Министерство образования и науки Российской Федерации

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ОРЕНБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

О.А. Ковалёва, Е.В. Ерохина, И.З. Шагивалеева

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО, ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО, СЕМЕЙНОЕ ПРАВО, МЕЖДУНАРОДНОЕЧАСТНОЕ ПРАВО

Учебно-методическое пособие

Рекомендовано к изданию ученым советом федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Оренбургский государственный университет» в качестве учебно-методического пособия для аспирантов по направлению подготовки 40.06.01 - Юриспруденция.

Оренбург
2017

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73
К 56

Рецензент
кандидат юридических наук, доцент Ю.В. Стройкина

Ковалева, О.А., Ерохина Е.В., Шагивалеева И.З.

К56 Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право: учебно-методическое пособие / О.А. Ковалева, Е.В. Ерохина, И.З. Шагивалеева; Оренбургский гос. ун-т. – Оренбург: ОГУ, 2017. – 344 с.

Учебно-методическое пособие составлено с учетом практики преподавания в высших юридических учебных заведениях и базируется на требованиях государственного стандарта. Учебно-методическое пособие призвано способствовать лучшей организации самостоятельной работы аспирантов. В нем содержится перечень ключевых тем учебного курса, лекционный и методический материал по каждой теме, ключевые вопросы по каждой теме, комплект заданий для контрольной работы, тесты, список использованных источников и приложения в которых представлены документы и решения судов по темам дисциплины.

Учебно-методическое пособие предназначено для аспирантов изучающих курс «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право» по направлению подготовки 40.06.01 Юриспруденция.

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73

ISBN

© Ковалева О.А., 2017
© Ерохина Е.В., 2017
© Шагивалеева И.З.,2017
© ОГУ, 2017

Содержание

Введение..... 5
1 Учебно-методические указания по подготовке к практическим занятиям..... 6
1.1 Методические указания к практическому занятию №1..... 6
1.1.1 Теоретические и практические проблемы гражданского права..... 7
1.1.2 Тенденции развития гражданского законодательства..... . 13
1.1.3 История развития предпринимательского права 21
1.1.4 Теоретические проблемы предпринимательского права 22
1.1.5 Недостатки правоприменительной практики при разрешении предпринимательских споров..... 23
1.1.6 Проверка выполнения заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное права» 24
1.2 Методические указания к практическому занятию № 2 24
1.2.1 Теоретические воззрения на семейно-правовую категорию «семья» 26
1.2.2 Место семейного права в российской правовой системе: доводы, аргументы, опровержения..... 27
1.2.3 Договорные конструкции семейного права..... 27
1.1.4 Перспективы развития семейного права..... 28
1.1.5 Тенденция развития международного частного права..... 29
1.1.6 Интеграция международного частного права в российское гражданское законодательства 29
1.2.7 Проверка выполнения заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное права» 30
2 Методические указания по выполнению заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право»..... 31
2.2. Рекомендации по работе с источниками..... 35
2.3. Рекомендации по подготовке к ответам на вопросы и по подготовке экзамену 36
3 Общие положения о самостоятельной работе обучающихся, как важнейшей форме учебного процесса..... 37
3.1 Понятие, цели, формы самостоятельной работы обучающихся 37
3.2 Руководство и контроль выполнения самостоятельной работы обучающихся . 38
3.3 Оформление самостоятельной работы, выполняемой в письменном виде 40
3.4 Методические указания для самостоятельной работы обучающихся по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право»..... 41
3.4.1 Гражданское право..... 41
3.4.2 Предпринимательское право..... 142
3.4.3 Семейное право 197

3.4.4 Международное частное право 242

Введение

Учебная дисциплина «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право» входит в профессиональную программу подготовки обучающихся в аспирантуре.

Данный курс имеет своей целью формирование у обучающихся знаний в области проблем и тенденций развития гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права, а также развитие юридического мышления, опыта научно-исследовательской деятельности и навыков научной аргументации по изучаемым в дисциплине вопросов.

В процессе работы над курсом Гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права, обучающиеся должны исследовать круг проблем, а также основ связанных с применением гражданского, семейного, предпринимательского законодательства и международного частного права.

Изучение гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права предполагает выработку у обучающихся навыков и умений исследовать законы и другие нормативные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права; находить и выбирать наиболее эффективные методы и технологии решения основных типов гражданско-правовых проблем (задач), встречающихся в цивилистической науке; выдвигать научные гипотезы, находить и использовать необходимые данные и эффективно применять методы их логического и правового анализа и некоторые другие аспекты научной деятельности.

Исследование гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права распадается на несколько разделов. В разделах рассматриваются темы и освещаются теоретические и практические проблемы гражданского права, тенденции развития гражданского законодательства и теоретические проблемы предпринимательского права и пути их решения, а также теоретические и практические проблемы семейного права и пути их решения, тенденции развития международного частного права и его интеграции в российское гражданское законодательство.

Изучение гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права всегда занимало и занимает одно из главных мест в научно-исследовательской деятельности ученых-правоведов.

В современный период в Российской Федерации происходят глубокие социально-экономические преобразования. Усиление частно-правовых начал в российской экономике привело к вовлечению в гражданский оборот новых и самых различных субъектов, что требует соответствующего правового регулирования. Для решения этой задачи необходимо к разработке законов привлекать кадры, обладающие навыками научно-исследовательской деятельности и знающими круг проблемных вопросов цивилистической науки.

1 Учебно-методические указания по подготовке к практическим занятиям

1.1 Методические указания к практическому занятию №1

План семинара

Тема: «Теоретические и практические проблемы гражданского права. Тенденции развития гражданского законодательства. Теоретические и практические проблемы предпринимательского права и пути их решения»

Целью освоение материала по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право» является формирование навыков, знаний, умений необходимых для выполнения научно-исследовательской работы и преподавательской деятельности в области гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права

Задачи:

- знать основной круг проблем (задач), встречающихся в цивилистической науке, и основные гражданско-правовые способы (методы, алгоритмы) их решения;
- знать основные источники и методы поиска научной информации в области гражданского, предпринимательского, семейного и международного частного права;
- знать основной круг проблем (задач) культуры научного исследования в юриспруденции, встречающихся в избранной сфере научной деятельности, и основные способы (методы, алгоритмы) их решения;
- знать основные источники и методы поиска научной информации с использованием новейших информационно-коммуникационных отношений;
- уметь находить и выбирать наиболее эффективные методы и технологии решения основных типов гражданско-правовых проблем (задач), встречающихся в цивилистической науке;
- уметь обобщать и систематизировать передовые достижения научной мысли в области гражданского права, предпринимательского права и международного частного права и основные тенденции на практике;
- уметь выдвигать научные гипотезы, находить и использовать необходимые данные и эффективно применять методы их логического и правового анализа.

Формируемые компетенции:

– ОПК-1 владением методологией научно-исследовательской деятельности в области юриспруденции;
– ОПК-2 владением культурой научного исследования в области юриспруденции, в том числе с использованием новейших информационно-коммуникационных технологий;
– ОПК-3 способностью к разработке новых методов исследования и их применению в самостоятельной научно-исследовательской деятельности в области юриспруденции с соблюдением законодательства Российской Федерации об авторском праве;
– УК*-1 способностью к анализу современных гражданско-правовых отношений;
– УК*-2 способностью следовать нормам антикоррупционного стандарта поведения и готовностью борьбы с коррупцией в гражданско-правовых и семейных отношениях;
– ПК*-1 владением методологией анализа и разработки нормативных правовых актов;
– ПК*-2 готовностью к профессиональному применению норм гражданского и семейного права в правоприменительной деятельности.

Конспект занятия

Рассмотрены следующие вопросы:
1.1.1 Теоретические и практические проблемы гражданского права
1.1.2 Тенденции развития гражданского законодательства.
1.1.3 История развития предпринимательского права
1.1.4 Теоретические проблемы предпринимательского права
1.1.5 Недостатки правоприменительной практики при разрешении предпринимательских споров
1.1.6 Проверка выполнения заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное права»

1.1.1 Теоретические и практические проблемы гражданского права

Для раскрытия поставленного вопроса обучающемуся необходимо изучить основную и дополнительную литературу, указанную в п. 5 настоящего учебно-методического пособия и нормативные акты по каждой теме. А также с помощью методов поиска научной информации с использованием новейших информационно-коммуникационных технологий найти другую научную литературу и

сформулировать основной круг проблем, встречающихся в цивилистической науке. В конспекте занятия обучающемуся представлены основные цивилистические дискуссионные вопросы и проблемы по каждой теме дисциплины.

Тема 1 Гражданское право как частное право

Аспиранту необходимо обратить внимание при самостоятельном изучении темы на теоретические проблемы.

Соотношение и разграничение частного и публичного права всегда представлялось непростой проблемой, так как в сфере частного права законодатель нередко вынужден использовать общеобязательные, императивные правила, в том числе запреты, ограничивая самостоятельность и инициативу участников регулируемых отношений. С другой стороны, в сфере публичного права иногда может применяться судебный порядок защиты, в частности, некоторых интересов граждан, что свойственно частноправовому регулированию.

Аспиранту следует выявить и проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, а также проанализировать законодательство, выявить и предложить пути решения проблем.

Тема 2 Гражданское правоотношение

Аспиранту необходимо обратить внимание на проблемы связанные с понятием правоотношений, они не менее дискуссионные в цивилистике, чем проблемы предмета правового регулирования, и напрямую с ними связаны.

Тема 3 Понятие и содержание гражданской правоспособности

Аспирату следует обратить внимание на многочисленные проблемы, связанные с определением понятия и содержания гражданской правоспособности, которые все чаще становятся предметом научных исследований и дискуссий. Большое значение имеют также многочисленные проблемы, связанные с реализацией правосубъектности лиц, не обладающих дееспособностью или обладающих ею не в полном объеме, что обусловливает необходимость проведения сравнительного анализа институтов представительства, опеки, попечительства и патронажа.

Аспирант должен проанализировать проблемы и выявить пути решения.

Тема 4 Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений

Аспиранту необходимо обратить внимание на проблемы изменения действующего законодательства и практики его применения, а также вопросы совершенствования действующего законодательства. В данное время наиболее актуальны вопросы, касающиеся упрощения процедуры регистрации юридических лиц и процедур ликвидации и реорганизации юридических лиц. Законодатель также

уделяет внимание вопросам оформления доверенности на получение документов, подтверждающих факт регистрации или на выполнение каких-либо действий от имени юридического лица.

Тема 5 Понятие, содержание и особенности гражданской правосубъектности государства и других публично-правовых образований

На сегодняшний день в законодательстве и юридической литературе вопрос о правосубъектности публично-правовых образований остается открытым. Однозначно не определено, в чем состоят особенности публично-правовых образований как субъектов гражданского права; существуют коллизии норм частного и публичного права по данному вопросу, приводящие к многочисленным проблемам правоприменения.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, проанализировать законодательство, а также судебную практику и выявить пути решения.

Тема 6 Объекты гражданских правоотношений

Аспиранту необходимо обратить внимание на теоретические проблемы данной темы, так как единого мнения по поводу определения понятия «объекта гражданского права», так и не сложилось. До сих пор данная проблема остается дискуссионной и широко обсуждаемой.

Аспиранту следует более детально изучить проблемы, связанные с данной темой и предложить пути решения.

Тема 7 Понятие и виды юридических фактов в гражданском праве

Аспиранту следует обратить внимание при рассмотрении данной темы на теоретические проблемы. Основная, касается того, что в ГК РФ не закреплено понятие юридического факта.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, а также проанализировать законодательство и выявить пути решения.

Тема 8 Договоры и односторонние сделки

Аспиранту следует изучить судебную практику, так как в ней выявляются основные проблемы провоприменения договорных отношений. Очень мало исследований, рассматривающих проблемы правоприминения односторонних волеизъявлений в целом на материале действующего гражданского законодательства РФ. В связи с этим остаются без внимания многие общие положения, не всегда получают верное решение отдельные общие и частные вопросы, возникающие в процессе заключения, изменений и расторжения договоров.

Аспиранту необходимо в процессе анализа данной темы рассмотреть проблемы, проанализировать законодательство и судебную практику, а также предложить пути решения выявленных проблем.

Тема 9 Контрактное право: объекты и субъекты правоотношений

Следует отметить, что в условиях современных рыночных отношений понятие контрактного права только зарождается, что естественно требует его детального изучения. Кроме того, необходимо определить его предмет, методы регулирования, круг субъектов. Например, остро встает проблема представительства при заключении контрактов, что требует эффективного правового механизма, который смог бы обеспечить четкость и полноту его регулирования.

Как показывает анализ нормативно-правовых актов, а также анализ судебной практики процедура заключения и оформления контрактов постно требует доработки в сторону прозрачности отношений государства и субъектов предпринимательской деятельности, существуют пробелы и противоречия, которые усложняют практическое применение законов, регулирующих контрактные отношения.

Аспирант должен обратить внимание на действующее законодательство, проанализировать его и судебную практику, выявить проблемы и предложить пути по совершенствованию законодательства регулирующего контрактные отношения.

Тема 10 Ответственность по гражданскому праву. Сроки в гражданском праве

Аспиранту необходимо обратить внимание на то, что до сих пор не достигнуто ясного представления в решении проблемы соотношения понятий: санкции и ответственности, что существует нерешенная проблема самого понятия гражданско-правовой ответственности. Данное понятие раскрывается лишь в теории гражданского права. Отсутствие в Гражданском кодексе РФ данного определения является недоработкой законодателя, что приводит к многочисленным дискуссиям, а порой и к судебным ошибкам.

Аспиранту следует выявить проблемы, касающиеся данной темы, проанализировать и предложить решения по совершенствованию российского законодательства.

Тема 11 Право собственности и иные вещные права

Говоря о проблеме, стоит выделить отсутствие нормативного понятия вещного права, определение добросовестности приобретателя имущества по виндикационному иску и ряд других проблем.

Аспиранту следует детально изучить проблемы данной темы, проанализировать законодательство и судебную практику, а также предложить пути решения данных проблем.

Тема 12 Понятие и виды обязательств

Следует отметить, что существуют проблемы, которые заключаются в отсутствие норм, определяющих способы защиты прав кредитора в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения таких обязательств должником. Следует обратить внимание на то, что при исполнении гражданско-правовых обязательств субъекты сталкиваются с множеством проблем, касающихся, в частности, условий и элементов исполнения различных видов обязательств, характера действий, составляющих предмет исполнения, особенностей встречного исполнения, его перепоручения и переадресовки, множественности лиц и перемены лиц в обязательстве, невозможности исполнения обязательств, а также последствий неисполнения обязательств и ответственности за неисполнение и ненадлежащее их исполнение. А также, в настоящее время ведутся дискуссии об определении депозита нотариуса как средство исполнения обязательства или как средство обеспечения исполнения обязательства.

Аспиранту следует выявить все проблемы, касающиеся данной темы, а также проанализировать законодательство, судебную практику и предложить пути решения.

Тема 13 Наследование

Следует обратить внимание на некоторые проблемы в регулировании наследственных правоотношений, в частности касающихся правил наследования обязательными наследниками, параметры обязательной доли в наследовании, порядок его исчисления до сих пор вызывают споры.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы данной темы, а также проанализировать законодательство, судебную практику и предложить пути решения.

Тема 14 Теории творчества и интеллектуальной собственности

Существующие проблемы, связанные с использованием интеллектуальной собственности, выражаются в том, что многие научно-технические достижения по разным причинам не используются в практической деятельности, не востребованы обществом. Во-вторых, значительная часть достижений бесконтрольно уходит за рубеж, не принося должного дохода их разработчикам. И, наконец, происходящая крупномасштабная утечка самих высококвалифицированных кадров, труд которых не оценивается по достоинству, явно не способствует укреплению научно-технического потенциала страны.

В настоящее время на повестке остаются проблемы распространения контрафактной продукции, использования чужого интеллектуального труда, распространение и использование объектов авторского права в сети Интернет, без соответствующего права и разрешения автора.

Таким образом, аспиранту следует детально изучить пробелы в законодательстве, проанализировать судебную практику и предложить решения по совершенствованию гражданского законодательства.

Тема 15 Правовой режим охраны прав на служебные результаты интеллектуальной деятельности

Следует отметить, что проблемы данной темы заключаются в том, что вопросы оформления договора между работником и работодателем по передаче имущественных прав, размеры и порядок выплаты авторского вознаграждения, а также соотношения норм о служебных произведениях и проектах официальных документов, символов, знаков, созданных работником в порядке выполнения служебных функций не решены в действующем законодательстве.

Аспиранту следует более подробно изучить пробелы в законодательстве, проанализировать судебную практику и предложить решения по совершенствованию гражданского законодательства.

Тема 16 Смежные права

Существующие проблемы, касающиеся данной темы связанны с определением параметров охраняемого произведения, проблем «пиратства», особенно в области программ для ЭВМ, распространения звуко- и видеозаписей и ряд других проблем, которые аспирант должен изучить.

Аспиранту следует проанализировать судебную практику, а также законодательство и наметить пути решения.

Тема 17 Патентные права

Аспиранту следует знать, что существуют проблемы патентного законодательства в судебной практике, связанные с оспариванием правомерности выдачи патента на изобретение.

Аспиранту следует изучить, имеющиеся проблемы данной темы, проанализировать действующее законодательство, судебную практику и предложить пути решения.

Тема 18 Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

Существуют пробелы законодательного регулирования количества видов деятельности, осуществляемых юридическими лицами. При этом пробелом правового регулирования средств индивидуализации остается отсутствие запрета на регистрацию фирменного наименования, тождественного или схожего до степени смешения с ранее зарегистрированным товарным знаком или знаком обслуживания.

Таким образом, аспирант должен проанализировать все пробелы законодательного регулирования средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, рассмотреть судебную практику и выявить проблемы, а также предложить пути решения.

Тема 19 Юридическая ответственность за правонарушения в сфере интеллектуальной собственности

Аспиранту следует знать, что практика применения административной ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности выявила проблемы по вопросам привлечения к административной ответственности за правонарушения, определения виновности юридических лиц, системы административных наказаний за нарушения прав интеллектуальной собственности.

Аспиранту следует изучить проблемы правонарушения в сфере интеллектуальной собственности, выявления основных теоретических проблем и поиска возможных путей их разрешения, а также проанализировать судебную практику и действующее законодательство.

1.1.2 Тенденции развития гражданского законодательства

В целом, гражданское законодательство трактуется в узком и широком смыслах. В широком смысле гражданское законодательство включает в себя нормы законов и подзаконных актов.

Таким образом, гражданское законодательство Российской Федерации состоит из Гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, подзаконных актов, регулирующих правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (ст. 2, 3 ГК РФ).

Такой подход соответствует Указу Президента Российской Федерации от 18 июля 2008 г., предусматривающему разработку на основе Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации (далее по тексту Концепция) в 2009–2010 гг. законопроектов о внесении изменений в Гражданский кодекс (пункт «а» статьи 3). Вслед за этим в течение 2011–2014 гг. был проделан большой объем работы по приведению в соответствие с Концепцией и с вытекающими из нее изменениями ГК РФ обширного массива российского законодательства.

При этом Концепция исходит в целом из того, что гражданское право является правом частным, и частноправовой метод регулирования должен в нем преобладать, что не исключает применения средств воздействия публичного права. Авторами Концепции реформирования гражданского законодательства наиболее важными

признаются четыре ее положения, а именно: расширение предмета гражданского права; полное реформирование вещного права; идея о перераспределении нормативного материала между ГК РФ и комплексными законами природоресурсного законодательства; предложение о переходе к двухуровневой системе гражданских законов.

На современном этапе совершенствования гражданского законодательства первостепенной задачей является сохранение, и даже усиление роли ГК РФ. В Концепции затронута проблема иерархии источников гражданского права, однако она получила отражение только в одном аспекте: с позиции определения места обычая (как более широкого понятия по сравнению с обычаем делового оборота) в иерархии источников гражданского права. Между тем вопрос об иерархии источников гражданского права России имеет другой, более важный, аспект, состоящий в следующем: поскольку ГК РФ не является федеральным конституционным законом, то при его применении постоянно возникают ситуации, связанные с приоритетным действием тех или иных гражданско-правовых норм.

Продолжает дискутироваться и вопрос о сущности приоритета ГК РФ. По мнению ряда авторов, суть приоритета ГК РФ заключается в том, что «норма гражданского права, находящаяся вне ГК РФ, не может противоречить норме ГК РФ, а если она противоречит, то применяется норма ГК РФ». Противоречащие же ГК РФ нормы могут применяться только после внесения соответствующих изменений в ГК РФ.

Концепция содержит также ряд положений об усилении компенсаторной функции гражданского законодательства, значение которой выходит за рамки гражданско-правовой ответственности и которая направлена, главным образом, на поддержание стабильного гражданского оборота.

Так, ряд новых для действующего законодательства вещных прав предлагалось ввести в раздел II ГК РФ. Предусматривалось пополнение ГК РФ правилами о публичных акционерных обществах, что уже произошло, нормами о возможности и последствиях оспаривания незаконной реорганизации юридических лиц, системой норм о без документарных ценных бумагах, о залоге прав по договору банковского счета и вклада, о «металлических счетах» и договоре вклада драгоценных металлов и т.д.

Особо важными для развития гражданского законодательства являются положения Концепции, предусматривающие создание в ГК РФ новых общих правил либо придание более широкой сферы действия нормам, уже установленным ранее в ГК РФ для отдельных видов отношений. По существу, должны быть заново созданы и помещены в ГК РФ общая часть вещного права, общие нормы о государственной регистрации имущественных прав, о ценных бумагах и об их обращении.

В ряде случаев предлагается отказаться от публичных элементов регулирования в пользу частноправовых подходов. Предлагается сократить число законов об отдельных видах юридических лиц путем консолидации ряда таких законов (законов об АО и об ООО, законов о кооперативах) или даже полной отмены некоторых законов с перенесением отдельных норм в ГК РФ (многие законы о некоммерческих организациях). При совершенствовании ГК РФ и иных

актов гражданского законодательства необходимо обоснованно применять те или иные правовые конструкции, например, произошел отказ от таких конструкций, как ЗАО, ОДО, акционерные общества разделены на публичные и непубличные вместо открытых и закрытых, создан закрытый перечень некоммерческих организаций, и они помещены в ГК РФ, требуют коррекции также такие формы как «госкомпания» и «госкорпорация». Таким образом, тенденции развития гражданского законодательства уже реализуются, происходит постоянное дополнение и изменение норм ГК РФ, меняется содержание специальных законов. Но необходимо все же, решить вопрос о часто проявляющейся конкуренции норм ГК РФ и специальных законов.

Далее рассмотрим основные тенденции развития гражданского права, опираясь на изучаемые темы:

Тема 1 Гражданское право как частное право

Обучающемуся, следует изучить тенденцию развития новых для действующего законодательства вещных прав.

Особо важными для развития гражданского законодательства являются положения Концепции, предусматривающие создание в ГК РФ новых общих правил либо придание более широкой сферы действия нормам, уже установленным ранее в ГК РФ для отдельных видов отношений.

Предлагается отказаться от публичных элементов регулирования в пользу частноправовых подходов. Предлагается сократить число законов об отдельных видах юридических лиц путем консолидации ряда таких законов (законов об АО и об ООО, законов о кооперативах) или даже полной отмены некоторых законов с перенесением отдельных норм в ГК РФ (многие законы о некоммерческих организациях). При совершенствовании ГК и иных актов гражданского законодательства необходимо обоснованно применять те или иные правовые конструкции, требуют коррекции такие формы как «госкомпания» и «госкорпорация».

Таким образом, тенденции развития гражданского законодательства уже реализуется, происходит постоянное дополнение и изменение норм ГК РФ, меняется содержание специальных законов. Дискуссионным является вопрос о часто проявляющейся конкуренции норм ГК РФ и специальных законов.

Тема 2 Гражданское правоотношение

Основная тенденция развития гражданского законодательства – это изменение субъектного состава правоотношений и определения объектов гражданско-правовых отношений, конкретизация их прав и обязанностей. В будущем, возможно, что в нормах права будут обозначены не только права и обязанности, но и весь правовой механизм гарантированной реализации данных прав и обязанностей, когда эти права и обязанности становятся персонифицированными. В объективном праве должен быть предусмотрен фактический результат, к которому должно прийти

управомоченное лицо при достижении идеальной (основной, а не факультативной) цели субъективного права. Следует отметить, что «нынешние законодательные акты можно считать законами лишь по названию, но никак не по содержанию и даже не по форме (ибо их юридическая техника, как правило, не выдерживает критики)». Должны быть выработаны общеобязательные требования к юридической технике и закреплены в проекте Федерального закона «О нормативных правовых актах в Российской Федерации». В частности, в нормативных актах необходимо использовать термины, которые имеют либо однозначное общепринятое лексическое значение, либо законодательное определение. К примеру, используя в федеральных законах и подзаконных нормативно-правовых актах выражения «государственная корпорация», «концерн», «холдинг», «холдинговая компания», законодатель не дает определение данной организационно-правовой форме, не характеризует правовое положение указанных субъектов.

Тема 3 Понятие и содержание гражданской правоспособности

В настоящее время, существует множество мнений, которые обусловлены тем, что правоспособность начинается не с момента рождения ребенка, а с момента зачатия.

Таким образом, речь идет о правоспособности гражданина на стадии эмбриона. Такая точка зрения обусловлена современным уровнем развития биомедицинских знаний. Современные репродуктивные технологии открыли широкие возможности не только для перинатальной диагностики, но и внутриутробной терапии и профилактики ряда врожденных дефектов развития плода. Расширились возможности диагностики хромосомных заболеваний. Плод стал рассматриваться как пациент, у которого могут быть диагностированы болезни и предприняты соответствующие меры коррекции.

В своем диссертационном исследовании «Автономия ребенка как пациента в педиатрии и неонатологии» (2006 г) Л.А. Эртель настаивает на несоответствии Конституции РФ в ч.2.ст17: «основные права и свободы принадлежат каждому от рождения» с нормами международного права. В частности, в преамбуле Конвенции о правах ребенка (1979), ратифицированной РФ, указано, что «ребенок, в виду его физической и умственной незрелости, нуждается в правовой защите, как до, так и после рождения». Л.А. Эртель предлагает внести в текущее законодательство статью новеллу «Права эмбриона и плода», в которой необходимо гарантировать: право на рождение; защиту от клинических испытаний; отсроченную компенсацию вреда, нанесенного в утробе матери; отсроченную компенсацию вреда, нанесенного в процессе вспоможения.

Следовательно, по сути, предлагается изменить само определение гражданской правоспособности, которая по текущему законодательству (ч.2.ст.17 ГК РФ) «возникает в момент его рождения».

Тема 4 Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений

Тенденцией в отношении юридических лиц можно назвать стремление к созданию одного учредительного документа-устава. Наличие учредительного договора в качестве учредительного документа не вызывается практической необходимостью (поскольку учредители юридического лица в любом случае выражают свою согласованную волю на его создание при утверждении ими устава), а типовые и иные положения (применяемые главным образом для государственных и муниципальных учреждений) отличаются от устава не по содержанию, а лишь терминологически. Вместе с тем уставы должны быть у всех без исключения юридических лиц, в том числе у государственных корпораций. Они могут быть типовыми, утверждаемыми в установленном законом (ГК РФ) порядке. Лишь для хозяйственных товариществ может быть сохранен учредительный договор, имеющий силу устава (что в большей мере соответствует особенностям статуса товарищества и его участников).

Очень актуально развитие законодательства о корпорациях, так как в законодательстве сделаны только первые попытки дать им определение и очертить их прав и обязанности. Данное направление, безусловно, будет оставаться актуальным еще долгое время.

Тема 5 Понятие, содержание и особенности гражданской правосубъектности государства и других публично-правовых образований

Тенденция развития данного вопроса обусловлена тем, что существует необходимость законодательного расширения состава имущества учреждений, на которое может быть обращено взыскание кредиторов данных юридических лиц за ненадлежащее исполнение обязательств, путем включения имущества, приобретенного учреждением за счет средств от разрешенной собственником доходной деятельности. При этом следует распространить указанное условие только на учреждения, полностью финансируемые собственником.

Кроме того, применение субсидиарной ответственности публично-правовых образований по обязательствам учреждения возможно лишь при условии недостаточности денежных средств, полученных учреждением от приносящей доходы деятельности, а также имущества учреждения, приобретенного на эти средства.

В последнее время встают вопросы получения доходов публично-правовыми образованиями.

Тема 6 Объекты гражданских правоотношений

Перспектива на современном этапе выражается в появлении новых видов, включаемых в гражданский оборот благ, ценностей, которые ранее не признавались и не охранялись законом. На появление таких реалий право реагировало достаточно оперативно, вследствие чего легальный правовой статус приобретали самые

разнообразные виды объектов: предприятия, кондоминиумы, жилые помещения и квартиры, земельные участки, селекционные достижения, алгоритмы и программы, топологии интегральных микросхем и др. Степень обобщения существенных признаков конкретных жизненных феноменов в правовых абстракциях, представляющих отдельные проявления объектов гражданских прав, вполне достаточна для того, чтобы вновь возникающие явления могли быть подведены под тот или иной класс легализованных объектов: вещей, исключительных прав и др. В некоторых случаях законодатель стоит перед проблемой выбора класса (вида) объектов, адекватного сущности блага, подлежащего защите. Так, алгоритмы и программы для ЭВМ являются в России объектами авторского права, тогда как в иных странах они могут иметь и иной правовой режим, например, объектов патентно-правовой охраны.

Тема 7 Понятие и виды юридических фактов в гражданском праве

Основной тенденций при рассмотрении данного вопроса является определение и закрепление в законодательстве определения юридического факта, и закрепление в ГК РФ видов и четкой классификации юридических фактов.

Тема 8 Договоры и односторонние сделки

Становление договорных отношений в России уже произошло, в настоящее время идет отработка и закрепление договорных отношений в различных сферах деятельности : ЖКХ, природопользовании, экологической, экономической и информационной безопасности, нанотехнологий и др. новых отношений, ранее не носящих договорной характер. В каждой сфере существуют свои особенности заключения, изменения и расторжения договора, что требует закрепления в законе.

Можно определить еще одно направление развития договорных отношений - это определение гражданско-правовых способов разрешения конфликтов в обязательственном праве из договоров. Именно их разрешение сегодня совершается чаще всего нецивилизованным способом, что необходимо искоренять и переводить в правовое поле.

Представляется также, что вопросы недействительности сделок требуют дальнейшего совершенствования и далеки от идеала, хотя законодатель постоянно предпринимает попытки их изменения и улучшения. Это касается как форм заключения сделок с недвижимым имуществом, так и вопросов оформления доверенностей.

Тема 9 Контрактное право: объекты и субъекты правоотношений

В ряде тенденций развития гражданского законодательства Российской Федерации отмечается, что в целях установления справедливого баланса интересов сторон контрактных правоотношений, необходимо исключить коррупционную составляющую при заключении контрактов. Расширить возможности

предпринимателей для участия в конкурсах на заключение поставок для государственных или муниципальных нужд. Усовершенствовать порядок заключения контрактов, сделать его более открытым.

Тема 10 Ответственность по гражданскому праву. Сроки в гражданском праве

В будущем, возможно, наметится тенденция в определении единого мнения по поводу понятия ответственности в гражданском законодательстве.

Российское гражданское законодательство не содержит официального понятия гражданского правонарушения. Данное понятие раскрывается лишь в теории гражданского права. Отсутствие в Гражданском кодексе РФ данного определения является недоработкой законодателя, что приводит к многочисленным дискуссиям, а порой и к судебным ошибкам.

Необходимо усиление взаимодействия института ответственности в гражданском праве с «обслуживаемыми» им комплексными отраслями права. Целесообразна детализация норм гражданского права, регулирующих общественные отношения применительно к отдельным сферам. Так, гл.17. «Право собственности и другие вещные права на землю» ГК РФ следует дополнить нормами, предусматривающими ответственность за причинение вреда собственникам, владельцам, пользователям земельных участков.

Тема 11 Право собственности и иные вещные права

В целях развития, федеральный законодатель, осуществляя регулирование оснований для возникновения и прекращения права собственности и других вещных прав, а также оснований и последствий недействительности сделок, должен предусматривать такие способы и механизмы реализации имущественных прав, которые обеспечивали бы защиту не только собственникам, но и добросовестным приобретателям как участникам гражданского оборота, так как в противном случае для широкого круга добросовестных приобретателей, проявляющих при заключении сделки добрую волю, разумную осмотрительность и осторожность.

Тема 12 Понятие и виды обязательств

Общие тенденции к развитию свойственны законодательству об обязательствах, особенно договорных. Здесь в первую очередь следует назвать тенденцию унификации договорного права, главным образом в сфере профессионального предпринимательского оборота, реализующуюся в форме создания унифицированных общих институтов, единообразно регулирующих товарообмен независимо от национальной (государственной) принадлежности его участников. Такие институты закрепляются в ряде специальных международных конвенций, в единообразных нормативных и рекомендательных актах, в унификации торговых обычаев, что призвано облегчить и усовершенствовать

отличающийся наибольшим динамизмом международный коммерческий (предпринимательский) оборот.

Обсуждается вопрос о принятии в нашей стране Торгового кодекса РФ, но пока это предложение не нашло существенного отклика у законодателей.

Тема 13 Наследование

Перспектива совершенствования законодательства заключается в том, что в данный момент, институт наследования не может учитывать всех новшеств введенных новыми разработками в области медицины и биотехники, например, предоставляется целесообразным придать статус вещи, а, следовательно, предусмотрены возможности обладания на праве частной собственности предметами вживленными в организм, мертвым телом человека, частями тела человека, органами и тканями человека после их отделения, путем четкого установления в законодательстве соответствующих норм, а, следовательно, и норм в наследственном праве, так как такие вещи являются индивидуально-определенными вещами, так как имеют только себе подобную структуру.

Тема 14 Теории творчества и интеллектуальной собственности

Тенденция проявляется необходимостью в принятии действенных мер для преодоления негативных последствий, обусловленных появлением новых технологий и развитием средств массовых коммуникаций.

Новые международные соглашения свидетельствуют как о применимости существующего законодательства к новым реалиям, так и о необходимости его скорейшего совершенствования с целью учета на законодательном уровне специфики того комплекса отношений, который складывается при использовании произведений, исполнений, фонограмм, теле- и радиопередач в новой глобальной цифровой среде.

В Российской Федерации все острее осознается необходимость включения этого нового «Интернет-права» в гарантируемый правообладателям перечень авторских и смежных прав.

Тема 16 Смежные права

Перспектива развития гражданского законодательства выражается в коллективном управлении правами с использованием наиболее прогрессивной структуры – создания организаций не по отдельным категориям прав или правообладателей, а по отдельным категориям пользователей (способам использования произведений и объектов смежных прав). Именно при такой структуре достигается наиболее высокая степень эффективности коллективного управления, так как каждый пользователь контактирует только с одной организацией и получает у нее все необходимые для осуществления его деятельности разрешения.

Тема 17 Патентные права

В настоящее время развитие любого национального законодательства об отдельных институтах интеллектуальной собственности должно осуществляться с обязательным учетом согласованных на международном уровне подходов, которые нашли воплощение в международных соглашениях и оказавших решающее влияние на развитие национальных систем законодательства в области интеллектуальной собственности.

Тема 19 Юридическая ответственность за правонарушения в сфере интеллектуальной собственности

Основной тенденцией развития правовых норм в сфере права интеллектуальной собственности является оптимизация защитных механизмов, обеспечивающих охрану результатов интеллектуальной собственности. Необходимо создание единого механизма на международном уровне.

1.1.3 История развития предпринимательского права

Исследование хронологии развития правового регулирования экономических отношений в России имеет существенное значение для науки предпринимательского права. Существующий в стране экономический правопорядок на различных этапах развития общественных отношений характеризует отрасль предпринимательского права. При подготовке к практическому занятию студенту предлагается исследовать историю развития предпринимательского права на трех этапах: досоветский, советский и постсоветский. Досоветский период свидетельствует о развитии торговых отношений. Начинается зарождаться торговое право, нормы которого по большей части составляли торговые обычаи, регулирующие профессиональную торговую деятельность купцов. Развивается морская торговля. Постепенно принимаются кодифицированные нормативные правовые акты (например, устав торговый, устав о векселях, устав о промышленности и др.). С появлением мануфактурных производств формируется фабричное право. Советский период составляет ряд особых этапов, характеризующих состояние хозяйственного права в годы социалистической экономики, среди которых: военный коммунизм (революционные годы), новая экономическая политика (НЭП), сталинские годы, хрущевская оттепель, период застоя, перестройка и распад СССР. Отмечается роль государственного регулирования в народном хозяйстве. Государственная собственность составила фундамент экономики и предопределила механизмы управления промышленностью. В данный период окончательно формируется отрасль хозяйственного права в системе отраслей права. Рыночная экономика, переход к которой совершен руководством страны, воспитанным советской эпохой, заставила отказаться от государственной монополии на средства производства и

орудия труда, а также сформулировала принципы гарантии частной собственности, свободы предпринимательской деятельности и экономического пространства. Наблюдается многообразие форм предпринимательского права, составляющих систему источников права, регулирующих предпринимательство в России. Предпринимательский правопорядок гармонизируется международными интеграционными процессами, в частности условиями вхождения России во Всемирную торговую организацию и Евразийский экономический союз.

1.1.4 Теоретические проблемы предпринимательского права

Юридико-технически можно выделить следующие уровни определения предпринимательской деятельности:

- конституционный - который составляют прямые и косвенные упоминания о предпринимательской деятельности в Конституции Российской Федерации;
- законодательный - состоящий в ссылках на предпринимательскую деятельность в федеральных законах, среди которых ведущим является ГК РФ, дополняемый еще около 200 законами, которые не дают определения, но используют понятие «предпринимательская деятельность». Из них 14 кодексов;
- доктринальный - формируемый представителями юридической науки и содержащийся в монографиях, учебниках, статьях ученых, которые анализируют легальные признаки предпринимательской деятельности и формируют дополнительные свойства, выдвигают предложения по изменению действующего законодательства.
- судебный - отражающийся в судебных решениях, при вынесении которых судьи вынуждены придумывать теоретическое обоснование и устранять несовершенство российского законодателя.

Научная концепция предпринимательского права базируется, во-первых, на признании системы рыночного хозяйства как внутренне присущей любому обществу и, во-вторых, на признании объективной необходимости государственного регулирования этой системы рыночного хозяйства

Аспиранту следует обратить внимание на следующие приоритетные направления научных исследований в сфере предпринимательского права:

- проблемы теории и методологии предпринимательского права;
- проблемы совершенствования законодательства о предпринимательской деятельности;
- правовое регулирование рынка и отдельных его видов;
- правовые проблемы государственного регулирования предпринимательской деятельности;
- правовое регулирование предпринимательской деятельности в странах ЕС;
- правовые проблемы несостоятельности (банкротства);

- конкурентное право;
- предпринимательские объединения (холдинги) в рыночной экономике;
- правовое регулирование предпринимательской деятельности в ТЭК и др.

Курс государства на создание благоприятного климата для предпринимательства требует усиления роли права в направлении создания условий для наиболее полного осуществления прав субъектами предпринимательской деятельности. Полагаем, что совершенствование правового регулирования отношений с участием предпринимателей должно двигаться в межотраслевом направлении. Именно такой подход позволит вывести правореализационный механизм в указанной области на новый уровень. Вместе с тем и в рамках частноправового регулирования как составной части данного комплексного нормативного массива имеются значительные резервы усиления системности регламентации.

На современном этапе существует предложения ученых о формировании единого Торгового кодекса РФ. Пока законодатель отвергает идею о необходимости разработки специального хозяйственного (предпринимательского, торгового) кодекса, т.е. закрепляет единство гражданско-правовой законодательной системы. Вместе с тем вопрос о соотношении единства и дифференциации в гражданско-правовом регулировании полностью не был снят. Аспиранту следует изучить существующие мнения ученых по данному вопросу и подготовить аргументы в пользу своей позиции по данному вопросу. Полагаем, что научный труд Частное право: проблемы теории и практики / А.Ю. Беспалов, Ю.Ф. Беспалов, Д.В. Гордеюк и др.; отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. М.: Проспект, 2016. – С. 100 -120 будет способствовать наиболее углубленному изучению данного вопроса.

Также аспиранту необходимо проанализировать свое научное диссертационное исследование с позиции предпринимательского права. Оценить какие именно проблемы теоретического содержания в науке и законодательстве предпринимательского права стоит разрешить в контексте своего научного исследования.

1.1.5 Недостатки правоприменительной практики при разрешении предпринимательских споров

Развитие отечественного предпринимательского законодательства показывает, что поэтапное введение актов законодательства, регламентирующих предпринимательскую деятельность, а также поспешность законодателя в разработке и принятии предпринимательско-правовых актов, отсутствие системности в формировании внутренней структуры предпринимательского законодательства - основные причины увеличения числа судебных споров между предпринимателями и предпринимателями, и государством.

Как правило, произвольное толкование предпринимателями, государственными органами и судами норм права приводит к возникновению

конфликтных ситуаций (споров), которые приводят предпринимателей и организации в судебно-арбитражные органы различной юрисдикции.

Особенно острым в предпринимательских спорах является отсутствие целостного механизма правового регулирования баланса интересов всех участников торгового оборота.

Аспиранту необходимо, с учетом темы своего исследования, проанализировать проблемы правоприменительной практики исходя из норм предпринимательского права. При подготовке по данному вопросу аспиранту следует изучить научный труд - Сборник научных статей III Международной научно-практической конференции "Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом" (25 апреля 2016 года, г. Москва) / Е.А. Абросимова, В.К. Андреев, Л.В. Андреева и др.; под общ.ред. С.Д. Могилевского, М.А. Егоровой. М.: РАНХиГС при Президенте Российской Федерации. Юридический факультет им. М.М. Сперанского Института права и национальной безопасности, Юстицинформ, 2016. - 496 с.

1.1.6 Проверка выполнения заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное права»

1.2 Методические указания к практическому занятию № 2

План семинара

Тема: «Теоретические и практические проблемы семейного права и пути их решения. Тенденции развития международного частного права и его интеграция в российское гражданское законодательство»

Целью освоение материала по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право» является формирование навыков, знаний, умений необходимых для выполнения научно-исследовательской работы и преподавательской деятельности в области гражданского права, предпринимательского права, семейного права, международного частного права

Задачи:

- знать основной круг проблем (задач), встречающихся в цивилистической науке, и основные гражданско-правовые способы (методы, алгоритмы) их решения;

– знать основные источники и методы поиска научной информации в области гражданского, предпринимательского, семейного и международного частного права;

– знать основной круг проблем (задач) культуры научного исследования в юриспруденции, встречающихся в избранной сфере научной деятельности, и основные способы (методы, алгоритмы) их решения;

– знать основные источники и методы поиска научной информации с использованием новейших информационно-коммуникационных отношений;

– уметь находить и выбирать наиболее эффективные методы и технологии решения основных типов гражданско-правовых проблем (задач), встречающихся в цивилистической науке;

– уметь обобщать и систематизировать передовые достижения научной мысли в области гражданского права, предпринимательского права и международного частного права и основные тенденции на практике;

– уметь выдвигать научные гипотезы, находить и использовать необходимые данные и эффективно применять методы их логического и правового анализа.

Формируемые компетенции:

– ОПК-1 владением методологией научно-исследовательской деятельности в области юриспруденции;

– ОПК-2 владением культурой научного исследования в области юриспруденции, в том числе с использованием новейших информационно-коммуникационных технологий;

– ОПК-3 способностью к разработке новых методов исследования и их применению в самостоятельной научно-исследовательской деятельности в области юриспруденции с соблюдением законодательства Российской Федерации об авторском праве;

– УК*-1 способностью к анализу современных гражданско-правовых отношений;

– УК*-2 способностью следовать нормам антикоррупционного стандарта поведения и готовностью борьбы с коррупцией в гражданско-правовых и семейных отношениях;

– ПК*-1 владением методологией анализа и разработки нормативных правовых актов;

– ПК*-2 готовностью к профессиональному применению норм гражданского и семейного права в правоприменительной деятельности.

Конспект занятия

Рассмотрены следующие вопросы:

1.2.1 Теоретические воззрения на семейно-правовую категорию «семья»

1.2.2 Место семейного права в российской правовой системе: доводы, аргументы, опровержения.

1.2.3 Договорные конструкции семейного права

1.2.4 Перспективы развития семейного права

1.2.5 Тенденция развития международного частного права

1.2.6 Интеграция международного частного права в российское гражданское законодательство

1.2.7 Проверка выполнения заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право»

1.2.1 Теоретические воззрения на семейно-правовую категорию «семья»

Аспирант при ответе на вопрос должен указать, что семья в жизни общества играет огромную системообразующую роль.

Однако, необходимо отметить, что действующее законодательство не предусматривает понятия семьи. В науке понятие семьи принято рассматривать в социологическом и юридическом значениях.

- в социологическом смысле под семьей понимается союз лиц, основанный на браке, а также фактических брачных отношениях, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой;
- в юридическом смысле семья определяется как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иных формах принятия детей на воспитание в семью.

На практике важное значение имеет определение членов семьи. Это понятие используется не только в семейном праве, но и в иных отраслях права, при этом не нужно забывать, что в них по-разному определяется состав семьи.

В юридической литературе существует две точки зрения по данному вопросу. А.М. Белякова, Е.М. Ворожейкин, В.А. Рясенцев расценивают отсутствие понятия семьи и четкого перечня ее состава в качестве недостатка российского законодательства и считают, что оно необходимо для единообразного применения нормативных актов, которые затрагивают те или иные правоотношения, одним из субъектов которых являются члены семьи. (см. научные труды: Беляковой А.М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989. - С. 15-21.,Муратовой С.А. Семейное право – М.: Юриспруденция.- 2001- С. 22-28)

Ю.К. Толстой, А.М. Нечаева, Л.М. Пчелинцева, М.В. Антокольская и другие, наоборот считают, что нет необходимости в легальном определении семьи, поскольку, во-первых, семья не является субъектом права, а во-вторых, это приведет к необоснованному расширению круга членов семьи, и тем самым будет способствовать ущемлению прав и интересов тех субъектов, которые действительно

являются членами семьи. (см. научные труды Нечаевой А.М. Семейное право. (Курс лекций.) - М.: Юристъ.- 2012.-С. 9 -15,ПчелинцевойЛ. М. Комментарии к семейному кодексу РФ –М.: Юристъ,2015.-С. 22-34.)

Аспирант должен раскрыть, какой смысл семейное законодательство вкладывает в понятие семьи, сформировать собственную позицию по данному вопросу и подготовить аргументы для ее защиты.

Для более полного ответа необходимо исследовать основные принципы семьи. К ним относятся следующие: репродуктивная; биологическое воспроизводство населения, удовлетворение индивидом потребности в детях; воспитательная; хозяйственно-бытовая; экономическая; первичного социального контроля; духовного общения; социально-статусная; досуговая; эмоциональная, сексуальная.

1.2.2 Место семейного права в российской правовой системе: доводы, аргументы, опровержения

В настоящее время существует две точки зрения относительно самостоятельности семейного права как отрасли права. Одни авторы, М.В. Антокольская, Ю.К. Толстой считают, что семейное право является подотраслью гражданского права, а значит и предмет, и метод семейного права совпадают. Из этого вытекает еще один дискуссионный вопрос о соотношении предмета и метода семейного и гражданского права. Аспиранту необходимо проанализировать эти две диаметрально противоположные позиции и сформировать собственное мнение по данному вопросу. Необходимо изучить следующие научные труды: Ю.К. Толстой Гражданское право: учебник: в 3т.. – М.: Проспект, 2015. – 3 Т. – С. 229, М.В. Антакольская, Семейное право: учебник. – М.: Юристъ, 2013 – С. 14-19. Л.М. Пчелинцева, Семейное право России: учеб.для вузов. – М.: НОРМА, 2015. – С. 26-33, Беспалов, Ю.Ф., Егорова О.А. Семейное– М.:Юнити-Дана, 2009 – С.9-14.

1.2.3 Договорные конструкции семейного права

Супруги и другие члены семьи могут заключать между собой любые договоры, которые не запрещены законом, в отношении общего и раздельного имущества. Однако супруги и иные члены могут заключать такие договоры, для которых наличие статуса участника семейно-правовых отношений является необходимым. Именно эти договоры и являются предметом изучения по данному вопросу.

Семейно-правовые договоры можно классифицировать следующим образом:

1) договоры супругов относительно их имущества (брачный договор, соглашение о разделе супружеского имущества;

2) договоры членов семьи о предоставлении взаимного содержания (алиментное соглашение, соглашение о предоставление дополнительного содержания);

3) договоры о детях (соглашение об определении места жительства ребенка, соглашение о воспитании ребенка, договор о передаче ребенка в приемную семью, опеку и попечительство, договор суррогатного материнства).

Обучающийся должен исследовать правовую природу данных договоров, их существенные условия, установленные СК РФ ограничения по свободе данных договоров. При подготовке к данному вопросу необходимо учитывать, что в науке семейного права к каждому из вышеуказанных договоров неоднозначное отношение. Аспиранту следует не только исследовать позиции ученых, но и сформулировать собственное мнение по каждому из вышеуказанных договоров.

Обучающийся должен проанализировать проблемы в правоприменительной практики встречаются при заключении, реализации и прекращении семейно-правовых договоров.

Положительно будет оцениваться и предложения аспиранта по усовершенствованию правового регулирования семейно-правовых договоров и устранение противоречий судебной практики.

1.1.4 Перспективы развития семейного права

Семейное право как наука, отрасль права и учебная дисциплина представляет значительный теоретический и практический интерес. И дело не только в том, что положения, рассматриваемые в рамках семейного права, чрезвычайно близки каждому человеку. Но и потому, что современное семейное право имеет ряд достаточно сложных, не решенных в юридической литературе и правоприменительной практике проблем, рассмотрение которых и делает семейное право таким интересным для изучения. Аспиранту следует провести исследование по наиболее проблемными вопросами семейного права, а именно:

1) отсутствие единого мнения относительно места семейного права в системе права Российской Федерации;

2) отсутствие нормативного закрепления достаточно распространенных в обществе явлений (в частности, фактического сожительства, однополых отношений, применение биотехнологий);

3) отсутствие норм права, раскрывающих те положения, которые СК РФ закрепляет лишь схематично (например, суррогатное материнство);

4) наличие многочисленных проблем и пробелов в правовом регулировании семейных отношений. Например, не закреплен (за исключением п.4. ст. 30 СК РФ) институт компенсации морального вреда; не разработан в полной мере механизм взыскания алиментов на детей с других родственников и т.д.

1.1.5 Тенденция развития международного частного права

Для международного частного права большую роль играет гуманизация международных отношений. В центре внимания всех государств - участников международного общения должны быть человек, его заботы, права и свободы. Защита прав человека - одна из задач международного частного права.

Взаимозависимость государств находит свое выражение в расширении сотрудничества в самых различных сферах, в резко увеличившемся объеме общения и контактов между людьми независимо от их гражданства и места проживания.

Расширение и углубление международной унификации норм права потребует при дальнейшем совершенствовании внутреннего регулирования более тщательного учета норм международных соглашений. Тенденцией развития международного частного права в современных условиях во всем мире является кодификация коллизионных и материальных норм международного частного права, которая осуществляется либо путем создания специальных законов о международном частном праве, либо путем кодификации международно-правовых норм, прежде всего в сфере гражданского и гражданско-процессуального законодательства.

Обновление законодательства либо принятие полностью новых актов призвано способствовать активной интеграции государства в мировую экономику.

Интерес к международному частному праву в России объясняется рядом специфических причин:

- выход на международный рынок широкого круга предприятий и организаций во многих субъектах РФ;
- расширение процессов трудовой миграции;
- расширение самых различных контактов российских граждан с иностранцами, порождающих правовые последствия;
- вступление России в Совет Европы, в ряд международных организаций, подготовка вступления России во Всемирную торговую организацию (ВТО);
- возможность использования норм международного частного права для большего обеспечения прав бывших граждан Советского Союза, оказавшихся не по своей воле в тяжелом положении за пределами России;
- резкое увеличение в государственных и третейских судах дел с иностранным участием.

1.1.6 Интеграция международного частного права в российское гражданское законодательства

Интеграция России в мировую экономику делает необходимым:

- дальнейшее совершенствование международных договоров, а главное - более эффективное использование их положений для защиты за рубежом

экономических интересов государства в целом, российских предприятий и российских граждан;

- создание стабильного правового климата для иностранных инвестиций в нашей стране;
- приведение ее внутреннего законодательства в соответствие с нормами и правилами ВТО.

Особое значение имеет третья часть Гражданского кодекса РФ, содержащая развернутую систему норм международного частного права, отражающая современные тенденции в этой области и восполняющая существенные пробелы предшествующего законодательства. Не следует, однако, исключать и возможности принятия в будущем специального закона о международном частном праве и международном гражданском процессе, а также присоединения России к ряду универсальных международных соглашений в области международного частного права и/или их ратификации.

Приоритетным для нашей страны остается использование принципов и норм международного частного права для обеспечения эффективной защиты прав и законных интересов наших граждан и соотечественников в государствах СНГ, Балтии, а также в других странах.

В связи с проведением судебной реформы в нашей стране важной задачей стало решение ряда проблем процессуального характера, и прежде всего совершенствование международной правовой помощи и создание системы взаимного признания и исполнения иностранных судебных решений, а также решений международных коммерческих арбитражных судов.

Россия также является участницей значительного количества региональных и субрегиональных интеграционных объединений. Особое значение для нашей страны имеют те из них, которые созданы на постсоветском пространстве, поскольку в данном случае экономическая интеграция выступает основным, если не единственным, способом, позволяющим занять утраченные бывшими союзными республиками зарубежные рынки, а также сохранить национальную промышленность в условиях жесткой конкурентной борьбы с иностранным капиталом, действующим на их территории. В числе таких интеграционных объединений следует назвать Союзное государство России и Белоруссии, Содружество Независимых Государств (СНГ), Евразийский экономический союз (ЕАЭС).

1.2.7 Проверка выполнения заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное права»

2 Методические указания по выполнению заданий из фонда оценочных средств для проведения текущего контроля и промежуточной аттестации, обучающихся по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право»

При работе с настоящим учебно-методическим пособием особое внимание следует обратить на перечень новейших нормативных правовых актов, а также на перечень новейших теоретических источников (в основном научных статей).

Приступая к изучению настоящего курса, обучающемуся необходимо ознакомиться с таблицей распределения часов по темам курса и видам учебных занятий, со структурой каждой темы. Это необходимо для четкого представления объема и содержания курса в целом, отдельных частей, ключевых вопросов тем, последовательности и форм изучения материала.

В рабочей программе и в настоящем учебно-методическом пособии приводится перечень литературных источников, как основных, обязательных для изучения, так и дополнительных, рекомендуемых для изучения по усмотрению обучающихся.

Важно своевременно следить за изменениями, происходящими в российском законодательстве, публикуемыми в центральных, периодических изданиях и справочно-правовых системах «Консультант плюс», «Гарант», «Кодекс» и других. Целесообразно использовать в учебном процессе материалы судебной и административной практики.

Приобретение глубоких знаний предполагает эффективное использование всех видов учебной работы: лекционных и практических занятий, консультаций, самоподготовки. Поскольку многие лекции носят обзорный характер, основной формой обучения здесь выступает самостоятельная работа аспирантов в течение учебного цикла.

Правильная организация самостоятельной работы обучающегося - один из главных факторов его успешного обучения. Система самостоятельной работы аспиранта предполагает множество элементов: конспектирование статей, чтение и комментирование нормативно-правового материала, изучение учебной и специальной литературы, решение учебных задач (казусов).

Изучение нормативно-правового материала подразумевает чтение и комментирование текста соответствующих статей Конституции РФ, федеральных и региональных законов, иных нормативно-правовых актов.

Необходимо своевременно следить за часто вносимыми изменениями и дополнениями в законодательстве.

Очень важной частью самостоятельной работы является чтение литературы. Ее основная функция - ориентировать в системе тех отобранных в соответствии с программой курса знаний, которые должны быть усвоены по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право» будущими профессионалами в области юриспруденции.

Основная литература очерчивает некий минимальный круг обязательных знаний по дисциплине, ориентирует не во всей глубине научных положений, а лишь в основных понятиях и категориях, в именах авторов, специализирующихся на отдельных научных направлениях, в названиях их основных трудов. Поэтому чтение и понимание содержания основной литературы необходимо, но не всегда достаточно.

Дальнейшее изучение теоретических и практических вопросов должно осуществляться по рекомендованной программой курса дополнительной литературе. Очень важно знать различные взгляды и точки зрения, усваивать встречающиеся в литературе концепции, анализируя их достоинства и недостатки.

Информацию, прочитанную в одном источнике, следует сопоставлять с информацией, почерпнутой из других источников, дополнять и уточнять полученные знания, которые, в свою очередь, сверять с жизненными фактами. Во всех случаях знакомства с новыми научными понятиями и категориями нужно искать соответствующие им примеры из практики.

Знание содержания нормативно-правовых актов, учебной и дополнительной литературы только тогда может считаться усвоенным, когда обучающийся не просто понял и запомнил, но и научился пользоваться полученным знанием для практических аналитических целей в соответствии в предъявляемыми компетенциями.

Методические рекомендации по решению задач

Дифференцированные уровневые задания (задачи) применяются на занятиях в качестве самостоятельной работы. Они направлены на проверку оперативности, гибкости, конкретности, осознанности и прочности знаний. Для их выполнения достаточно выделить 10 – 15 минут. Количество заданий (задач) в работе зависит от темы занятия, уровня сложности, индивидуальных особенностей обучающегося и времени для самостоятельной работы. Проведя самоанализ знаний, обучающиеся могут либо подтвердить умение выполнять задания (задачи) своего уровня, либо предпринять попытку выполнить задание более сложного уровня. При получении отметки, не удовлетворяющей обучающегося, она не фиксируется. Предоставляется разовая возможность повторного выполнения задания того же уровня после коррекционной работы, проведенной с помощью преподавателя или самостоятельно.

Задания (задачи) репродуктивного уровня позволяют оценивать и диагностировать знание фактического материала (базовые понятия, алгоритмы, факты) и умение правильно использовать специальные термины и понятия, узнавание объектов изучения в рамках определенного раздела дисциплины.

Задания (задачи) реконструктивного уровня позволяют оценивать и диагностировать умения синтезировать, анализировать и обобщать фактический и теоретический материал с формулированием конкретных выводов, установлением причинно-следственных связей. Задания (задачи) творческого уровня позволяют оценивать и диагностировать умения, интегрировать знания различных областей, аргументировать собственную точку зрения.

Первоначальным этапом приобретения прочных навыков практического применения теоретических и законодательных положений к жизненным ситуациям выступает решение задач, представляющих собой специально отобранные и обработанные в учебных целях конкретные примеры судебной и административной практики.

При решении казуса следует внимательно ознакомиться с его условиями, учитывать все детали, так как иногда именно они содержат данные, необходимые для верного решения. Важно точно определиться, на какие вопросы, в какой постановке и последовательности следует искать ответы.

Существенным этапом решения задачи выступает поиск правовых норм, на которые необходимо опираться в том или ином случае, а также их анализ и сопоставление. Нередко возникает необходимость обращения одновременно к нескольким федеральным законам и подзаконным актам.

Решение задачи должно быть аргументированным, содержать четкие ответы на все поставленные вопросы, а также приводимые в их пользу доводы, почерпнутые из различных правовых и доктринальных источников. Источники необходимо обязательно указывать. При обосновании ответа ссылками на закон, необходимо его точно назвать, указав конкретную статью, ее соответствующую часть и пункт.

Решение задач осуществляется по указанию преподавателя.

Методические рекомендации по написанию рефератов

Реферат, аттестационная работа представляет собой развернутое изложение результатов изучения избранной темы учебной дисциплины.

Работа требует от слушателя знания правовых источников, последовательности и аргументации изложения, определения личной позиции.

Выполнение работы включает ряд этапов:

1) выбор темы, подбор и изучение нормативных правовых актов и литературы;

2) разработка рабочего плана и основных вопросов;

3) сбор, анализ и обобщение материалов по теме;

4) формулирование основных теоретических положений, практических выводов и рекомендаций;

5) оформление аттестационной работы.

Работа должна включать в себя: оглавление, введение, изложение двух-трех вопросов, краткие выводы (заключение), список использованной литературы.

Объем реферата – до 15 страниц формата А4.

При оформлении работы необходимо учитывать следующие требования.

Во-первых, во введении следует обосновать актуальность и важность избранной темы, ее теоретическое и практическое значение (2-3 стр.).

Во-вторых, в основной части дать обзор нормативных правовых актов, литературы, анализ исследуемой проблемы, высказать свое отношение к изучаемой проблеме (2-3 стр.).

В-четвертых, при использовании в работе цитат, примеров, норм права, статистических данных и т.д. следует сделать соответствующие сноски, которые

должны быть оформлены в соответствии со ГОСТом оформления соответствующих работ.

На титульном листе работы указываются: учебное заведение, кафедра, учебная дисциплина, тема работы, курс, группа, фамилия, имя, отчества бакалавра, фамилия, имя, отчество научного руководителя работы, город, дата. Оформляется в соответствии с ГОСТом выполнения письменных работ. (размещен на сайте университета).

Методические рекомендации по написанию эссе

Эссе - самостоятельная творческая письменная работа, по форме эссе обычно представляет собой рассуждение – размышление (реже рассуждение – объяснение), поэтому в нём используются вопросно-ответная форма изложения, вопросительные предложения, ряды однородных членов, вводные слова, параллельный способ связи предложений в тексте.

Алгоритм написания эссе:

1 внимательно прочтите тему.

2 определите тезис, идею, главную мысль, которую собираетесь доказывать.

3 подберите аргументы, подтверждающие ваш тезис:

a) логические доказательства, доводы;

b) примеры, ситуации, случаи, факты из собственной жизни или из литературы;

c) мнения авторитетных людей, цитаты.

4 распределите подобранные аргументы.

5 придумайте вступление (введение) к рассуждению (опираясь на тему и основную идею текста, возможно, включив высказывания великих людей, крылатые выражения, пословицы или поговорки, отражающие данную проблему. Можно начать эссе с риторического вопроса или восклицания, соответствующих теме.).

6 изложите свою точку зрения.

7 сформулируйте общий вывод.

Методические рекомендации по написанию индивидуальной творческой работы

В соответствии с программой учебного курса по изучаемой дисциплине студенты должны выполнить индивидуальную творческую работу (или контрольная работа).

Цель Индивидуальной творческой работы – закрепление теоретических знаний; развитие умения анализировать действующее законодательство и применение его к конкретным примерам, взятым из практики; выработка навыков библиографической работы и т. д.

Приступая к написанию контрольной работы необходимо изучить соответствующую тему, рекомендуемую литературу, действующее арбитражное (гражданское) процессуальное законодательство и судебную практику.

Индивидуальная творческая работа состоит из тестов, двух задач и подготовки определённого процессуального документа. Ответы на задачи должны быть полными, содержать анализ действующего законодательства, регулирующего спорное правоотношение со ссылкой на конкретные нормативные акты.

Изложение материала должно быть последовательным, грамотным, с нумерацией страниц.

При написании работы следует использовать Конституцию РФ, Арбитражный процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, а также руководящие постановления Пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ и Верховного суда РФ, опубликованные обзоры судебной практики по отдельным вопросам гражданского, предпринимательского, семейного и международного частного законодательства.

Контрольная работа должна содержать список использованной литературы.

Общий объем контрольной работы не должен превышать 20 машинописных страниц.

Обучающемуся необходимо выбрать один вариант работы, соответствующий начальной буквы фамилии:

А – Ж вариант 1
З – М вариант 2
Н – Т вариант 3
У – Ч вариант 4
Ш – Я вариант 5

2.2. Рекомендации по работе с источниками

При изучении курса учебной дисциплины особое внимание следует обратить на литературные источники, приведенные в списке основной литературы, имеющиеся в наличии в библиотеке ФГБОУ ВО ОГУ

Не меньшее внимание следует уделять и изучению основных (базовых) нормативных источников права, указанные выше в списке литературы.

Также помощь при подготовке к семинарским занятиям и экзамену, обучающемуся могут оказать справочные правовые системы «КонсультантПлюс» и «Гарант», в которых содержатся не только нормативные правовые акты, но и комментарии к ним, судебная практика, научные статьи, монографии и т.д. Важно уметь пользоваться не только правовыми системами, но и интернет-ресурсами, указанными для каждой темы.

2.3. Рекомендации по подготовке к ответам на вопросы и по подготовке экзамену

Цель экзамена — проверка и оценка уровня полученных обучающимся специальных познаний по данной учебной дисциплине, а также умения логически мыслить, аргументировать избранную научную позицию, реагировать на дополнительные вопросы, ориентироваться в массиве правовых норм, дефиниций и категорий действующего законодательства. Оценке подлежит также правильность и грамотность речи обучающегося. Дополнительной целью экзамена (зачёта) является формирование у обучающихся таких качеств, как организованность, ответственность, принципиальность, самостоятельность.

При подготовке к экзамену особое внимание следует обратить на основные термины, используемые в правоприменительной деятельности.

Изучив и законспектировав рекомендованные источники, выполнив предусмотренные учебным планом письменные работы и имея рецензии на них, обучающийся начинает непосредственную подготовку к экзамену с тщательной отработки курса в соответствии с требованиями учебной программы и выполнения рекомендаций преподавателя, данных в рецензии. На этом этапе студент должен повторить изученное по учебникам и учебным пособиям, личным конспектам, записям лекций и другим материалам. При этом особое внимание должно быть обращено на тщательную отработку тех конкретных вопросов и тем учебной программы, которые слабо усвоены.

При повторении материала перед дифференцированным зачетом необходима самопроверка или взаимная проверка знаний. В этом случае по каждой теме надо еще раз хорошо продумать материал, найти соответствующие статьи из нормативных актов, подобрать примеры. Вполне себя оправдывает групповая взаимная проверка. Для этого рекомендуется собираться по 3-4 человека и проводить разбор вопросов по курсу «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право».

При подготовке к экзамену рекомендуется: уяснить существо поставленных вопросов; ознакомиться с конспектом лекций и соответствующими главами учебных пособий по дисциплине; изучить нормативные акты по теме и рекомендованную юридическую литературу.

3 Общие положения о самостоятельной работе обучающихся, как важнейшей форме учебного процесса

3.1 Понятие, цели, формы самостоятельной работы обучающихся

Самостоятельная работа обучающихся предполагает самостоятельное изучение тем дисциплины, написание эссе, рефератов, решение задач, а также написание индивидуальной творческой работы. При этом самостоятельная работа формирует у обучающегося навыки, умения и знания, а также обеспечивает интерес к творческой и научной деятельности.

Самостоятельная работа обучающегося является неотъемлемой частью учебного процесса.

Таким образом, самостоятельная работа обучающегося – это учебная, исследовательская и научно-исследовательская деятельность, которая направлена на развитие общекультурных профессиональных компетенций и осуществляемая при методическом руководстве преподавателя, но без его непосредственного участия.

Целью самостоятельной работы обучающегося является освоение в полном объеме основной образовательной программы, формирование общекультурных и профессиональных компетенций с учетом требований ФГОС ВО по конкретному направлению подготовки.

Задачами самостоятельной работы аспирантов являются:

- выдвижение научных гипотез, находить и использовать необходимые данные и эффективно применять методы их логического и правового анализа;
- развитие исследовательских умений;
- нахождение наиболее эффективных методов и технологий решений основных типов гражданско-правовых проблем (задач), встречающихся в сфере научной деятельности;
- обобщение и систематизирование передовых достижений научной мысли в области гражданского права, предпринимательского права, семейного права и международного частного права и основные тенденции на практике;
- определение актуальных направлений исследовательской деятельности с учетом тенденций развития науки и хозяйственной практики;
- анализ проблем правового регулирования гражданского, предпринимательского, семейного и международного частного права, разрабатывать на основе такого анализа предложения по внесению изменений в соответствующие нормативные правовые акты (разрабатывать проекты нормативных правовых актов).

К формам и видам самостоятельной работы следует отнести следующее:

- аудиторная самостоятельная работа, которая осуществляется под руководством преподавателя (решение теоретических задач, работу с научной литературой);

– внеаудиторная самостоятельная работа, которая заключается в том, что планируемая учебная деятельность выполняется во внеаудиторное время по заданию и методическому руководству преподавателя;

– творческая, научная и исследовательская работа, которая подразумевает овладение опытом творческой, научно-исследовательской деятельности, выраженная в творческом подходе к решению проблем.

3.2 Руководство и контроль выполнения самостоятельной работы обучающихся

Организация самостоятельной работы обучающихся должна быть направлена на выполнение всех заданий в срок и с соответствующим уровнем качества, что является неотъемлемым условием формирования навыков.

Методика организации самостоятельной работы обучающихся определяется структурой, содержанием, характером и особенностью изучаемой дисциплины, трудоемкостью образовательной программы, рабочими программами по направлению подготовки.

Организация самостоятельной работы обучающегося содержит в себе:

– обеспечение методическими указаниями тем для аспирантов;

– обеспечение информацией о критериях оценки качества той или иной формы самостоятельной работы;

– обеспечение аспирантов информацией, списками источников;

– определение форм самостоятельной работы аспирантов в соответствии с содержанием учебной дисциплины, графика учебного процесса, индивидуальными особенностями аспирантов.

Для контроля самостоятельной работы аспирантов по данной дисциплине, используются различные формы, технологии и методы:

– задачи, эссе, доклады, рефераты;

– индивидуальные творческие задания;

– практические занятия, дифференцированный зачет, экзамен.

Контроль самостоятельных работ, обучающихся осуществляется в указанном учебном плане времени на аудиторные учебные занятия и внеаудиторную самостоятельную работу обучающихся, которая проходит в письменной, устной, так и смешанной форме.

Устный контроль выполнения внеаудиторной самостоятельной работы аспиранта осуществляется в форме опроса на практических занятиях и лекциях, в форме докладов и других формах, предусмотренных ФОС.

Методы устного контроля предусмотренные ФОС:

Индивидуальное собеседование – опрос, по вопросам, указанным в ФОС в блоке А «Вопросы для собеседования».

Методы письменного контроля:

Эссе, рефераты – указанные в блоке С «Темы для подготовки рефератов»;

Индивидуальные творческие задания – указанные в блоке В «Комплект индивидуальных творческих заданий»;

Типовые задачи различного уровня сложности – указанные в блоке В «Комплект типовых задач».

При проверке преподавателем составляется отзыв, в котором указывает недостатки или достоинства работы, опираясь на критериях оценки, которые отраженны в ФОС.

Метод практического контроля: наблюдение, обучающийся самостоятельно заносит выполненные задания в портфолио в личном кабинете аспиранта на сайте университета, который преподаватель проверяет в сроки, установленные учебным процессом.

Результаты оцениваются в ходе данного контроля и учитываются при рубежном контроле качеств освоения образовательной программы, промежуточной аттестации обучающихся по изучаемой дисциплине.

Критериями оценки результатов организованной самостоятельной работы аспирантов являются:

– умение аспиранта анализировать проблемы правового регулирования гражданского, предпринимательского, семейного и международного частного права, разрабатывать на основе такого анализа предложения по внесению изменений в соответствующие нормативные правовые акты (разрабатывать проекты нормативных правовых актов;

– умение аспиранта давать квалификационные юридические заключения в области гражданского и семейного, предпринимательского и международного частного права и правильно применять нормы права на практике;

– умение аспиранта осуществлять личностный выбор в морально-ценностных ситуациях, возникающих в профессиональной сфере деятельности, предотвращать коррупционные проявления;

– умение аспиранта генерировать новые идеи, подходящие для дальнейшей разработки.

В результате выполнения самостоятельной работы у аспирантов должны сформироваться следующие компетенции:

– ОПК-1 владением методологией научно-исследовательской деятельности в области юриспруденции;

– ОПК-2 владением культурой научного исследования в области юриспруденции, в том числе с использованием новейших информационно-коммуникационных технологий;

– ОПК-3 способностью к разработке новых методов исследования и их применению в самостоятельной научно-исследовательской деятельности в области юриспруденции с соблюдением законодательства Российской Федерации об авторском праве;

– ОПК-4 готовностью организовать работу исследовательского и (или) педагогического коллектива в области юриспруденции;

– УК*-1 способностью к анализу современных гражданско-правовых отношений;

– УК*-2 способностью следовать нормам антикоррупционного стандарта поведения и готовностью борьбы с коррупцией в гражданско-правовых и семейных отношениях;

– ПК*-1 владением методологией анализа и разработки нормативных правовых актов;

– ПК*-2 готовностью к профессиональному применению норм гражданского и семейного права в правоприменительной деятельности.

3.3 Оформление самостоятельной работы, выполняемой в письменном виде

В зависимости от вида самостоятельной работы обучающемуся необходимо обратиться к стандартам организации, находящимся на официальном сайте ОГУ:

1) СТО 02069024.101 – 2015 РАБОТЫ СТУДЕНЧЕСКИЕ. Общие требования и правила оформления;

2) СТО 02069024.001 – 2015 СТАНДАРТ ОРГАНИЗАЦИИ. Правила построения, изложения, оформления и обозначения;

3) Порядок проверки на наличие заимствований в научных работах аспирантов от 31.12.2004 г. № 105;

4) Положение о порядке присвоения учебным и научным изданиям рекомендательных грифов университета (утв. 11 янв. 2011 г., с изм. от 25 мая 2012 г.);

5) СТО 02069024.110 – 2008 Издания для образовательного процесса. Общие требования и правила оформления

3.4 Методические указания для самостоятельной работы обучающихся по дисциплине «Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право»

3.4.1 Гражданское право

Тема 1 Гражданское право как частное право

1 Система частного права
2 Содержание и основные особенности частноправового регулирования
3 Предмет, метод, принципы и функции гражданско-правового регулирования
4 Источники гражданского права

Раскрытие первого вопроса следует начать с краткого экскурса в теорию права по вопросам системы права и подразделения этой системы на частное и публичное право. Затем следует проанализировать совокупность признаков, свойственных гражданскому праву как праву частному, и показать их закрепление в Гражданском кодексе РФ. Затем необходимо выделить элементы данной системы, опираясь на страницу 27 учебника Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, страницу 6 учебника Алексий, П.В.Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015. А также станицу 56 учебника Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.

Систему гражданского права образуют гражданско-правовые нормы и их блоки, в том числе гражданско-правовые институты и институты, внешним выражением которых могут служить структурные элементы важнейшего акта гражданского законодательства — ГК РФ, состоящего из гражданско-правовых предписаний, объединяемых в статьи и подборки статей: параграфы, главы, подразделы, разделы и части. В настоящее время части первая, вторая, третья и четвертая ГК включают 7 разделов, 7 подразделов, 77 глав и ряд параграфов, охватывающих в совокупности более 1500 статей.

Во втором вопросе необходимо выделить содержание частноправового регулирования, назвать его элементы и особенности.

В третьем вопросе аспиранту необходимо начать с определения предмета, отметить его значение для построения системы права, а затем перейти к определению метода и отметить его взаимосвязь с предметом правового регулирования. Затем необходимо выделить принципы, их содержание, а также функции гражданско-правового регулирования.

Основные начала гражданского права названы в ст. 1 ГК РФ.

Рассматривая вопрос об источниках гражданского права необходимо дать определение источников. Следует четко определить, в чем проявляется значение источников права. Затем аспирант должен кратко обозначить особенности источников гражданско-правового регулирования по сравнению с источниками других отраслей права, а затем осветить спорные, проблемные вопросы, связанные с отнесением к источникам данной отрасли права судебных прецедентов, постановлений высших судебных органов Российской Федерации, гражданско-правовых договоров, корпоративных нормативных актов. Правовой основой рассмотрения данного вопроса являются ст. 3–7 ГК РФ.

Стоит обратить внимание на то, что постановления Пленумов Верховного Суда РФ и действовавшего до 6 августа 2014 г. Высшего Арбитражного Суда РФ не являются источниками гражданского права.

Аспиранту необходимо обратить внимание при самостоятельном изучении темы на теоретические проблемы. Соотношение и разграничение частного и публичного права всегда представлялось непростой проблемой, так как в сфере частного права законодатель нередко вынужден использовать общеобязательные, императивные правила, в том числе запреты, ограничивая самостоятельность и инициативу участников регулируемых отношений. С другой стороны, в сфере публичного права иногда может применяться судебный порядок защиты, в частности, некоторых интересов граждан, что свойственно частноправовому регулированию.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, а также проанализировать законодательство и выявить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Зенин, И. А. Гражданское право: учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Беседкина, Н. И. Разумность, справедливость и добросовестность в системе частного права / Беседкина Наталья Ивановна // Право и государство: теория и практика, 2015. - № 6. - С. 81-85.

2 Богданов, Е. В. Принцип солидарности в гражданском праве России / Е. В. Богданов, Е. Е. Богданова, Д. Е. Богданов // Журнал российского права,2016. - № 11. - С. 37-45.

3 Мигачева, А. Ю. О принципе сотрудничества участников гражданских правоотношений = nthe principle of cooperation among the participants of civil relations / А. Ю. Мигачева // Современное право, 2015. - № 7. - С. 68-71.

4 Ульбашев, А. Х. Правовые принципы как основа кодификации Израильского гражданского права / Алим ХусейновичУльбашев // Государство и право,2016. - № 9. - С. 106-109.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы**:**
Аспирант и соискатель
Государство и право
Законность
Право и государство
Юрист

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Правительства - http://government.ru/
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Конституционного суда РФ- http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Правовая система «Консультант Плюс»- http://www.consultant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ:\\ fileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования 'КонсультантПлюс: Высшая школа': учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента).

Вопросы для самоконтроля

1 Какие элементы содержит в себе система частного права?
2 Каковы особенности частноправового регулирования?
3 Каковы функции гражданско-правового регулирования?
4 Являются ли постановления Верховного суда РФ источниками гражданского права?

Тема 2 Гражданское правоотношение

1 Гражданское правоотношение: понятие, содержание, структура
2 Виды гражданских правоотношений
3 Субъективные гражданские права
4 Вещные, обязательственные, корпоративные и исключительные права
5 Понятие, содержание и виды субъективных гражданских обязанностей

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, страница 36, к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 4, страница 64. А так же к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 7, станица 109.

Раскрытие первого вопроса следует начать с понятия гражданского правоотношения.

Гражданское правоотношение — это урегулированное нормами гражданского права отношение, возникающее между юридически равными субъектами по поводу имущества, а также нематериальных благ, выражающаяся в наличие у них субъективных прав и обязанностей.

Необходимо выделить особенности данных правоотношений, затем перейти к их непосредственному содержанию и структуре, т.е. назвать элементы гражданских правоотношений и дать им характеристику.

Элементы гражданского правоотношения включают в себя:

1) субъективный состав правоотношения;

2) содержание правоотношения (права и обязанности субъектов);

3) объект правоотношения (то, по поводу чего возникают правоотношения).

Во втором вопросе необходимо перечислить различные виды классификаций гражданских правоотношений, назвать признаки, по которым данные классификации выделяются, и дать краткую характеристику различным видам гражданских правоотношений.

Различают следующие виды гражданских правоотношений по объекту правоотношения:

1) имущественные — экономические отношения, урегулированные нормами гражданского права, и приобретшие правовую форму;

2) личные неимущественные правоотношения.

Имущественные правоотношения, в свою очередь можно разделить на вещные и обязательственные.

1) вещные правоотношения характеризуют принадлежность субъекту материальных благ (например, право собственности);

2) обязательственные правоотношения — это отношения, которые опосредуют передачу имущества, прав на объекты интеллектуальной собственности, выполнение работ или оказание услуг.

Выделяют следующие виды гражданских правоотношений в зависимости от характера взаимосвязи:

1) абсолютные;

2) относительные.

При подготовке к третьему вопросу следует начать с понятия субъективных гражданских прав, назвать виды правомочий, основания возникновения гражданских прав и способы их реализации.

Основания возникновения гражданских прав и обязанностей содержатся в статье 8 Гражданского кодекса РФ.

В четвертом вопросе необходимо дать понятие каждому из названных гражданских прав, выделить разграничение между вещными и обязательственными правами, назвать признаки корпоративных и исключительных прав.

В вещных правоотношениях управомоченный субъект своими действиями по осуществлению права непосредственно, без содействия обязанных лиц удовлетворяет свои интересы за счет вещи. Лицо, обладающее обязательственным

правом требования, может удовлетворить свой интерес к имуществу только через действия обязанного лица по исполнению обязанности. Поэтому признается, что вещное право есть осуществленное право на вещь, а право требования - осуществимое право на имущество.

В пятом вопросе следует начать с понятия субъективных гражданских обязанностей, раскрыть их содержание, перечислить и дать им характеристику.

Субъективная обязанность - мера должного поведения участника гражданского правоотношения. Сущность обязанностей кроется в необходимости совершения субъектом определенных действий или воздержания от социально вредных действий. В гражданских правоотношениях бывают два типа обязанностей - пассивный и активный.

Аспиранту необходимо обратить внимание при самостоятельном изучении темы на теоретические проблемы. Изучить подходы различных авторов к анализируемым в теме вопросах. Вопросы, связанные с понятием правоотношений, не менее дискуссионные в цивилистике, чем проблемы предмета правового регулирования, и напрямую с ними связаны. Большое количество монографий посвящено рассмотрению субъективных гражданских прав и их проблематике. Обучающемуся необходимо их классифицировать и проанализировать.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Бакулин, А. Ф. Обязательность принятия мер по досудебному урегулированию споров, возникших из гражданских правоотношений = Obligatoriness of measures on prejudicial settlement of disputes arising out of civil legal relations / А. Ф. Бакулин, Н. Н. Смирнов // Российский судья, 2016. - № 7. - С. 10-15.

2 Груздев, В. В. Проблема «иных» относительных гражданских правоотношений / В. В. Груздев // Российская юстиция, 2016. - № 1. - С. 13-16.

3 Прокопьев, А. Ю. О субъективных правах и юридических обязанностях как элементе гражданских правоотношений / Прокопьев Александр Юрьевич // Право и государство: теория и практика, 2015. - № 4. - С. 76-80.

4 Саркисян, А. С. К вопросу об изменении гражданского (договорного) правоотношения в связи с новыми юридическими фактами и об использовании института реторсии в современных международных торговых отношениях / А. С. Саркисян // Юрист, 2015. - № 5. - С. 23-29.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Периодические издания

Юрист

Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации №7 от 1 августа 2007 года

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Правительства - http://government.ru/

Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/

Официальный сайт Конституционного суда РФ- http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Правовая система «Консультант Плюс»- http://www.consultant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования 'КонсультантПлюс: Высшая школа': учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :

КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента).

Вопросы для самоконтроля

1 Что такое гражданское правоотношение, что входит в его структуру и каковы его особенности?

2 В чем заключается различие между абсолютными и относительными правоотношениями? Какие признаки позволяют характеризовать обязательство как относительное правоотношение?

3 Какие основания возникновения гражданских прав и обязанностей содержатся в гражданском законодательстве?

4 Какие признаки характеризуют исключительные и корпоративные права?

5 Какие элементы включают в себя субъективные гражданские обязанности?

Тема 3 Понятие и содержание гражданской правоспособности

1 Граждане (физические лица) как участники (субъекты) гражданских правоотношений (правоспособность и дееспособность)

2 Опека и попечительство

3 Регистрация актов гражданского состояния

Рассмотрение данной темы необходимо начать с изучения материала, который изложен на страницах 39 – 63 учебника Зенина И. А. Гражданское право: учеб. для бакалавров / И. А. Зенин. – 15-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2012, глава 3, страница 33 Алексий, П.В.Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, а так же глава 4, станица 127 Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.

Необходимо раскрыть понятие и содержание гражданской правосубъектности. Следует обратить внимание, что данная гражданско-правовая категория состоит из гражданской правоспособности и дееспособности.

Гражданская правоспособность – способность иметь гражданские права и нести обязанности, она признается в равной мере за всеми гражданами. Следует выделить особенности гражданской правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Содержание правоспособности раскрывается в п. 1 ст. 18 Гражданского кодекса РФ.

Гражданские права и обязанности, образующие содержание правоспособности, гражданин приобретает под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. Важно подчеркнуть разницу между правоспособностью и субъективным правом гражданина. Правоспособность значительно шире субъективного права. Она является предпосылкой, являющейся основой, когда под воздействием или при наличии определенных юридических фактов у лица возникают определенные субъективные права. Субъективное право – это реализованная возможность иметь права, заключенные в правоспособности.

Дееспособностью называется способность лица своими действиями приобретать гражданские права и обязанности и осуществлять их, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Далее необходимо рассмотреть момент возникновения, виды и содержание гражданской дееспособности, а также выявить особенности гражданской дееспособности иностранных граждан и лиц без гражданства. Следует обратить внимание на то, что можно выделить четыре состояния дееспособности: полная дееспособность, частичная дееспособность, ограниченная дееспособность, недееспособность. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда.

Далее должны быть рассмотрены понятия опеки и попечительства. Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов несовершеннолетних и иных недее- или частично дееспособных, регулируются Гражданским кодексом РФ, Семейным кодексом РФ, а также Федеральным законом «Об опеке и попечительстве» от 24 апреля 2008 № 48-ФЗ.

Опека (попечительство) представляет собой важнейший социально-правовой институт. Опека устанавливается над малолетними, гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства, а попечительство над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности. Необходимо изучить порядок назначения опекуна и попечителя, совокупность их прав и обязанностей. Немаловажным является соотношение полномочий опекуна (попечителя) и правомочий управляющего в отношении имущества подопечного. Особое внимание уделить вопросам освобождения и отстранения опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей, а также прекращения опеки и попечительства. Следует определить правовой статус органов опеки и попечительства. Также раскрыть сущность патронажа над совершеннолетним дееспособным гражданином,

который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности.

Актами гражданского состояния называются юридические факты, которые, согласно закону, подлежат регистрации в органах записи актов гражданского состояния. Аспирант должен ознакомиться с Федеральным законом «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 № 143 - ФЗ. Перечень обстоятельств, подлежащих обязательной регистрации, является исчерпывающим: рождение, смерть, заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени. Регистрация актов гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей. Необходимо рассмотреть порядок исправления, изменения, восстановления и аннулирования записей актов гражданского состояния.

Аспирату следует обратить внимание на многочисленные проблемы, связанные с определением понятия и содержания гражданской правоспособности, которые все чаще становятся предметом научных исследований и дискуссий. Большое значение имеют также многочисленные проблемы, связанные с реализацией правосубъектности лиц, не обладающих дееспособностью или обладающих ею не в полном объеме, что обусловливает необходимость проведения сравнительного анализа институтов представительства, опеки, попечительства и патронажа.

Обучающийся должен проанализировать проблемы и выявить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П.В.Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин. – 15-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2012. – 774 с. – (Бакалавр. Углубленный курс). – Библиогр. в конце гл. – Глоссарий: с. 727-750. – ISBN 978-5-9916-1948-6.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Базанова, Е. Один ЗАГС на всех / Елизавета Базанова, Филипп Стеркин // Вопросы местного самоуправления, 2016. – № 2 (66). – С. 99.

2 Нечаева, А. М. Дееспособность несовершеннолетних по Гражданскому кодексу Российской Федерации / Александра Матвеевна Нечаева // Государство и право, 2015. – № 6. – С. 55-61.

3 Рыбалова, О. А. Участие прокурора в рассмотрении судами заявлений об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным / О. А. Рыбалова // Законность, 2015. – № 6. – С. 12-16.

4 Сапрыкин, К. Н. Историко-правовой аспект законного представительства / Сапрыкин Кирим Николаевич // Право и государство: теория и практика, 2015. – № 4. – С. 11-16.

Нормативно-правовые акты

1 Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ : часть первая [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

2 Семейный кодекс Российкой Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

3 Об опеке и попечительстве[Электронный ресурс] .: федер. закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

4 Об актах гражданского состояния[Электронный ресурс] .: федер. закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

Периодические издания

Журналы:
Аспирант и соискатель
Вопросы местного самоуправления
Государство и право
Законность
Право и государство
Право и политика
Российское право
Современная юстиция

Юрист

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда – http://supcourt.ru/

Официальный сайт Конституционного суда РФ – http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Официальный сайт Уполномоченного по правам человека в РФ – http://ombudsmanrf.org/

Официальный сайт Управления записи актов гражданского состояния администрации г. Оренбурга – http://zagsoren.ru/

Правовая система «Консультант Плюс» – http://www.consultant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимают под гражданской правоспособностью? Когда она возникает?

2 Может ли быть уменьшена гражданская правоспособность физического лица?

3 Что понимают под гражданской дееспособностью? Когда она возникает?

4 Кто может начать дело о признании в судебном порядке недееспособным гражданина? При наличии, каких условий это возможно?

5 При каких условиях возможно ограничение дееспособности несовершеннолетнего гражданина?

6 В каких случаях и над кем устанавливается опека? А попечительство?

7 В чем состоит отличие опеки от попечительства?

8 Какие требования предъявляются к личности опекуна и попечителя?

9 Какими правами и обязанностями обладают опекун и попечитель?

10 Какие обязательства могут послужить основанием для прекращения опекунства и попечительства?

11 В каких случаях орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления с опекуном?

12 Что понимается под патронажем?

13 Что понимается под актами гражданского состояния? Какие обстоятельства подлежат обязательной регистрации?

14 Каков порядок аннулирования записей актов гражданского состояния?

Тема 4 Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений

1 Особенности гражданско-правового статуса отдельных видов юридических лиц: коммерческие юридические лица (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия) и некоммерческие юридические лица (общественные организации, религиозные объединения, благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц и др.), государственные корпорации

2 Возникновения, реорганизация и прекращение деятельности юридических лиц

3 Банкротство юридических лиц и физических лиц

Рассмотрение данной темы необходимо начать с изучения материала, который изложен на страницах 64 – 89 учебника Зенина И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин. – 15-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2012, а так же глава 5, станица 174 Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.

Необходимо раскрыть понятие и выделить признаки юридического лица.

Под правосубъектностью юридического лица понимается наличие у него качеств субъекта права (правоспособности и дееспособности). Принято различать общую (универсальную) и специальную правоспособность. Применительно к юридическим лицам со специальной правоспособностью важно различать предмет их уставной деятельности и конкретные правоотношения по одушевлению этой деятельности. В соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8.08.2001 № 129-ФЗ правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращаются в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц. Необходимо отметить, что осуществление некоторых видов деятельности требует получения от государства специального разрешения (лицензий) в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011 № 99-ФЗ.

Конструкция юридического лица весьма эффективный правовой способ организации хозяйственной деятельности. Классификация юридических лиц имеет важное гражданско-правовое значение. По целям деятельности выделяют коммерческие и некоммерческие юридические лица. Необходимо выявить различия между ними, изучив гл.4 Гражданского кодекса РФ.

Хозяйственные общества и товарищества – наиболее распространенные виды коммерческих организаций, образуемые для систематического занятия предпринимательской деятельностью, как одна из форм коллективного предпринимательства. Следует раскрыть сущность данных организационно-правовых форм, правовое регулирование, виды хозяйственных товариществ и обществ, права и обязанности их участников, преобразование хозяйственных товариществ и обществ. От хозяйственных товариществ коммерческих юридических лиц следует отличать образования, также называемые в законодательстве «товариществами»: простое товарищество, товарищество собственников жилья.

Производственный кооператив – добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Необходимо изучить Федеральный закон «О производственных кооперативах» от 08.05.1996№ 41 - ФЗ, особое внимание уделить уставу, имуществу, органам управления и контроля, их компетенцией, а также членству в производственном кооперативе.

Унитарные предприятия – коммерческие организации, не наделенные правом собственности на закрепленное за ними собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В организационно-правовой форме унитарных предприятий, действуют государственные и муниципальные предприятия. Унитарные предприятия могут учреждаться только РФ, субъектами РФ, муниципальными образованиями, которые являются собственниками закрепленного за унитарными предприятиями имущества. Унитарные предприятия обладают специальной правоспособностью. Федеральный закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» от 14.11.2002 № 161-ФЗ определяет правовое положение государственного унитарного предприятия и муниципального унитарного предприятия, права и обязанности собственников их имущества, порядок создания, реорганизации и ликвидации унитарного предприятия. Выделяют предприятия на праве хозяйственного ведения и на праве оперативного управления, следует выделить различия между ними, определить права собственников имущества.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах: потребительских кооперативов; общественных организаций; общественных движений; ассоциаций (союзов), к

которым относятся, в том числе некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные, нотариальные палаты; товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе товарищества собственников жилья; казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации; общин коренных малочисленных народов Российской Федерации; фондов, к которым относятся, в том числе общественные и благотворительные фонды; учреждений; автономных некоммерческих организаций; религиозных организаций; публично-правовых компаний; адвокатских палат; адвокатских образований (являющихся юридическими лицами); государственных корпораций. Деятельность некоммерческих организаций регулируется Федеральным законом «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ.

Отдельное внимание следует уделить определению понятия, учредительные документы, порядку образования, имуществу общественных и религиозных организаций (объединения), фондов. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) – некоммерческие организации, создаваемые юридическими лицами для координации их деятельности. Необходимо изучить виды, учредительные документы, права и обязанности участников ассоциаций и союзов. Коммерческие и некоммерческие организации не могут совместно друг с другом создавать ассоциации или союзы. Рассмотреть торгово-промышленную палату как самостоятельную разновидность ассоциаций, изучив Закон РФ от 07.07.1993 г. № 5340-I «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации».

Способы образования юридических лиц выделяют в зависимости от характера участия государственных органов в их регистрации. Необходимо изучить Федеральный закон от 08.08.2001 № 129 - ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», который регулирует отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, государственной регистрацией физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и государственной регистрацией при прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, а также в связи с ведением государственных реестров – единого государственного реестра юридических лиц и единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей. Отмечают следующие стадии создания юридического лица: принятие решения учредителями (учредителем); составление и утверждение учредительных документов; формирование уставного капитала; уплата государственной пошлины и подача документов в регистрирующий орган; завершается регистрация внесением записи в единый государственный реестр юридических лиц. Следует определить перечень документов необходимых для регистрации юридического лица. Далее остановиться на содержании и видах учредительных документов.

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате его реорганизации (кроме случаев выделения) или ликвидации, и, как правило, носит

окончательный характер. Нужно раскрыть понятие, формы, порядок осуществления реорганизация юридического лица. Особое внимание уделить проблеме «смешанной» реорганизации. При реорганизации все права и обязанности реорганизуемого лица или их часть переходит к иным субъектам права, то есть происходит универсальное правопреемство. Реорганизация проводится, как правило, по решению участников юридического лица (или собственника), то есть добровольно, но в отношении коммерческих организаций закон предусматривает случаи, когда реорганизация может быть произведена принудительно. При выделении, разделении или слиянии реорганизация считается законченной в момент государственной регистрации вновь созданных юридических лиц.

Ликвидация юридического лица – это способ прекращения его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Она может носить как добровольный, так и принудительный характер. В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению его участников или органа юридического лица. Для отдельных видов юридических лиц законом установлены дополнительные основания ликвидации. Следует определить роль ликвидационной комиссии (ликвидатора) в процессе ликвидации юридического лица и порядок удовлетворения требований кредиторов при ликвидации юридического лица.

Далее необходимо остановиться на вопросах банкротства юридических и физических лиц, которые регулируются Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ и рядом других нормативных актов. Необходимо выявить причины существования института несостоятельности.

Основания банкротства: неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам; неспособность должника в полном объеме исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Вопрос о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются и решаются арбитражным судом. Отдельное внимание уделить понятию и признакам банкротства, системе и последовательности процедур банкротства, выявить различия процедур банкротства юридических и физических лиц. Следует более подробно рассмотреть реструктуризацию долгов гражданина, реализацию имущества гражданина, а также заключение мирового соглашения.

Немаловажным является правовой статус арбитражного (финансового) управляющего, предъявляемые к нему требования, выдвижение и порядок назначения, полномочия.

Аспиранту необходимо обратить внимание при самостоятельном изучении темы на проблемы изменения действующего законодательства и практики его применения, а также вопросы совершенствования действующего законодательства. В данном случае важно обратить внимание на анализ проблем правового регулирования в сфере регистрации юридических лиц, которые заключается в том, что налоговая инспекция часто предъявляет требование к оформлению доверенности на получение документов, подтверждающих факт регистрации.

Основная литература

1 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин. – 15-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2012. – 774 с. – (Бакалавр. Углубленный курс). – Библиогр. в конце гл. – Глоссарий: с. 727-750. – ISBN 978-5-9916-1948-6.

2 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Габов, А. В. Порядок осуществления прав кредиторов при реорганизации / А. В. Габов // Журнал российского права, 2016. – № 5. – С. 44-54.

2 Гришаев, С. П. Фонды как юридические лица / С. П. Гришаев // Гражданин и право, 2016. – № 3. – С. 82-91.

3 Кудрявцев, М. А. Проблема типологии ассоциаций (союзов) как проявление коллизий «публичного» и «частного» начал в современном российском праве / М. А. Кудрявцев // Конституционное и муниципальное право, 2016. – № 2. – С. 15-17.

4 Пахаруков, А. А. Удовлетворение требований кредиторов ликвидируемого юридического лица: унификация или дифференциация правового регулирования? / Пахаруков Александр Анатольевич, Тюкавкин-Плотников Алексей Александрович // Закон, 2016. – № 6. – С. 138-151.

5 Майорова, К. И. Отношения участия (членства) в некоммерческих организациях = Relations of Participation (Membership) in Non-Profit Organizations / К. И. Майорова // Современное право, 2016. – № 1. – С. 66-71.

6 Мирославская, Н. А. Процедура реорганизации юридических лиц / Н. А. Мирославская; рец. Н. А. Лосевой // Аудит и финансовый анализ, 2016. – № 2. – С. 332-335.

Нормативно-правовые акты

1 Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ : часть первая [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

2 О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей[Электронный ресурс] .: федер. закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ //

КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

3 О производственных кооперативах[Электронный ресурс] .: федер. закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

4 О государственных и муниципальных унитарных предприятиях[Электронный ресурс] .: федер. закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

5 О производственных кооперативах[Электронный ресурс] .: федер. закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

6 О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации[Электронный ресурс] .: закон от 07.07.1993 № 53401-I // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

7 О некоммерческих организациях[Электронный ресурс] .: федер. закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

8 О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности[Электронный ресурс] .: федер. закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

9 О крестьянском (фермерском) хозяйстве [Электронный ресурс] .: федер. закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

10 Об акционерных обществах [Электронный ресурс] .: федер. закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

11 Об обществах с ограниченной ответственностью [Электронный ресурс] .: федер. закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

12 О лицензировании отдельных видов деятельности [Электронный ресурс] .: федер. закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ // КонсультантПлюс : справочная правовая

система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

Периодические издания

Журналы:
Арбитражный и гражданский процесс
Аудит и финансовый анализ
Гражданин и право
Журнал российского права
Законодательство
Конституционное и муниципальное право
Современное право
Справочник кадровика
Юрист

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда – http://supcourt.ru/
Официальный сайт Конституционного суда РФ – http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области – http://www.orenburg.arbitr.ru/
Единый федеральный реестр юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности –http://www.fedresurs.ru/companies
Портал государственных услуг РФ – https://www.gosuslugi.ru/legal-entity#
Единый федеральный реестр сведений о банкротстве – http://bankrot.fedresurs.ru/
Правовая система «Консультант Плюс» –http://www.consultant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;

Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимают под юридическим лицом и в каких целях оно создается?
2 Что понимают под правосубъектностью юридического лица и как соотносится правосубъектность юридического лица с правосубъектностью физического лица?
3 Как классифицируются юридические лица, каковы их организационно-правовые формы?
4 Что понимается под хозяйственным обществом и товариществом? Каковы их виды?
5 Как определяется понятие «кооператив», каковы его виды?
6 Что понимают под унитарным предприятием? Каковы его виды? Каков правовой статус казенного предприятия?
7 Какие существуют виды некоммерческих организаций?
8 Каковы способы возникновения и прекращения юридического лица?
9 Каково правовое положение имущества в каждой организационно-правовой форме юридического лица?
10 Что понимается под банкротством юридического лица и такими процедурами, как реорганизация, санация, ликвидация, конкурсное производство?
11 Какие существуют стадии банкротства физического лица?
12 Какие требования предъявляются к арбитражному управляющему

Тема 5 Понятие, содержание и особенности гражданской правосубъектности государства и других публично-правовых образований

1 Виды публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях
2 Порядок и случаи участия публично-правовых образований в гражданских правоотношениях
3 Особенности имущественной ответственности публично-правовых образований
4 Понятие государственного аудита
5 Понятие финансового аудита, аудита эффективности и стратегического аудита

Раскрытие данной темы необходимо начать с вопроса о понятии гражданской правосубъектности как государства, так и публично-правовых образований, опираясь на страницу 157 учебника Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, а так же глава 7, станица 297 Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для

студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.

Следует указать, что Российская Федерация является государством, которое отличается суверенностью, целостностью и призванное осуществлять функции публично-правового характера - организованность, безопасность, обороноспособность страны, устойчивое и восходящее развитие всего общества, а ее субъекты – это и есть политические образования, имеющие в пределах Конституции свойства суверенности. Публично-правовой самостоятельностью отличаются также и муниципальные образования - города, сельские поселения, являющиеся органами местного самоуправления. Данные публичные образования, выполняющие государственные и иные публичные функции, имеют также и гражданскую правосубъектность. Все они в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, не охватываемых регулированием конституционным, административным правом, другими отраслями, обладают также гражданско-правовым статусом, соответствующим статусу юридического лица, если иное не вытекает из закона и особенностей данного субъекта (ст. 124 ГК РФ). В том числе могут своими действиями и от имени соответствующего публичного образования приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, возлагать на себя и исполнять гражданско-правовые обязанности, выступать в суде. Кроме этого, необходимо помнить, что особенностью правосубъектности государства является то, что государство участвует в гражданском обороте не только через свои государственные органы, юридические лица разных уровней, но и даже через физических лиц, которые выполняют функции представителя его интересов в различных сферах деятельности.

Также необходимо уделить отдельное внимание видам публично-правовых образований, участвующим в гражданских правоотношениях. Так, самостоятельными видами публичных образований признаются:

1) Российская Федерация - демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления (пункт 1 статьи 1 Конституции РФ);

2) субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа (пункт 1 статьи 65 Конституции РФ);

3) муниципальные образования - городские или сельские поселения, муниципальные районы, городские округа либо внутригородские территории городов федерального значения (пункт 1 статьи 131 Конституции РФ; пункт 1 статьи 2 ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ).

Публично-правовые образования способны участвовать в гражданских правоотношениях в следующих случаях:

1) участие государства и иных публично-правовых образований в вещных отношениях;

Публично-правовые образования располагают некоторыми особыми возможностями приобретения имущества в собственность. Так, в случае обнаружения клада, содержащего вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, они подлежат обязательной передаче в государственную собственность (п. 2 ст. 233 ГК РФ). Бесхозяйные недвижимости, а также находки и безнадзорные животные при определенных условиях по указанию закона переходят в муниципальную собственность (п. 3 ст. 225, п. 2 ст. 228, п. 1 ст. 231 ГК РФ). Основаниями возникновения права государственной или муниципальной собственности на имущество являются также отчуждение у частного собственника вещей, изъятых из оборота или ограниченных в обороте (п. 2 ст. 238 ГК РФ), и изъятие недвижимости для государственных или муниципальных нужд (ст. 239 ГК РФ), а для государственной собственности - выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, реквизиция, конфискация и национализация частного имущества (ст. 240, 242, 243, 306 ГК РФ). Вместе с тем только эти собственники производят отчуждение своего определенного имущества частным лицам в порядке приватизации;

2) участие публично-правовых образований в корпоративных отношениях;

Государственные и муниципальные образования могут создавать новых собственников - хозяйственные общества и товарищества - за счет своего имущества или совместно с другими субъектами гражданского права. Однако учредителями таких обществ от их имени могут выступать лишь соответствующие комитеты или фонды имущества. Иные государственные или муниципальные органы не вправе ни сами, ни от имени публично-правовых образований выступать в роли учредителей или участников хозяйственных обществ либо в качестве вкладчиков в товариществах на вере (п. 4 ст. 66 ГК РФ). Ведь по своему гражданско-правовому статусу все они являются не коммерческими организациями, а учреждениями-несобственниками со специальной правоспособностью;

3) участие публично-правовых образований в обязательственных отношениях;

Публично-правовые образования являются также субъектами ответственности за вред, причиненный гражданам или юридическим лицам незаконными действиями государственных органов, органов местного самоуправления либо их должностных лиц (ст. 16, 1069 ГК РФ). Иначе говоря, они могут выступать в качестве участников обязательств из причинения вреда (деликтных). Разновидностью (частным случаем) такой ответственности является ответственность за вред, причиненный вследствие издания, не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, а также ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда (ст. 1070 ГК РФ).

Имущественный вред, причиненный гражданам и юридическим лицам такого рода действиями публичной власти, подлежит возмещению за счет соответствующей казны (Российской Федерации, ее субъекта, муниципального образования), т. е. прежде всего за счет бюджетных (денежных) средств, а при их отсутствии - за счет иного составляющего казну имущества, кроме имущества,

изъятого из оборота (п. 1 ст. 126 ГК РФ). Поэтому ответчиками по соответствующим искам по общему правилу выступают финансовые органы;

4) участие государства в исключительных (неимущественных) правоотношениях;

В сфере исключительных (изобретательских, авторских, «смежных» и тому подобных) прав субъектом правоотношений в определенных законом случаях может становиться федеральное государство (но не иные государственные и муниципальные образования).

Так, в соответствии со ст. 9 Патентного закона Федеральный фонд изобретений России (а в его лице - федеральное государство) может приобретать права патентообладателя на отобранные им изобретения, полезные модели, промышленные образцы с целью реализации этих прав в интересах государства. Специально уполномоченный федеральный орган исполнительной власти осуществляет охрану авторских прав умершего автора в течение срока их действия при отсутствии наследников (п. 2 ст. 27 Закона об авторском праве и смежных правах), т. е., по сути, выполняет некоторые функции наследника авторского права;

5) участие государства во внешнем (международном) гражданском обороте.

Самостоятельными участниками рассматриваемых гражданско-правовых отношений могут быть лишь государственные, но не муниципальные образования. Российская Федерация является собственником имущества, находящегося за рубежом, в том числе и недвижимого (включая определенное имущество бывшего Союза ССР и его организаций). От имени федерального государства в этих отношениях выступает Мингосимущество РФ, которое также осуществляет защиту и надлежащее оформление прав собственности на данное имущество и управляет им (за исключением федерального имущества, переданного в оперативное управление соответствующим федеральным организациям и учреждениям). Кроме того, оно же выступает от имени Российской Федерации в качестве учредителя или участника находящихся за рубежом хозяйственных обществ, товариществ и других юридических лиц.

На основе гражданско-правовых (а не только международных, т. е. публично-правовых) договоров и гарантий могут осуществляться как государственные внешние займы Российской Федерации, так и предоставление ею кредитов иностранным государствам, их юридическим лицам и международным организациям. Стороной таких сделок является Российская Федерация обычно в лице Правительства РФ. Гражданско-правовые соглашения о государственных займах и кредитах, в том числе оформленных выпуском облигаций, под собственную ответственность могут теперь заключать и субъекты РФ (государственные образования).

Публично-правовые образования участвуют в гражданских правоотношениях через систему своих органов, наделяемых соответствующей компетенцией, объем и содержание которой закрепляется в актах, определяющих статус этих органов. В рамках установленной компетенции органы государственной власти и органы местного самоуправления могут соответственно от имени Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований своими действиями

приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, и обязанности. Но в результате их действий от имени публичных образований участниками возникших правоотношений являются публично-правовые образования, а соответствующие органы государственной власти или местного самоуправления в данном случае выполняют роль законных представителей. При этом государственные органы и органы местного самоуправления могут участвовать в гражданских правоотношений и от своего имени, и в собственных интересах. В этом случае права и обязанности возникают у самого органа как у самостоятельного участника гражданского оборота.

Кроме того, закон допускает участие в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, от имени публичных образований юридических лиц и граждан, которые могут от имени Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований и по специальному поручению органов государственной власти, органов местного самоуправления выступать в гражданских правоотношениях на основе делегированных им полномочий. Правовым основанием этому служат нормативные акты Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований и принимаемые во исполнение их уполномоченными на то органами государства и органами местного самоуправления решения по осуществлению представительских функций.

Далее крайне необходимо остановиться на определении имущественной ответственности публично-правовых образований и ее особенности. Согласно статье 127 Гражданского кодекса Российской Федерации особенность имущественной ответственности Российской Федерации и субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств заключается в том, что она определяется законом об иммунитете государства и его собственности.

Пределы гражданско-правовой (имущественной) ответственности публично-правовых образований установлены пунктом 1 статьи 126 ГК РФ. Публично-правовые образования отвечают по своим обязательствам, принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Наряду с общими началами, на которых строится ответственность публично-правовых образований в гражданском праве, необходимо отметить случаи ответственности государства и иных публично-правовых образований, наступающей в рамках специальных норм закона. Здесь как раз и проявляются особенности их договорной и внедоговорной ответственности.

Во-первых, особое и принципиальное значение для характеристики государства (иных публично-правовых образований) имеет ст. 16 ГК РФ, согласно которой убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания ими акта, не соответствующего закону или иному правовому акту,

подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом или муниципальным образованием. В статье 1070 ГК РФ установлена особая норма в рамках общего правила в отношении ответственности за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда; подобный вред возмещается независимо от вины должностных лиц, однако если он причинен при осуществлении правосудия, то вина судьи должна быть установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Во-вторых, ответственность государства может наступать в случаях принятия им на себя гарантий (поручительств) по обязательствам других субъектов гражданского права (п. 6 ст. 126 ГК РФ). Порядок предоставления таких гарантий определяется Бюджетным кодексом (ст. 112 БК РФ), а также специальными законами и специальными постановлениями Правительства РФ. Они указывают основания и пределы ответственности по выданной гарантии, которые могут быть и менее суммы обеспечиваемого гарантией денежного обязательства. За последние годы практика выдачи таких гарантий (поручительств) от имени Российской Федерации и ее субъектов стала весьма распространенной, они предоставляются для обеспечения разного рода обязательств, прежде всего при долгосрочном кредитовании на значительные суммы. Государственные гарантии широко используются как форма государственной поддержки в самых различных сферах, что вызывает значительный интерес у хозяйствующих субъектов и становится предметом внимания ученых.

И, в-третьих, в тех случаях, когда к государству переходит имущество в порядке наследования (по завещанию или как выморочное), оно в пределах стоимости данного имущества отвечает по долгам наследодателя согласно общим правилам наследственного права (ст. 1175, п. 3 ст. 1151 ГК РФ).

Упомянутые случаи отражают, в частности и в первую очередь, специфику гражданско-правовой ответственности именно Российской Федерации и характеризуют особенности ее гражданско-правового статуса.

При изучении данной темы нужно обратить внимание на вопросы, касающиеся государственного аудита, финансового аудита, стратегического аудита и аудита эффективности. Следует напомнить, что понятие государственный аудит появилось в связи с введением в действие ФЗ от 05.04.2013 № 41-ФЗ «О Счетной палате Российской Федерации». Особыми субъектами, в отношении которых Счетная палата осуществляет внешний государственный аудит (контроль), являются федеральные государственные органы, органы государственных внебюджетных фондов, Центральный банк РФ, федеральные государственные учреждения, федеральные государственные унитарные предприятия, государственные корпорации и государственные компании, хозяйственные товарищества и общества с участием Российской Федерации в их уставных (складочных) капиталах.

Согласно статье 14 Федерального закона от 05.04.2013 № 41-ФЗ «О Счетной палате Российской Федерации» контрольная и экспертно-аналитическая деятельность Счетной палаты России осуществляется в виде финансового аудита, аудита эффективности, стратегического аудита и иных видов аудита (контроля) в

соответствии со стандартами внешнего государственного аудита (контроля), утверждаемыми Счетной палатой России.

Финансовый аудит призван ответить на вопрос: использованы ли средства в соответствии с заданными целями, аудит эффективности должен ответить на вопрос: использованы ли средства эффективно, а стратегический аудит должен ответить на вопрос: использованы ли средства в соответствии с целями социально-экономического развития. Он применяется в целях документальных проверок достоверности финансовых операций, бюджетного учета, бюджетной отчетности, целевого использования государственных ресурсов. Аудит эффективности применяется в целях определения эффективности использования государственных ресурсов. Стратегический аудит применяется в целях оценки реализуемости рисков и последствий результатов реализации стратегических целей обеспечения безопасности и социально-экономического развития РФ.

Следует заметить, что основным видом государственного аудита определяется именно аудит эффективности. Аудит эффективности стал внедряться в практику деятельности органов финансового контроля многих развитых стран после того, как IX Конгресс Международной организации высших органов финансового контроля, проходивший с 17 октября 1977 года по 26 октября 1977 года в городе Лиме (Республика Перу), принял Лимскую декларацию руководящих принципов финансового контроля. В последующие годы аудит эффективности получил высокую оценку и международное признание, что свидетельствует о его широком использовании органами государственного финансового контроля развитых стран, Россия не является исключением.

Под аудитом эффективности государственных расходов понимается новый метод государственного финансового контроля, который позволяет с помощью критериальных показателей оценить эффективность управления финансовыми ресурсами и государственной собственностью получателями бюджетных средств, на основе анализа показателей эффективности определить организационные возможности улучшения реализации властных решений, разработать рекомендации по проведению мероприятий, направленных на получение экономического и социального результата от использования государственных финансовых ресурсов.

Таким образом, с помощью изучения всех видов аудита, необходимо запомнить определение непосредственно самого государственного аудита, как деятельности, регламентируемой законодательными органами власти государства в целях реализации ими входящей в их сферу деятельности контрольной функции по проведению финансового аудита, аудита эффективности, стратегического аудита и иных видов аудита, через специально формируемые ими органы государственного аудита с одновременным наделением их специальными властными полномочиями по их проведению.

По данной теме необходимо знать некоторые понятия, такие как гражданская правосубъектность государства и публично-правовых образований, имущественная ответственность публично-правовых образований, государственный аудит, финансовых аудит, аудит эффективности и стратегический аудит.

На сегодняшний день в законодательстве и юридической литературе вопрос о правосубъектности публично-правовых образований остается открытым. Однозначно не определено, в чем состоят особенности публично-правовых образований как субъектов гражданского права; существуют коллизии норм частного и публичного права по данному вопросу, приводящие к многочисленным проблемам правоприменения.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, проанализировать законодательство, а также судебную практику и выявить пути решения.

Основная литература

1 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

2 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Слободяник, Ю. Б. Особенности организации и проведения финансового аудита в государственном секторе / Ю. Б. Слободяник // Бухгалтерский учет в бюджетных и некоммерческих организациях, 2015. - № 2 (362). - С. 32-37.

2 Колос, Н. Типичные ошибки, выявленные в ходе аудита = Typical errors discovered during auditing / Наталья Колос // Аудит, 2015. - № 9. - С. 31-34.

3 Любченко, А. О. Аудит эффективности муниципальных целевых программ / А. О. Любченко // Аудитор, 2015. - № 8. - С. 11-15.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.// Российская газета. – 1993. – 25 декабря

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

3 Российская Федерация. Законы. Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации [принят Гос. Думой 16 сентября 2003 г.: одобрен Советом Федерации 24 сентября 2003 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2014. - № 22. – ст. 2770.

4 Российская Федерация. Законы. О Счетной палате Российской Федерации [принят Гос. Думой 22 марта 2013 г.: одобрен Советом Федерации 27 марта 2013 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2015. - № 63. – ст. 3491.

Периодические издания

Современное право
Управленческий учет
Российская газета
Аудиторские ведомости
Экономический анализ: теория и практика
Аспирант и соискатель

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Президента Российской Федерации
Официальный сайт Правительства -http://government.ru
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области-http://www.orenburg.arbitr.ru
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru
Официальный сайт Конституционного суда РФ-http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Правовая система «Консультант Плюс»-http://www.consultant.ru
Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :

КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под правосубъектностью государства и публично-правовых образований? В чем выражается особенность правосубъектности государства?

2 Какие виды публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях, существуют?

3 В каком порядке участвуют публично-правовые образования в гражданском правоотношении?

4 Что понимается под имущественной ответственностью публично-правовых образований?

5 Что такое государственный аудит? Какие виды государственного аудита существуют?

6 Что понимается под финансовым аудитом?

7 В каком случае применяется аудит эффективности?

8 После чего аудит эффективности стал внедряться в практику деятельности органов финансового контроля многих развитых стран?

9 Для какой цели применяется стратегический аудит?

Тема 6 Объекты гражданских правоотношений

1 Виды объектов гражданских прав: вещи (движимые и недвижимые, имущественные комплексы, изъятые из оборота, ограниченные в обороте, разрешенные в обороте и др.)

2 Деньги и валютные ценности, ценные бумаги, права требования и пользования, работы и услуги, исключительные права, личные неимущественные блага и др.

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, страница 156, к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 4, страница 64. А так же к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 7, станица 297.

Раскрытие данной темы необходимо начать с вопроса понятия гражданского правоотношения, под которым понимаются, возникающие на основе норм гражданского права общественные отношения, участники которых имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспеченные государством.

Следует указать то, что объектом любого правоотношения является то, на что воздействует правоотношение. Объектами гражданских правоотношений, согласно статье 128 Гражданского кодекса Российской Федерации являются, вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага. Другими словами, это то, на чем сосредоточивается интерес участников правоотношений.

Кроме этого, необходимо помнить, что основной массив объектов гражданских правоотношений составляют вещи. Вещью, с точки зрения гражданского права является любой объект материального мира, например, дом, земельный участок, электроэнергия, то есть, в том числе и те предметы, которые в быту не называются вещами. В зависимости от возможности участия в гражданском обороте вещи подразделяются на изъятые из оборота, например, ядерное оружие; ограниченные в обороте, то есть те, которые могут покупаться и продаваться по особому разрешению, например, яды, наркотические средства, оружие и боеприпасы; не изъятые из гражданского оборота (свободно обращающиеся).

Вещи условно делятся на движимые и недвижимые. К недвижимым вещам (они чаще именуются недвижимым имуществом или недвижимостью) согласно ст. 130 ГК РФ относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связанно с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимости могут быть отнесены и иные объекты. Все недвижимое имущество подлежит государственной регистрации.

Аспиранту необходимо знать, что представляет собой имущественный комплекс. В него входят все виды движимого и недвижимого имущества, предназначенного для его деятельности. Поэтому при продаже предприятия, его покупателю должно переходить все принадлежащее этому предприятию имущество.

Таким образом, с помощью изучения прав собственности аспирант должен знать: понятие объектов гражданских правоотношений; классификацию объектов гражданских прав; что представляет собой имущественный комплекс; знать обо всех основаниях классификации вещей.

Также к вещам относятся деньги и ценные бумаги, о чём подробно говорится на страницах 159-169 учебника Зенин, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012 Под термином деньги подразумевается Российская и иностранная валюта. Российской валютой является рубль, он выступает законным платежным средством на всей территории нашей страны, и обязателен к приему по своей нарицательной стоимости, то есть по указанному на монете или в банкноте числу денежных единиц.

Иностранной валютой являются деньги любой страны мира. На территории Российской Федерации разрешено обращение иностранной валютой. Для удобства пользования ею Центробанк РФ устанавливает котировки иностранной валюты по отношению к рублю, но для граждан они носят рекомендательный характер.

Ценная бумага – это документ, который устанавливает имущественные права ее владельца. Согласно Федеральному закону от 22.04.1996 N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» основными видами ценных бумаг являются: векселя, чеки, акции, облигации, сберегательные и депозитные сертификаты. Вексель удостоверяет обязательство плательщика уплатить в установленный срок его держателю сумму, указанную в нем. Чек – это письменное распоряжение банку уплатить указанную в нем сумму тому лицу, на чье имя он выписан. Ценные бумаги могут быть предъявительскими (выпущенные без указания владельца), именными (выданные на имя определенного лица) и ордерными (выданные на имя определенного лица, но когда оно имеет право ее передачи другому лицу путем выполнения передаточной надписи – индоссамента.

Работы и услуги как объекты гражданского правоотношения различаются тем, что при выполнении работы результатом совершаемых действий является создание овеществленного результата, который потом передается заказчику, например, строительство дома. Услуга, как объект гражданского правоотношения, представляет собой деятельность, не связанную с созданием материального блага, например, транспортные перевозки или медицинские услуги.

Не всякая информация может быть объектом гражданского правоотношения. В данном случае имеется в виду лишь информация, которая имеет действительную или потенциальную техническую, экономическую или коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, если к ней нет доступа на законном основании. В случае неправомерного разглашения такой информации, лица виновные в этом, обязаны возместить владельцу данной информации убытки, причиненные разглашением.

Результаты интеллектуальной деятельности как объекты гражданского правоотношения подразумевают не материальный результат труда их авторов, а определенные идеи, научные выводы и т.п., выраженные в определенной форме, например, рукопись, чертеж, макет.

К нематериальным благам, которые могут быть объектами гражданских правоотношений, относятся: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона. Правоотношения, объектами которых выступают нематериальные блага, называются личными. При нарушении личных нематериальных благ возможна их судебная защита. Если лицу причинен моральный вред, то есть физические или нравственные страдания, которые нарушают его личные неимущественные права либо посягают на другие

нематериальные блага, то суд может возложить на виновного обязанность денежной компенсации морального вреда.

Аспирант должен знать:

1) что представляют собой деньги;
2) понятие иностранной валюты;
3) чем различаются между собой работы и услуги;
4) что представляют собой исключительные права;
5) понятие ценных бумаг, как объектов гражданских прав;
6) что входит в личные неимущественные блага.

Аспиранту необходимо обратить внимание на теоретические проблемы данной темы, так как единого мнения по поводу определения понятия «объекта гражданского права», так и не сложилось. До сих пор данная проблема остается дискуссионной и широко обсуждаемой.

Аспиранту следует более детально изучить проблемы, связанные с данной темой и предложить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Монастырев, М. М. Движимые объекты культурного наследия: особенности законодательного регулирования / М. М. Монастырев // Современное право, 2015. - № 6. - С. 66-75.

2 Тебенькова, С. А. Электрическая энергия как объект гражданских прав / С. А. Тебенькова // Юрист, 2015. - № 3. - С. 21-25.

3 Трофимова, Г. А. Ценные бумаги как самостоятельный объект гражданских прав: проблема определения / Г. А. Трофимова // Законодательство, 2015. - № 7. - С. 17-21.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.// Российская газета. – 1993. – 25 декабря

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

3 Российская Федерация. Законы. О рынке ценных бумаг [принят Гос. Думой 20 марта 1996 г.: одобрен Советом Федерации 11 апреля 1996 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2014. - № 31. – ст. 2846.

Периодические издания

Журнал:
Хозяйство и право
Гражданин и право
Юрист
Право и государство: теория и практика
Законодательство

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Президента Российской Федерации
Официальный сайт Правительства -http://government.ru
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области-http://www.orenburg.arbitr.ru
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru
Официальный сайт Конституционного суда РФ-http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Официальный сайт Центрального банка РФ - http://cbr.ru
Правовая система «Консультант Плюс»-http://www.consultant.ru
Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под гражданскими правоотношениями?
2 Перечислите объекты гражданских прав.
3 В чем отличие между вещью и ценной бумагой?
4 Что такое делимые и неделимые вещи?
5 Что такое вещи, изъятые из оборота, и чем они отличаются от вещей, ограниченных в обороте?
6 Что такое сложные вещи?
7 Какие функции могут выполнять ценные бумаги?
8 Что такое сберегательные сертификаты?
9 Кто может выпускать облигации?
10 Какие бывают акции?
11 В чем особенность чеков и векселей?
12 К каким ценным бумагам относится накладная?
13 В чем разница между именными и ордерными ценными бумагами?

Тема 7 Понятие и виды юридических фактов в гражданском праве

1 Понятие и признаки юридических фактов
2 Виды юридических фактов
3 Юридические составы

Раскрытие данной темы необходимо начать с понятия юридических фактов в гражданском праве. Глава 6, страница 172 учебного пособия по гражданскому праву Зенина, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, а так же к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 5, страница 86.

Юридический факт - это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают наступление определенных юридических последствий. Рассматриваемая тема подразумевает обязательное знание признаков юридических фактов, т. е. нужно указать, что относится к признакам юридических фактов:

1) конкретное жизненное обстоятельство, выраженное вовне и реально, существующее определенный период времени;

2)обстоятельство, предусмотренное нормой права, которая предполагает его юридические свойства;

3) факт, содержащий информацию об определенном состоянии вида общественных отношений;

4) наличие данных обстоятельств, вызывающее определенные правовые последствия.

Опираясь на учебное пособие по гражданскому праву, аспиранту необходимо рассмотреть виды юридических фактов в гражданском праве. В данном вопросе нужно уделить большое внимание классификации фактов в рассматриваемой отрасли права.

Так, по характеру наступающих последствий выделяют правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие, а также комплексные факты, которые одновременно могут образовывать, изменять и прекращать правоотношения.

По волевому признаку выделяют действия и события, где аспирант должен дать определения этим понятиям. События - это такие обстоятельства, которые объективно не зависят от воли и сознания людей (стихийные бедствия).

Действия - это такие факты, которые зависят от воли людей, поскольку совершаются ими. Конкретно в этом разделе, аспиранту уделяет особое внимание правомерным и неправомерным действиям. К правомерным относят юридические акты и юридические поступки, а к неправомерным - проступки и преступления.

Юридические акты представляют собой действия, направленные на достижение определенного юридического результата. Это могут быть сделки, заявления, голосование и т. д.

Юридические поступки - это действия лиц, с совершением которых закон связывает наступление юридических последствий независимо от воли, желания и намерений этих лиц. Типичными примерами могут служить создание художественного произведения, находка вещи, клада.

По продолжительности действия принято выделять кратковременные факты, например, штраф, и длящиеся, или по-другому, правовые состояния (состояние родства, гражданства).

По количественному составу выделяют простые и сложные юридические факты.

По значению выделяют положительные и отрицательные юридические факты.

Что касается юридического состава, то здесь аспиранту предлагается дать определение юридическому составу и указать на соотношение юридического состава с юридическими фактами. Совокупность нескольких юридических фактов образует юридический состав.

Различают фактические составы завершенные (когда имеется необходимая совокупность юридических фактов) и незавершенные (когда еще продолжается накопление необходимых фактов), простые (когда все факты относятся к одной отрасли права) и сложные (когда в необходимый комплекс фактов входят факты различной отраслевой принадлежности. Причем их накопление проходит в определенной последовательности).

Обучающемуся следует обратить внимание при рассмотрении данной темы теоретические проблемы. В ГК РФ не закреплено понятие юридических фактов.

Обучающемуся следует проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, а также проанализировать законодательство и выявить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

Дополнительная литература

1 Амангельды, А. Юридические факты в праве интеллектуальной собственности / А. Амангельды // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2015. - № 6. - С. 47-58.

2 Плехотько, К. К. Право на жилище и правовое регулирование последствий признания юридических фактов действиями, влекущими ухудшение жилищных условий = Right to Housing and Regulation of Adjudication of Actions Deteriorating Living Conditions / К. К. Плехотко // Современное право, 2015. - № 2. - С. 53-59.

3 Саркисян, А. С. К вопросу об изменении гражданского (договорного) правоотношения в связи с новыми юридическими фактами и об использовании института реторсии в современных международных торговых отношениях / А. С. Саркисян // Юрист, 2015. - № 5. - С. 23-29.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Интернет-ресурсы

Федеральный арбитражный суд Российской Федерации. Официальный сайт // Режим доступа: http://www.arbitr.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и

комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под юридическими фактами?
2 Назовите основные признаки юридических фактов?
3 На какие две группы делятся события? В чем их сущность?
4 В чем заключается отличие юридического поступка от юридического акта?
5 К какой категории юридических фактов относится прощение долга?
6 Что необходимо для возникновения юридического состава?
7 Какие виды юридического состава существуют в гражданском праве?

Тема 8 Договоры и односторонние сделки

1 Особенности сделок с недвижимостью
2 Недействительность сделок и её виды
3 Правовые последствия недействительности сделок

Обучающемуся для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 5, страница 89. Глава 10, страница 131, к учебнику Демидова, Г. С. Гражданское право. Общая часть : учебник / Г. С. Демидова. - Челябинск : ЮУрГУ, 2011.

Для рассмотрения данной темы необходимо знать понятия договора и сделки, а также уметь находить отличия между этими двумя терминами. Договором, в соотв. с гражданским законодательством, признается соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК РФ). Ст. 153 ГК РФ говорит о том, что сделка - это действия граждан и юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Необходимо сказать о том, что каждый договор - это сделка, но не каждая сделка - это договор. То есть, в подтверждение этому, нужно упомянуть о том, что заключение договора с выражением воли двух сторон

можно назвать двусторонней сделкой, а если три стороны и более, то это уже многосторонняя сделка. Аспирант должен заострить внимание на том, что условия сделки прописаны на законодательном уровне, а условия договоров могут устанавливаться сторонами на основе принципа взаимного согласия.

Договор используется для фиксации соглашении между юридическими лицами, государственно-правовыми образованиями, некоммерческими организациями, в то время как сделка предполагает взаимодействие субъектов меньшего масштаба.

В соотв. со ст. 154 ГК РФ односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением необходимо и достаточно выражения воли одной стороны.

Сделки с недвижимым имуществом - это те же самые действия граждан, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в отношении объекта недвижимости. Соответственно, целью такой сделки является приобретение права собственности и право пользования имуществом.

Для того чтобы сделка с недвижимостью была действительной, необходимо соблюдение некоторых условий:

1) законность содержания;
2) правоспособность и дееспособность физических лиц, которые совершают сделку;
3) соответствие воли и волеизъявления участников сделки;
4) соблюдение формы сделки.

Сделки с недвижимостью подлежат нотариальному удостоверению и государственной регистрации. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ними изложены в учебном пособии по жилищному праву Ковалева, О. А. Жилищное право [Текст] : учебник / О. А. Ковалева. - Оренбург: ООО ИПК "Университет", 2014. - 516 с. Изучив учебник необходимо обратить внимание на изменения в законодательстве, которые актуальны на сегодняшний момент.

Ст. 163 ГК РФ говорит о том, что нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности. Государственная регистрация сделок закреплена в ст. 164 ГК РФ, где написано, что правовые последствия сделки наступают после её регистрации. По вопросам недвижимости и государственной регистрации недвижимости следует обращаться к Федеральному Закону от 13 июля 2015 года «О государственной регистрации недвижимости».

Что касается недействительности сделок, то глава 9 ГК РФ предусматривает юридические составы, которые включают в себя:

1) сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности;
2) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным;

3) сделки, совершенные лицами, не достигшими 14 лет;

4) сделки, совершенные с нарушением формы, если законом предусмотрены такие последствия;

5) сделки, совершенные с нарушением требования о их государственной регистрации;

6) мнимые и притворные сделки.

Аспиранту следует изучить судебную практику, так как в ней существуют проблемы, связанные с отсутствием исследований, рассматривающие проблему односторонних волеизъявлений в целом на материале действующего гражданского законодательства РФ. В связи с этим остаются без внимания многие общие положения, не всегда получают верное решение отдельные общие и частные вопросы.

Аспиранту необходимо в процессе анализа данной темы рассмотреть проблемы, проанализировать законодательство и судебную практику, а также предложить пути решения выявленных проблем.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Демидова, Г. С. Гражданское право. Общая часть [Текст] : учебник / Г. С. Демидова. - Челябинск : ЮУрГУ, 2011. - 312 с - ISBN 978-5-9772-0204-6.

3 Ковалева, О. А. Жилищное право / О. А. Ковалева // учебник: - Оренбург : ООО ИПК "Университет", 2014. - 516 с. ISBN 978-5-4417-0424-3.

Дополнительная литература

1 Желонкин, С. С. Отказ от исполнения обязательства как односторонняя сделка / С. С. Желонкин, В. И. Смирнов // Право и экономика, 2015. - № 1. - С. 46-51.

2 Зезекало, А. Ю. Новое в правилах о недействительности сделок, совершенных под влиянием заблуждения / Зезекало Александр Юрьевич // Закон, 2015. - № 9. - С. 73-88.

3 Макарова, О. А. Недействительность сделки, совершенной без согласия // Законы России: опыт, анализ, практика, 2014. - № 5. - С. 20-23.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. О государственной регистрациинедвижимости [принят Гос. Думой 3 июля 2015 г.: одобрен Советом

Федерации 8 июля 2015 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. - 2015. -№ 29. - ст. 4344.

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Понятие «договор» и понятие «сделка». В чем их основные отличия?
2 Что является односторонней сделкой?
3 Каковы особенности сделок с недвижимостью?
4 Что такое алеаторная сделка?
5 Недействительные сделки и виды недействительных сделок.
6 Что значит "притворная" сделка? Что значит "мнимая сделка"?
7 Что значит реституция в гражданском праве?
8 Каковы последствия недействительности сделок?

Тема 9 Контрактное право: объекты и субъекты правоотношений

1 Личное осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей
2 Осуществление прав и исполнение обязанностей через представителя
3 Виды представительств

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 7, страница 166.

Данную тему стоит начинать с понятия контрактного права. Контракт представляет собой соглашение между двумя и более сторонами о совершении или

воздержании определенных действий. Для его составления необходимы три условия:

1) взаимопонимание сторон относительно условий контракта;

2) намерения сторон взять на себя оговоренные обязательства;

3) договор должен подкрепляться компенсацией.

Понятие «контракт» имеет тесную связь с гражданским правом. К примеру, контрактная система закупок товаров, работ и услуг для государственных или муниципальных нужд. Для того, чтобы рассмотреть объекты и субъекты правоотношений, необходимо обратиться к Федеральному Закону от 5 апреля 2013 года «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Касаясь второго вопроса данной темы, стоит уделить внимание институту представительства в гражданском праве, закреплен в главе 10 ГК РФ (ст. 182 – 189 ГК РФ). Тут уже говорится об определенном круге субъектов, такие как представитель, представляемый и третье лицо. В данном вопросе необходимо знать, кто в соответствии с законодательством может быть представителем, третьим лицом, и кто не может быть представителем.

В качестве представляемого может выступать любой субъект гражданского права — физическое или юридическое лицо, независимо ни от каких, непосредственно касающихся их обстоятельств, в частности, для физических лиц — состояния (уровня) их дееспособности. Круг лиц, которые могут быть представляемыми в гражданско-правовых отношениях практически не ограничен.

В качестве представителя согласно законодательству может выступать физическое либо юридическое лицо, уполномоченное заключать сделки либо совершать иные юридически значимые действия от имени и в интересах представляемого лица.

В соответствии с законом не может быть представителем лицо, которое хотя и действует в чужих интересах, но делает это от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т. п.), а также лицо, уполномоченное на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Не может быть представителем также лицо, не обладающее полной дееспособностью. Имеющие место при этом исключения, равно как и ограничения деятельности представителя, строго определяются и закрепляются в законодательном порядке.

Так, в частности, п. 3, 4 ст. 182 ГК РФ устанавливает, что:

а) представитель не может совершать сделки «от имени, представляемого в отношении себя лично»;

б) он не может совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства;

в) не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе.

В качестве третьего лица может выступать любой субъект гражданского права — физическое или юридическое лицо, обладающее правоспособностью и дееспособностью. Третьими лицами считаются граждане либо юридические лица, с которыми устанавливаются, изменяются или прекращаются благодаря действиям представителя правоотношения от имени и в интересах представляемого лица.

Осуществлению прав и исполнению обязанностей через представителя способствуют различные причины, юридические и фактические.

Юридические причины — это неполная дееспособность лиц в возрасте до 18 лет, ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина в случаях, установленных в законе, недееспособным, отсутствие у организации статуса юридического лица.

Фактические причины - болезнь, отсутствие в месте постоянного жительства, занятость и прочие факты.

Для третьего вопроса важно наличие знания понятия «представительство». Представительство — представляет собой сделку, совершаемую одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законе либо административном акте, которые непосредственно создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ч. 1 ГК РФ). Различается два вида представительства: обязательное и добровольное. Обязательное представительство основано на законе, акте государственного органа или органа местного самоуправления. Возникает оно независимо от воли представляемого. Если обязательное представительство основано на законе, мы говорим о законном представительстве. Так, законными представителями несовершеннолетних детей являются родители, усыновители или опекуны, недееспособных совершеннолетних граждан — опекуны.

Добровольным представительством является представительство, основанное на доверенности. Особым видом добровольного представительства, возникающего в силу договора, является коммерческое представительство. Оно возможно только при заключении договора в сфере предпринимательской деятельности.

При добровольном представительстве полномочия представителя определяются в доверенности. Доверенность — это выдаваемый представляемым документ, в котором закреплены полномочия представителя по совершению сделок и иных действий от имени другого лица, их содержание и пределы.

Следует отметить, что в условиях современных рыночных отношений понятие представительства требует эффективного правового механизма, который смог бы обеспечить четкость и полноту его регулирования. Как показывает анализ нормативно-правовых актов, а также анализ судебной практики о представительстве, существуют пробелы и противоречия, которые усложняют практическое применение.

Аспирант должен обратить внимание на действующее законодательство, проанализировать его, судебную практику выявить проблемы и предложить пути по совершенствованию российского законодательства.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Нерсесов, Н. О. Представительство и ценные бумаги в гражданском праве [Текст] : учебник / Н. О. Нерсесов. - М. : Статут, 2000. - 286 с. - (Классика российской цивилизации) - ISBN 5-89398-016-6.

Дополнительная литература

1 Долгов, С. Г. Принцип справедливости и случаи его нарушения в сфере закупок / С. Г. Долгов // Право и экономика, 2016. - № 9. - С. 27-32.

2 Свининых, Е. А. Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд как юридическая категория = About Understanding of Contract System in Procurement of Goods, Works and Services for State and Municipal Needs as a Legal Category / Е. А. Свининых // Современное право, 2016. - № 7. - С. 85-89.

3 Тасалов, Ф. Нормирование в сфере закупок: проблемы и недостатки законодательства о контрактной системе / Ф. Тасалов // Право и экономика, 2016. - № 2. - С. 33-39.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. Российская Федерация. Законы. О государственной регистрациинедвижимости [принят Гос. Думой 22 марта 2013 г.: одобрен Советом Федерации 27 марта 2013 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. - 2015. -№ 14. - ст. 1652.

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;

Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какова основная цель контракта?
2 Что понимается под осуществлением гражданских прав и исполнением обязанностей?
3 Кто может выступать в роли третьих лиц?
4 Какой главой Гражданского Кодекса регулируется институт представительства?
5 Перечислите основные виды представительств
6 Дайте определения понятиям «представитель», «представляемый»

Тема 10 Ответственность по гражданскому праву. Сроки в гражданском праве

1 Понятие и виды ответственности по гражданскому праву
2 Понятие и виды сроков в гражданском праве

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 8, страница 126 и глава 16, страница 418, к учебнику Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, страница 192.

Для раскрытия данной темы необходимо знать понятие гражданско-правовой ответственности – это одна из форм государственного принуждения, состоящая во взыскании судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перелагающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия его поведения и направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего.

Следует знать, что гражданско-правовая ответственность является институтом Общей части гражданского права Глава, распространяющим свое действие по общему правилу на все виды гражданских правоотношений. Она не сводится к ответственности за нарушение обязательств, ведь меры гражданско-правовой ответственности предусмотрены и в общих положениях ГК РФ (например, в виде отказа в охране прав в случаях злоупотребления ими на основании п. 2 ст. 10 ГК РФ, ограничения дееспособности гражданина в соответствии с правилами п. 1 ст. 30 ГК РФ, ответственности органов и учредителей юридического лица в соответствии с п. 3 ст. 53 и п. 3 ст. 56 ГК РФ, ответственности правопреемников юридического лица в соответствии с п. 3 ст. 60 ГК РФ и т.д.), и в разделе о вещных правах (например, в виде правил о последствиях самовольной постройки, предусмотренных п. 2 ст. 222 ГК РФ), и в нормах авторского и патентного права.

В рамках данной темы аспирант должен знать, что мерами гражданско-правовой ответственности являются гражданско-правовые санкции - предусмотренные законом имущественные меры государственно-принудительного характера, применяемые судом к правонарушителю с целью компенсации имущественных потерь потерпевшего и возлагающие на правонарушителя неблагоприятные имущественные последствия правонарушения.

Большинство гражданско-правовых санкций являются компенсационными, имея целью возмещение потерпевшей от правонарушения стороне понесенных ею имущественных потерь. Примером таких санкций служат убытки (п. 2 ст. 15 ГК РФ). Гражданскому праву известны и штрафные санкции, которые взыскиваются с правонарушителя в пользу потерпевшего независимо от понесенных убытков, например, штрафы или пени за просрочку исполнения по договору. Как редкое исключение в гражданском праве используются конфискационные санкции, заключающиеся в безвозмездном изъятии определенного имущества правонарушителя в доход государства (ст. 169 ГК РФ).

Также важно иметь в виду, что основной, главной функцией гражданско-правовой ответственности является ее компенсаторно-восстановительная функция. Она отражает соразмерность применяемых мер ответственности и вызванных правонарушителем убытков, а также направленность взыскания на компенсацию имущественных потерь потерпевшего от правонарушителя. Наряду с этим гражданско-правовая ответственность выполняет также стимулирующую (организационную) функцию, поскольку побуждает участников гражданских правоотношений к надлежащему поведению. Способствуя предотвращению возможных в будущем правонарушений, гражданская ответственность выполняет и предупредительно-воспитательную (превентивную) функцию (см., например, п. 2 ст. 1065 ГК РФ). Разумеется, она, как и всякая юридическая ответственность, осуществляет штрафную (наказательную) функцию в отношении правонарушителей.

Сроками осуществления гражданских прав называются сроки, в течение которых управомоченное лицо может реализовать свое право. К ним согласно преобладающей точке зрения принято относить сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки и гарантийные сроки.

Сроки существования гражданских прав определяют максимально допустимые временные границы юридически значимого поведения, определяемого субъективным правом. Эти сроки призваны обеспечить управомоченным лицам время для реализации их прав и вместе с тем придать известную определенность и устойчивость гражданскому обороту. С истечением данного срока субъективное гражданское право прекращается, а возможность его реализации утрачивается (3 года — срок действия полномочия, основанного на доверенности — ст. 186 ГК РФ; 70 лет — срок действия авторского права после смерти автора, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти, — ст. 1281 ГК РФ; и др.).

Пресекательными (преклюзивными) именуются предельные сроки, установленные для реализации субъективных прав под угрозой их прекращения. С этой стороны пресекательный срок представляет собой разновидность срока

существования субъективного права. Однако условием их установления является неявно выраженное намерение законодателя принудить правообладателя как можно скорее воспользоваться своим правом под угрозой его потери. Срок этот поэтому вполне может ассоциироваться с санкцией за неосуществление права, но с двумя оговорками. Первая: неосуществление субъективного права в указанные сроки, как правило, является допустимым и правомерным поведением управомоченного лица. Вторая: санкцией (безусловно, в широком смысле этого слова) является не сам срок, а прекращение субъективного права, связанное с его истечением.

К числу пресекательных сроков традиционно принято относить срок для принятия наследства (ст. 1154 ГК РФ). К ним можно отнести также сроки осуществления преимущественного права покупки (ст. 250 ГК РФ и др.), сроки предъявления требования о выкупе акций (ст. 75 ФЗ «Об акционерных обществах») и др.

Сроками исполнения обязанностей называются периоды, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства. Эти сроки обычно устанавливаются соглашением сторон, хотя закон может влиять на продолжительность таких сроков установлением их обычной (срок заключения основного договора — п. 4, 6 ст. 429 ГК РФ и др.), либо предельно допустимой (срок оплаты доли уставного капитала — ст. 16 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и др.), либо даже единственно возможной величины (срок отчуждения имущества, которое не может принадлежать лицу на праве собственности, — ст. 238 ГК РФ и др.).

Сроки возникновения (изменения и прекращения) гражданских прав и обязанностей могут быть как законными, так и договорными. К числу наиболее важных правообразующих сроков относятся гарантийный срок, срок службы и приобретательная давность. В одних случаях такие сроки устанавливают предельный период, в течение которого возможно наступление правообразующих (правоизменяющих и правопрекращающих) последствий (гарантийный срок, срок службы), в других — период, истечение которого само по себе или в совокупности с другими фактами необходимо для наступления юридических последствий (приобретательная давность).

Гарантийными называются сроки, в течение которых продавец, изготовитель или иной услугодатель гарантирует пригодность товара (вещи) или услуги для использования по обычному назначению, а приобретатель (пользователь) вправе потребовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара (услуги) либо применения, иных установленных законом или договором последствий. Тем самым гарантийные сроки имеют прямое отношение, как к возникновению прав, так и к возникновению и исполнению обязанностей. Такие сроки установлены, например, ст. 470 и 471 ГК РФ для проданных вещей, ст. 722 ГК РФ — для результатов подрядных работ и т.д. Разновидностью гарантийных сроков являются сроки службы, которые устанавливаются для товаров (работ) длительного пользования (п. 1 ст. 5 Закона о защите прав потребителей). В отличие от них сроки годности, устанавливаемые для продуктов питания, медикаментов и некоторых других товаров (вещей) (ст. 472 ГК РФ; п. 4 ст. 5 Закона о защите прав

потребителей), представляют собой периоды, по истечении которых товар считается непригодным для использования по назначению и потому не подлежит реализации (продаже).

Приобретательной давностью называется срок, по истечении которого при определенных условиях фактическим незаконным владельцем приобретается право собственности на чужие вещи (ст. 234 ГК РФ).

Сроки защиты субъективных гражданских прав по-разному «влияют» на существование субъективного права. Они могут определять момент его возникновения (например, отлагательное условие в обычной сделке), но они могут быть связаны также и с их прекращением. В последнем случае они играют двоякую роль.

Во-первых, ими могут определяться границы существования субъективного права в нормальном, ненарушенном состоянии. По степени юридической силы здесь могут существовать сроки, устанавливаемые самими сторонами (например, срок, выполняющий функцию отменительного условия в обычной сделке — истечение срока договора имущественного найма, погашающее право пользования у нанимателя).

Во-вторых, сроки могут определять условия реализации права на защиту, возникновение которого связано с нарушением субъективного права. Таким образом, ему в качестве обязанности корреспондирует санкция правовой нормы. Внешне оно также характеризуется определенной мерой дозволенного поведения: управомоченное лицо может реализовать это право собственными действиями, получив удовлетворение от правонарушителя (самозащита права, претензионный порядок), а может обеспечить себе защиту в лице правоприменительных органов — обратиться с иском в суд.

Нужно иметь в виду, что право на защиту есть, следовательно, правотребование реализации санкции. Это право является элементом содержания субъективного гражданского права.

Достижение целей санкций правовых норм возможно, как уже говорилось, двумя путями. Срок, в течение которого возможно получение удовлетворения непосредственно от самого правонарушителя, служащий границей для урегулирования правового конфликта самим его участниками, называется претензионным.

Исковой давностью признается срок для принудительной защиты нарушенного права путем предъявления иска в суд (ст. 195 ГК РФ).

Необходимо знать, что назначением исковой давности является предоставление потерпевшему строго определенный, но вполне достаточный срок для защиты его права. По истечении исковой давности потерпевший лишается возможности принудительной (судебной) защиты своего права, но само нарушенное право сохраняется.

Общий срок исковой давности, распространяющийся на большинство требований субъектов гражданского права, установлен в три года (ст. 196 ГК РФ). Для отдельных требований закон может установить специальные сроки исковой давности – как сокращенные, так и более длительные, по сравнению с общим

сроком (п. 1 ст. 197 ГК РФ). В то же время на ряд требований исковая давность не распространятся (ст. 208 ГК РФ).

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. По обязательствам, связанным с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения. Однако истечение периода времени, которым исчисляется срок исковой давности, не всегда означает, что срок исковой давности пропущен. В процессе течения срока давности возможно возникновение обстоятельств, влекущих его приостановление или перерыв. Факторы приостановления срока исковой давности содержатся в ст. 202 ГК РФ.

При перерыве течения срока исковой давности она начинает течь заново. Согласно норме ст. 203 ГК РФ течение срока давности прерывается в случаях:

1) предъявления иска в установленном порядке;

2) совершения обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

Наряду с приостановлением и перерывом исковая давность согласно норме ст. 205 ГК РФ может быть восстановлена судом, если причины ее пропуска будут признаны уважительными.

Аспиранту необходимо обратить внимание на то, что до сих пор не достигнуто ясного представления в решении проблемы соотношения санкции и ответственности, что существует нерешенная проблема самого понятия гражданско-правовой ответственности.

Аспиранту следует выявить проблемы, касающиеся данной темы, проанализировать и предложить решения по совершенствованию российского законодательства.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть [Текст] : учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. – М. : Юрайт, 2012. – 704 с – ISBN 978-5-9916-1642-3.

Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин. – 15-е изд., перераб. И доп. – М. : Юрайт, 2012. – 774 с. – ISBN 978-5-9916-1948-6.

3 Ковалева, О. А. Внесудебные формы защиты гражданских прав [Текст] : учеб. пособие / О. А. Ковалева, Л. И. Носенко, И. З. Шагивалеева – Оренбург : ОГУ. – 2012. – 209 с.

Дополнительная литература

1 Демкина, А. В. Некоторые проблемы в правоприменении по срокам исковой давности / А. В. Демкина // Российская юстиция, 2016. - № 4. - С. 29-32.

2 Мильков, А. В. К вопросу о характеристике гражданско-правовой

ответственности / А. В. Мильков // Закон, 2016. - № 9. - С. 131-139.

Нормативные акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.1 : [федер.закон принят Гос.Думой 21 ноября 1994 г.: одобр.Советом Федерации 30 ноября 1994 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 02.03.2016) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

3 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 23.06.2016)) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Журналы:
Государство и право
Хозяйство и право
Журнал российского права
Юрист
Гражданское право
Вестник ОГУ
Закон
Законодательство
Законы России: опыт, анализ, практика
Газеты:
Российская газета
Оренбургские губернские ведомости
Оренбуржье

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/

Официальный сайт Конституционного суда РФ-http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Правовая система «Консультант Плюс»-http://www.consultant.ru/

Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под гражданско-правовой ответственностью?
2 Особенности гражданско-правовой ответственности?
3 Какие виды гражданско-правовой ответственности существуют?
4 Какими бывают гражданско-правовые санкции?
5 Какие условия наступления гражданско-правовой ответственности называются общими и специальными?
6 Что понимается под гражданским правонарушением?
7 Что входит в состав гражданского правонарушения?
8 Какие бывают основания освобождения от гражданско-правовой ответственности?
9 Какие бывают основания повышения и снижения размера гражданско-правовой ответственности?
10 Что называется сроком в гражданском праве?
11 Какие виды гражданско-правовых сроков существуют?
12 Что понимается под исковой давностью в гражданском праве?
13 Какие виды исковой давности существуют?

Тема 11 Право собственности и иные вещные права

1 Право собственности граждан, юридических лиц и публично – правовых образований

2 Общая собственность

3 Защита права собственности и иных вещных прав

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 9, страница 140.

При раскрытии темы необходимо начать с того, что вещное право представляет собой одну из подотраслей гражданского права. В таком качестве (в объективном смысле) понятие охватывает систему норм, регулирующих отношения субъектов права по поводу обладания ими тем или иным материальным благом. В субъективном смысле вещное право - это возможность удовлетворения лицом своих интересов на какую-либо вещь, находящуюся в сфере его хозяйственного господства ("право на вещь"). Такое значение термина "вещное право" применяется для обозначения юридической формы присвоения материальных благ и раскрывается через конкретные правомочия, принадлежащие обладателю вещного права.

ГК РФ законодательно закрепляет два признака вещных прав - право следования за вещью и абсолютный характер их защиты (ст. 216 ГК РФ). Первый признак обозначает ситуацию, при которой переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество. Например, договор аренды имущества будет сохранять свою силу и при переходе права собственности на это имущество к другому лицу. Абсолютный характер защиты указывает на возможность защиты обладателя вещного права от посягательств любого лица.

Следует отметить, что отношения, регулируемые вещным правом, в целом носят абсолютный характер, т.е. обладателю вещного права противостоит неопределенный круг обязанных субъектов (третьих лиц). При этом действия последних носят пассивный характер: они обязаны не нарушать прав владельца. Эта особенность отличает вещные правоотношения прежде всего от обязательственных, в которых с управомоченным лицом корреспондирует строго определенное обязанное лицо.

Статья 216 ГК РФ содержит не исчерпывающий перечень вещных прав, которые можно разделить по критерию полноты обладания правомочиями собственника на два вида:

1) право собственности;

2) иные вещные права.

Право собственности предоставляет лицу максимальные (абсолютные) возможности обладания и использования имущества. Оно выступает в качестве такой формы присвоения материальных благ, которая характеризует отношение

лица к вещи «как к своей». Содержание иных вещных прав существенно уже, поэтому они получили название ограниченных или производных.

Перечень вещных прав:

1) право собственности;
2) право пожизненного наследуемого владения землей;
3) право постоянного (бессрочного) пользования землей;
4) право хозяйственного ведения;
5) право оперативного управления;
6) сервитут.

Содержание права собственности включает три правомочия (п. 1 ст. 209 ГК РФ):

1) право владения (возможность фактического обладания имуществом);
2) право пользования (возможность использовать вещь по ее назначению, извлекать из нее полезные свойства);
3) право распоряжения (возможность определять фактическую судьбу вещи, отчуждать ее другой.

Таким образом, с помощью изучения прав собственности аспирант должен знать: понятие права собственности; объект и субъект права собственности; основания возникновения и прекращения права собственности; право собственности граждан, юридических лиц, государства.

Аспирант должен уметь применять нормативные акты, определяющие:

1) основания возникновения и прекращения права собственности;
2) гарантии и защиту права собственности;
3) виды исков по защите права собственности.

Право собственности граждан–разновидность частной собственности, в связи с которой граждане могут владеть, пользоваться и распоряжаться собственностью по своему усмотрению.

Источники формирования собственности граждан – их собственный труд и независимая самостоятельная экономическая деятельность.

Виды собственности граждан:

1) собственность, источником которой является собственный труд в качестве наемного рабочего;

2) собственность, источником формирования которой является предпринимательская деятельность, основанная на собственном труде;

3) собственность, источник формирования которой – привлечение наемного труда.

Субъекты: все граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства.

Объектом может быть все имущество, кроме имущества, изъятого из гражданского оборота (богатства континентального шельфа и морской экономической зоны, некоторые виды вооружений и др.). Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается (кроме случаев, предусмотренных законом).

Наличие имущества на праве собственности является необходимым условием участия большинства юридических лиц в гражданском обороте (исключение —

унитарные предприятия и финансируемые собственником учреждения, которые обладают имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления). Учредители (участники) юридических лиц сохраняют в отношении имущества юридического лица права требования либо вообще не имеют на это имущество никаких прав.

В соответствии и федеральным законом о государственной регистрации недвижимости имущество юридических лиц подпадает под общие нормы закона, регулирующие содержание права собственности, основания его возникновения и прекращения. Порядок непосредственного управления и распоряжения имуществом юридического лица определяется его учредительными документами.

Объектом права собственности юридического лица может быть любое, не изъятое из оборота имущество. Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу. Право общей собственности в объективном смысле — совокупность правовых норм, регулирующих принадлежность имущества двум или более лицам и их права, и обязанности по владению, пользованию и распоряжению. Право общей собственности как субъективное право — право двух или более лиц сообща владеть, пользоваться и распоряжаться общим имуществом.

Характерной особенностью этого правоотношения заключается не только в наличии одного объекта права и нескольких субъектов права собственности, но и в наличии каждого участника самостоятельного, независимого от других участников права собственности на всеобщее имущество.

Аспирант должен знать:

1) понятие права общей собственности, ее видов.

уметь:

2) различать общую долевую и общую совместную собственность.

иметь представление: (ст. 244 ГК РФ)

3) о субъектах долевой и совместной собственности. (ст. 245 – 256 ГК РФ)

Защита права собственности – совокупность предусмотренных законом приемов и способов, с помощью которых осуществляется защита нарушенного права собственности, направленных на восстановление и защиту имущественных интересов обладателей этих прав.

К способам защиты относятся два вида исков: вещно-правовые и обязательственно-правовые. Абсолютная защита, носящая вещно-правовой характер, вступает в действие, когда непосредственно нарушается правособственности. Защита обязательственно-правового характера применяется, когда между нарушителем и собственником отсутствуют договорные отношения.

Закон предусматривает два вещно-правовых способа защиты: виндикационное истребование имущества из чужого незаконного владения и негаторное устранение нарушений права собственности, не связанных с владением.

Аспирант должен знать:

1) вещно-правовые и обязательственно-правовые способы защиты, отличие;
2) понятие виндикационного иска;
3) условия удовлетворения виндикационного иска;

4) каким образом осуществляются расчеты при удовлетворении виндикационного иска;
5) что такое негаторный иска.

Говоря о проблеме, то стоит выделить отсутствие нормативного понятия вещного права, определение добросовестности приобретателя имущества по виндикационному иску и ряд других проблем.

Аспиранту следует детально изучить проблемы данной темы, проанализировать законодательство и судебную практику, а также предложить пути решения данных проблем.

Основная литература

1 Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть [текст]: учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А Чернов. – М. :Юрайт, 2012. – 704 с – ISBN 978-5-9916-1642-3.

2 Белов, В. А. Гражданское право: Общая и Особенная части: учебник для вузов / В. А. Белов. - М.: АО "Центр ЮрИнфоР", 2003. - 960 с. - ISBN 5-89158-3.

3 Камышанского, В. П, Коршунова М. Н, Иванова В. И Гражданское право : учеб. для вузов: в 3ч./ под ред. В. П. Камышанского, Н. М. Коршунова, В. И. Иванова . - 2-е изд., перераб. и доп. - М. :Эксмо, 2009. - Ч. 3. - 2009. - 480 с. - ISBN 978-5-699-29785-6.

4 Протас, Е. В. Гражданское право: учеб. для вузов / Е. В. Протас. - М. :Высш. шк., 2005. - 339 с.

Дополнительная литература

1 Згонников, П. П. К вопросу об особенностях вещных прав, обеспечивающих надлежащее исполнение обязательств / П. П. Згонников // Российская юстиция, 2015. - № 4. - С. 8-12.

2 Иванова, С. А. Принцип справедливости в праве собственности и иных вещных правах: историко-правовой аспект формирования и развития / Иванова Светлана Анатольевна // Право и государство: теория и практика, 2015. - № 3. - С. 70-75.

3 Личидов, А. А. Иск о признании вещного права отсутствующим при оспаривании прав на недвижимое имущество / А. А. Личидов // Право и политика, 2016. - № 9. - С. 1149-1154.

4 Смирнова, Н. В. Актуальные вопросы защиты вещных прав = Topical Issues of Right in Rem Protection / Н. В. Смирнова // Современное право, 2015. - № 1. - С. 165-168.

Нормативные акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.4 : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом

Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 02.03.2016) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

3 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 23.06.2016)) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Федеральный закон "О государственной регистрации недвижимости" от 13.07.2015 N 218-ФЗ (последняя редакция) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Журнал:
Современное право
Управленческий учет
Российская газета
Российское право
Аспирант и соискатель

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Правительства - http://government.ru/

Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/

Официальный сайт Конституционного суда РФ- http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Правовая система «Консультант Плюс»- http://www.consultant.ru/

Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс»: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид. Финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков: вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б.м] :КонсультантПлюс. 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какие способы защиты применяются в случае нарушения прав собственника?

2 Чем отличаются вещно-правовые способы защиты собственности от обязательственно-правовых способов защиты собственности?

3 Что такое виндикационный иск?

4 Каким условиям должны соответствовать объекты, ответчик и собственник, чтобы виндикационный иск был удовлетворен? Как производятся расчеты при возврате имущества от незаконного владельца собственнику в результате удовлетворения виндикационного иска?

Тема 12 Понятие и виды обязательств

1 Понятие и виды обязательств

2 Исполнение, обеспечение исполнения и прекращение обязательств

3 Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, система

4 Заключение, изменение и расторжение договора

5 Отдельные виды договорных обязательств

6 Договорные обязательства о передаче имущества в собственность, иное вещное право или пользование, договорные обязательства о выполнении работ и оказании услуг, договорные обязательства о реализации результатов творческой деятельности

7 Обязательства из алеаторных сделок

8 Обязательства из односторонних действий

9 Внедоговорные (правоохранительные) обязательства

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, страница 173, а так же к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 13, страница 360.

Раскрытие первого вопроса необходимо начать с вопроса о понятии обязательств. Отдельное внимание уделить видам обязательств, которые классифицируются следующим образом:

1) по способам возникновения;

2) по наличию исковой защиты;

3) по порядку распределения прав и обязанностей;

4) по количеству лиц на стороне обязательства.

Чтобы ответить на второй вопрос, следует указать, что действующее гражданское законодательство предусматривает два принципа исполнения обязательств: принцип надлежащего исполнения (ст. 309 ГК РФ) и принцип реального исполнения (ст. 396 ГК РФ), раскрыть способы обеспечения обязательств (задаток, неустойка, поручительство, залог) и объяснить их значение, а также рассказать о способах прекращения обязательств.

Для раскрытия третьего вопроса необходимо дать определение понятия гражданско-правового договора.

Следует иметь в виду, что содержание гражданско-правового договора - это совокупность согласованных его сторонами условий, закрепляющих права и обязанности контрагентов и составляющие содержание договорного обязательства. Условия в гражданско-правовом договоре излагаются в виде отдельных пунктов. Приложения и дополнения - в качестве частей гражданско-правового договора. Существенными условиями гражданско-правового договора признаются все условия, которые требуют согласования, ибо при отсутствии соглашения сторон хотя бы по одному из них договор признается незаключенным, т.е. несуществующим (ст.432 ГК РФ). В системе гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юридической направленности. Основной договор - это такой договор, который непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т.п. Предварительный договор - это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем. Помимо этого, существуют и другие виды договоров: традиционные виды договоров (двусторонние и многосторонние, устные и письменные, возмездные и безвозмездные, консенсуальные и реальные, а также договоры в пользу третьего лица), смешанный и публичный договоры, договор присоединения.

Чтобы дать ответ на четвертый вопрос, следует знать, что договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (ст. 425 ч. 1 ГК РФ). Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором. По желанию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут только по решению суда. Соглашение

об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (ст. 452 ч. 1 ГК РФ).

Для ответа на пятый вопрос стоит знать, что по характеру правомочий и обязанностей сторон, составляющих содержание обязательства, а также иных специфических особенностей обязательственных правоотношений последние делятся на виды.

В зависимости от оснований возникновения обязательств различают:

- договорные обязательства;
- обязательства из односторонних действий;
- внедоговорные.

2. По субъектному составу обязательства делятся на:

- односторонние (простые);
- взаимные (сложные).

3.По объекту (действию обязанного лица) различают:

- обязательства, в которых должники выполняют точно определенные действия;
- альтернативные обязательства

4. По другим критериям обязательства подразделяются: на возмездные безвозмездные (дарение, ссуда);

- главные (основные) и дополнительные (акцессорные)
- долевые, солидарные, субсидиарные;
- регрессные;
- денежные.

Характеристика долевых, солидарных, субсидиарных и денежных обязательств дается в самом ГК РФ, поскольку они имеют важное практическое значение.

Шестой вопрос - договорные обязательства о передаче имущества в собственность, иное вещное право или пользование. В данную группу включаются обязательства, оформляющие наиболее ярко выраженные, классические виды товарообмена, опосредующие переход вещей от одних товаровладельцев к другим: купля-продажа и ее разновидности (поставка (оптовая торговля), контрактация сельскохозяйственной продукции, снабжение энергетическими ресурсами), а также мена и дарение.

Обязательства о выполнении работ и оказании услуг входят в группу договорных обязательств. К данным обязательствам относятся: перевозка, транспортная экспедиция, заем и кредит, факторинг, банковский счет, банковский вклад, а также безналичные расчеты, хранение, страхование, поручение, комиссия, агентирование, доверительное управление имуществом, возмездное оказание иных услуг.

К числу договорных обязательств по реализации результатов творческой деятельности относятся, во-первых, обязательства по созданию и использованию достижений науки и техники, в том числе по проведению научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, по созданию и передаче научно-технической

продукции, а также авторские договоры о передаче произведений для использования, во-вторых, договорные обязательства по использованию и охране такого рода объектов, возникающие из различных лицензионных договоров, в том числе касающихся использования «ноу-хау», не охраняемых авторским и изобретательским правом.

Для раскрытия седьмого вопроса необходимо помнить, что алеаторные сделки - в гражданском праве рисковые договоры, исполнение которых зависит от обстоятельств, не известных сторонам при заключении договора. Алеаторная сделка содержит в себе условие, делающее невозможным точное исчисление выгоды и возможных убытков в случае его исполнения. К алеаторным сделкам относят договоры страхования, купли-продажи дома на условиях пожизненного содержания продавца, различные сделки, связанные с азартными играми и пари.

Восьмой вопрос. Наряду с договорами - наиболее распространенными основаниями возникновения обязательств - в данном качестве могут выступать и односторонние сделки (действия). Обязательства, возникающие из договоров, связывают их участников в силу факта взаимного волеизъявления. В отличие от этого односторонние сделки, выражающие волю лишь одного лица, обычно могут связывать только данное лицо. Другие лица в силу такой сделки могут приобретать определенные права, но не обязанности. Особенность рассматриваемых обязательств состоит не только в том, что они возникают из односторонних сделок будущих должников, но и в том, что для реализации составляющих их содержание обязанностей необходимы дополнительные юридические факты.

Внедоговорными обязательствами являются обязательства из причинения вреда (деликтные обязательства) и обязательства из неосновательного обогащения.

Для раскрытия девятого вопроса сперва следует дать определение понятия деликт. Отдельное внимание уделить признакам деликтных обязательств. Затем следует обозначить виды деликтов, которые указаны в Гражданском кодексе РФ: ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными, ответственность юридического лица и индивидуального предпринимателя за вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей, ответственность за вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения регулируются главой 60 Гражданского кодекса РФ. В соответствии со статьей 1102 ГК РФ приобретатель обязан возвратить потерпевшему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество. При этом, согласно статье 1109 ГК РФ, не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

1) имущество, переданное во исполнение обязательств до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении

срока исковой давности;

3) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности его стороны и счетной ошибки;

4) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности

К неосновательному приобретению (сбережению) имущества, могут приводить:

1) действия потерпевшего (уплата чужого долга, повторная оплат: уже оплаченного товара, передача излишнего товара покупателю, оказание услуг без подписания договора о них и т. п.);

2) действия приобретателя имущества (получение почтового перевода, пришедшего на имя однофамильца, и т. п.);

3) действия третьих лиц (ошибочная выдача груза перевозчиком не получателю, указанному в накладной, а другому лицу, ошибочный перевод платежа банком не тому получателю, ошибочная уборка владельцем земельного участка работниками части урожая с соседнего участка и т. п.).

Следует отметить, что существуют проблемы, которые заключаются в отсутствие норм, определяющих способы защиты прав кредитора в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения таких обязательств должником. Следует обратить внимание на то, что исполнения гражданско-правовых обязательств субъекты сталкиваются с множеством проблем, касающихся, в частности, условий и элементов исполнения различных видов обязательств, характера действий, составляющих предмет исполнения, особенностей встречного исполнения, его перепоручения и переадресовки, множественности лиц и перемены лиц в обязательстве, невозможности исполнения обязательств, а также последствий неисполнения обязательств и ответственности за неисполнение и ненадлежащее их исполнение.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы, касающиеся данной темы, а также проанализировать законодательство, судебную практику и предложить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

Дополнительная литература

1 Василевская, Л. Ю. Понятие, виды и основания возникновения натуральных обязательств в германском праве / Василевская Людмила Юрьевна // Закон, 2016. - № 4. - С. 144-154.

2 Борисенко, В. В. Учет отдельных видов активов и обязательств при объединении организаций / В. В. Борисенко // Бухгалтерский учет, 2016. - № 3. - С. 21-26.

3 Короткова, М. В. Новые виды обязательств и договоров в части первой ГК России / М. В. Короткова // Законы России: опыт, анализ, практика, 2016. - № 1. - С. 8-13.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан [федер. закон принят ВС РФ 22.07.1993г. в ред 18.07.11г.] // Система ГАРАНТ. Энциклопедия Российского законодательства/президент компании Д.В. Першеев; Центр информац технологий Моск. гос. ун-та. - М.: ГАРАНТ-СЕРВИС, 2008. - Спец. вып. для студентов, аспирантов и преподавателей: Весенний семестр 2008.-1 электронный оптический диск (CD-ROM).

3 Российская Федерация. Законы. О противодействии терроризму [федер. закон принят 06 марта 2006г. №35-ФЗ] // Система ГАРАНТ. Энциклопедия Российского законодательства/президент компании Д.В. Першеев; Центр информац технологий Моск. гос. ун-та. - М.: ГАРАНТ-СЕРВИС, 2008. - Спец. вып. для студентов, аспирантов и преподавателей: Весенний семестр 2008.-1 электронный оптический диск (CD-ROM).

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Аспирант и соискатель
Государство и право
Законность
Право и государство
Юрист

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Правительства - http://government.ru/

Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/

Официальный сайт Конституционного суда РФ- http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Правовая система «Консультант Плюс»- http://www.consultant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования 'КонсультантПлюс: Высшая школа': учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Кто является субъектами обязательств?

2 Какова специфика обязательства как относительного гражданского правоотношения. В чем отличие обязательств от других имущественных гражданских правоотношений - вещных, исключительных и корпоративных?

3 Определить понятие и содержание обязательства. Основания возникновения обязательств.

4 Назовите систему обязательств и его виды. Специфика альтернативных, факультативных, алеаторных и натуральных обязательств.

5 Обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности?

6 Особенности денежных обязательств?

7 Система обязательств в Концепции развития гражданского законодательства РФ?

8 Субъекты обязательств?

9 Обязательства со множественностью лиц?

10 Перемена лиц в обязательстве?

11 Исполнение и прекращение обязательств Исполнение обязательств: понятие, принципы, проблемные вопросы правоприменения?

12 Условия и способы исполнения обязательства?

13 Прекращение обязательств: понятие, сущность, теоретико-правовые проблемы?

14 Основания прекращения обязательств. Способы обеспечения исполнения обязательств: проблемы теории и практики?

15 Понятие, сущность и значение способов обеспечения исполнения обязательств?

16 Обеспечения исполнения обязательств: Неустойка. Залог. Поручительство. Банковская гарантия. Удержание. Задаток?

Тема 13 Наследование

1 Общие положения о наследовании
2 Объекты, субъекты наследственного права
3 Правовое регулирование наследственного права

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В.Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С. А. - Юнити-Дана, 2015, глава 40, страница 838. Глава 18, страница 637 к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016. Глава 24, страница 320 учебного пособия по гражданскому праву Алексеева, С. С. Гражданское право [Текст] : учебник: с учетом новой редакции Гражданского кодекса РФ (Федеральных законов № 223-ФЗ, 245-ФЗ, 251-ФЗ) / под общ.ред. С. С. Алексеева, С. А. Степанова; Ин-т частного права ; [С. С. Алексеев и др.].- 4-е изд., [перераб. и доп.]. - Москва : Проспект, 2016.

При раскрытии темы необходимо начать с того, что по общему пониманию наследование – это переход имущества умершего к другим лицам; при этом только переход, осуществляемый в порядке универсального правопреемства. Это определение, содержащееся в ст.1110 ГК РФ, считается легальным. Универсальное правопреемство характеризуется тем, что от умершего к наследнику (наследникам) переходит все имущество (вещи, права и обязанности) в неизменном виде в один и тот же момент. Не имеет значения, что наследников может быть несколько, важно, что положения об универсальном правопреемстве не допускают перехода только прав либо только обязанностей. Таким образом, можно выделить основные признаки наследования:

1) универсальное правопреемство;

2) переход всего массива (объема) прав и обязанностей;

3) одномоментность перехода;

4) переход в порядке правопреемства.

Наследование как переход совокупности прав и обязанностей являет собой сущность наследственных правоотношений. Если обратиться к определениям наследования, даваемым в юридической литературе, то выстраивается весьма широкий спектр определений. Необходимо отметить самые распространенные определения.

Кроме того, следует указать определение наследственного права в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле - это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, связанные с переходом прав и обязанностей от наследодателя к наследникам в порядке универсального правопреемства. Наследственное право является подотраслью гражданского права и представляет собой совокупность 36 правовых норм, объединенных в общие, предметные и функциональные институты, регулирующую относительно самостоятельные и своеобразные общественные отношения по наследственному правопреемству. В субъективном смысле наследственное право – это возможность конкретного субъекта гражданских правоотношений наследовать, т.е. принимать от конкретного умершего лица права и обязанности. Далее следует раскрыть основания возникновения, изменения и прекращения наследственного правоотношения. Эти основания есть юридические факты – обстоятельства, с которыми в данном случае закон связывает возникновение.

Изменение и прекращение наследственного правоотношения. В качестве основания наследования ГК РФ указывает завещание и закон. К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. Следует учитывать при этом, что граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга (пункт 2 статьи 1114 ГК РФ). К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нём юридические лица, существующие на день открытия наследства, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. К наследованию по закону выморочного имущества призывается Российская Федерация, однако к наследованию по закону выморочного имущества в виде расположенного на территории РФ жилого помещения призывается муниципальное образование либо город федерального значения Москва, Санкт-Петербург или Севастополь, в котором данное жилое помещение расположено.

Следует обратить внимание на некоторые проблемы в регулировании наследственных правоотношений, в частности касающихся правил наследования обязательными наследниками, параметры обязательной доли в наследовании, порядок его исчисления до сих пор вызывают споры.

Аспиранту следует проанализировать все проблемы данной темы, а также проанализировать законодательство, судебную практику и предложить пути решения.

Основная литература

1 Алексеев, С. С. Гражданское право [Текст] : учебник: с учетом новой редакции Гражданского кодекса РФ (Федеральных законов № 223-ФЗ, 245-ФЗ, 251-ФЗ) / под общ.ред. С. С. Алексеева, С. А. Степанова; Ин-т частного права ; [С. С. Алексеев и др.].- 4-е изд., [перераб. и доп.]. - Москва : Проспект, 2016. - 434 с. - Электронные версии книг на сайте www.prospekt.org. - Библиогр.: с. 409-411. - ISBN 978-5-98050-060-3. - ISBN 978-5-392-18443-9.

2 Алексий, П. В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

4 Ковалева, О. А. Внесудебные формы защиты гражданских прав [Текст] : учеб. пособие / О. А. Ковалева, Л. И. Носенко, И. З. Шагивалеева; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. гос. бюджет. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". - Оренбург : Университет, 2012. - 209 с. - Библиогр.: с. 204-208. - ISBN 978-5-4417-0080-1.

Дополнительная литература

1 Кириллова, Е. С. Оплата коммунальных и жилищных услуг муниципальным образованием при наследовании выморочного имущества/ Кириллова Елена Сергеевна // Право и государство: теория и практика,2015. - № 8. - С. 39-41.

2 Кузенков, О. А. Предельные возможности решения управляемой системы с наследованием / О. А. Кузенков, Е. А. Рябова // Дифференциальные уравнения,2015. - Т. 51, № 4. - С. 514-523.

3 Кухарев, А.Е. О применении юридических функций в сфере наследования / А. Е. Кухарев// Российский юридический журнал, 2015. -№4 (июль-август). – С. 93-98.

Нормативные акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.3 : [федер.закон принятГос.Думой1 ноября 2001 г.:одобр.Советом Федерации 14 ноября 2001 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Журнал:
Современное право
Право и государство
Юрист
Аспирант и соискатель

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Правительства - http://government.ru/
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное по-полнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентовюрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента).

Вопросы для самоконтроля

1 В каких случаях применяется наследование по закону?
2 Сколько очередей наследников по закону предусмотрено законом? На чем основывается очередность призвания к наследованию?
3 Всегда ли доли наследников по закону являются равными?
4 Каковы особенности наследования усыновленными и усыновителями? Могут ли усыновленные дети наследовать после смерти своих родителей по происхождению?
5 Каким образом переживший супруг реализует принадлежащее ему право на долю в совместно нажитом с наследодателем имуществе?

6 Можно ли в брачном договоре определить судьбу имущества после смерти супруга?

7 Вправе ли переживший супруг отказаться от реализации своего права на долю в общем имуществе супругов?

8 Как влияет расторжение брака и недействительность брака на права супруга при наследовании?

Тема 14 Теории творчества и интеллектуальной собственности

1 Понятие, предмет, методы, структура и источники права интеллектуальной собственности

2 Основные правовые институты интеллектуальной собственности

3 Соотношение и взаимосвязь права собственности и права интеллектуальной собственности

4 Понятие и структура интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав

5 Функции интеллектуальной собственности в инновационной экономике

6 Распределение интеллектуальных прав

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 22, страница 694. Глава 28, страница 347 учебного пособия по гражданскому праву Алексеева, С. С. Гражданское право [Текст] : учебник: с учетом новой редакции Гражданского кодекса РФ (Федеральных законов № 223-ФЗ, 245-ФЗ, 251-ФЗ) / под общ.ред. С. С. Алексеева, С. А. Степанова; Ин-т частного права ; [С. С. Алексеев и др.].- 4-е изд., [перераб. и доп.]. - Москва : Проспект, 2016.

Термин «интеллектуальная собственность» уже в течение ста пятидесяти лет выступает как общая понятийная категория, охватывающая авторское и патентное право, правовой режим товарных знаков, иных средств индивидуализации, а также многочисленные смежные права. Действующий ГК РФ, не давая легального толкования, отождествляет «интеллектуальную собственность» с «результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации», круг объектов которых закреплен в ст. 1225 ГК РФ. При освещении данной темы следует учитывать, что сложившееся в настоящее время понимание исключительного характера авторских прав состоит в том, что принадлежащие создателю произведения авторские права препятствуют другим лицам использовать произведение, иными словами, обеспечивают их носителям правомочия на совершение различных действий с одновременным запрещением всем другим лицам совершать указанные действия. Современные исследователи авторского права усматривают исключительный характер авторских прав в

признании того, что только сам обладатель авторского права, то есть автор или его правопреемник, может решать вопрос об осуществлении авторских правомочий и прежде всего тех из них, которые связаны с использованием произведения. Предполагается, что автор по своей воле, независимо от воли других лиц, разрешает либо запрещает использование созданного им произведения. Таким образом, закрепление исключительных прав означает, что никто не вправе без разрешения правообладателя использовать определенными способами охраняемый такими правами объект. Вместе с тем сам правообладатель может разрешить использование своих исключительных прав третьим лицам, т. е. либо целиком передать свои исключительные права по договору об уступке прав, либо предоставить их частично по лицензионному договору. Выражая сомнения в применимости триады правомочий собственника по владению, пользованию и распоряжению вещью для описания комплекса личных неимущественных и имущественных прав, которые составляют сущность права исключительного права, сторонники теории исключительных прав предлагают рассматривать их как совершенно самостоятельный, особый вид прав.

Вопрос о соотношении исключительных прав и права собственности заслуживает особого рассмотрения. Действительно, внимательный анализ содержания правомочий собственника и присущих им ограничений позволяет сделать вывод, что исключительные права не могут быть приравнены к праву собственности, а право собственности не может быть отнесено к исключительным правам. Система правомочий, которыми наделяются обладатели исключительных прав, призвана обеспечивать разумное и справедливое равновесие между правами авторов и инвесторов, с одной стороны, и интересами общества - с другой, в отношении условий доступа к результатам творчества. Установление «монополии, ограничиваемой интересами общества» предполагает достижение договоренности, компромисса, баланса разнонаправленных интересов. Использование термина «исключительные права» вкупе с термином «личные неимущественные права» приводит к ложному впечатлению, что последние по существу не являются исключительными. В действительности же именно они является абсолютно исключительным, т.к. неотчуждаемы и непередаваемы. Кроме того, возникает путаница при передаче исключительного права по лицензионному договору, которая может быть исключительной (за лицом, передавшем свое право, не сохраняется это право - оно его лишается) и неисключительной (за лицом, передавшем свое право, сохраняется это право). Исключительное право может принадлежать одному или нескольким лицам совместно (п. 2 ст. 1229 ГК РФ). Тем самым по аналогии с правом общей совместной собственности в ГК РФ как бы закрепляется некий институт «совместного исключительного права». Исключение предусмотрено для фирменного наименования: оно может принадлежать только одному юридическому лицу. По общему правилу, если исключительное право принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать объект интеллектуальной деятельности по своему усмотрению. При этом все возникающие доходы распределяются между ними поровну. Но правообладатели могут предусмотреть и другой порядок распределения доходов.

Для этого они должны заключить письменное соглашение (п. 3 ст. 1229 ГК РФ). Само понятие «интеллектуальная собственность» возникло как реакция на массовое применение товарно-денежной формы в сфере «духовного производства»: задачей права в данной сфере никогда не было установление запрета, устранение всех «посторонних» лиц от приобщения к культурным ценностям или техническим новациям. Задачей права признавалось только разумное с точки зрения общества в целом обеспечение интересов создателей интеллектуальных ценностей и лиц, предоставивших средства для их создания.

При раскрытии вопроса о правовом регулировании исключительных прав необходимо отдельно остановиться на международных конвенциях и соглашениях. Российская Федерация участвует во многих международных соглашениях, касающихся исключительных прав. Еще больше таких, в которых Россия сама не участвует, но, которые, тем не менее, затрагивают, так или иначе, российских граждан. Международные договоры, касающиеся исключительных прав:

- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений;
- Парижская конвенция по охране промышленной собственности;
- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков;
- Договор о патентной кооперации;
- Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм;
- Директива Европейского Союза о правовой охране программ для ЭВМ.

При раскрытии вопроса о распоряжении исключительными правами, необходимо отметить, что правообладатель может распоряжаться принадлежащим ему исключительным правом, любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом (п. 1 ст. 1233 ГК РФ).

Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними. Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если Гражданским кодексом Российской Федерации или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо от совместного распоряжения исключительным правом на такой результат или средство распределяются между всеми правообладателями в равных долях, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Каждый из правообладателей вправе передать (возмездно или безвозмездно) свою долю в исключительном праве всем лицам, совместно с которыми он обладает этим правом, в равных долях. Отчуждение автором-правообладателем своей доли в исключительном праве третьим лицам не допускается, если иное не предусмотрено данным разделом. Доля в исключительном праве, принадлежащая не самому автору, может быть отчуждена третьему лицу с согласия всех остальных правообладателей. Правообладатель вправе завещать свою долю в исключительном праве».

Исключительное право передается только в полном объеме, без каких- либо оговорок. Причем данное условие должно быть обязательно включено в текст договора. Договор, в котором подобное условие отсутствует, будет считаться лицензионным договором (п. 3 ст. 1233 ГК РФ). Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Переход исключительного права по договору подлежит государственной регистрации в случаях и порядке, предусмотренных статьей 1232 ГК РФ.

Существующие проблемы, связанные с использованием интеллектуальной собственности, выражается в том, что многие научно-технические достижения по разным причинам не используются в практической деятельности, не востребованы обществом. Во-вторых, значительная часть достижений бесконтрольно уходит за рубеж, не принося должного дохода их разработчикам. И, наконец, происходящая крупномасштабная утечка самих высококвалифицированных кадров, труд которых не оценивается по достоинству, явно не способствует укреплению научно-технического потенциала страны.

Таким образом, аспиранту следует детально изучить пробелы в законодательстве, проанализировать судебную практику и предложить решения по совершенствованию гражданского законодательства.

Основная литература

1 Алексеев, С. С. Гражданское право [Текст] : учебник: с учетом новой редакции Гражданского кодекса РФ (Федеральных законов № 223-ФЗ, 245-ФЗ, 251-ФЗ) / под общ.ред. С. С. Алексеева, С. А. Степанова; Ин-т частного права ; [С. С. Алексеев и др.].- 4-е изд., [перераб. и доп.]. - Москва : Проспект, 2016. - 434 с. - Электронные версии книг на сайте www.prospekt.org. - Библиогр.: с. 409-411. - ISBN 978-5-98050-060-3. - ISBN 978-5-392-18443-9.

2 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

3 Серго, А. Г. Основы права интеллектуальной собственности [Текст] : курс лекций: учеб.пособие / А. Г. Серго, В. С. Пущин. - М. : ИНТУИТ. РУ, 2005. - 344 с. - (Основы информационных технологий). - Прил.: с. 205-340. - Библиогр.: с. 341-342. - ISBN 5-9556-0047-7.

Дополнительная литература

1 Дробышев, М. Применимость зарубежных программ страхования интеллектуальной собственности в российской практике / М. Дробышев //

Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность, 2015. - № 4. - С. 61-67.

2 Пушняк, Е. Моделирование оценки стоимости интеллектуального капитала и интеллектуальной собственности / Е. Пушняк, К. Копытов // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность, 2016. - № 1. - С. 47-56.

3 Романова, Т. Политика высокотехнологичного предприятия в области управления интеллектуальной собственностью / Т. Романова // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность, 2015. - № 5. - С. 45-51.

4 Солдатенко, Д. Россия на мировом рынке объектов интеллектуальной собственности / Д. Солдатенко // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность, 2016. - № 11. - С. 57-64.

Нормативные акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.4 : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Российская Федерация. Законы. О патентных поверенных : [федер.закон принят Гос.Думой 30 декабря 2008 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Журнал:
Современное право
Российский судья
Мировой судья
Юридический мир
Право интеллектуальной собственности
Аспирант и соискатель

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Правительства - http://government.ru/

Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/

Официальный сайт Конституционного суда РФ- http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Официальный сайт Всероссийской организации интеллектуальной собственности - http://rosvois.ru/

Официальный сайт Суда по интеллектуальным правам http://ipc.arbitr.ru/

Официальный сайт Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) - http://www.rupto.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное по-полнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под исключительным интеллектуальным правом как правом интеллектуальной собственности и предметом гражданского оборота?

2 Каковы гражданско-правовые способы приобретения исключительного права (права интеллектуальной собственности)?

3 Что понимается под использованием исключительного права (права интеллектуальной собственности) и каковы его гражданско- правовые способы?

4 В форме, каких договорных обязательств используется и приобретается исключительное право (право интеллектуальной собственности)?

5 Образуют ли договоры об использовании и приобретении исключительного права самостоятельный класс гражданско-правовых договоров и каковы их правовая природа, предмет, типы и виды?

6 Предусматривает ли гражданское законодательство бездоговорные способы приобретения и использования исключительного права (права интеллектуальной собственности)?

7 Является ли обязательной государственная регистрация перехода исключительного права (права интеллектуальной собственности) в рамках

договорных обязательственных и бездоговорных способов его использования и приобретения?

Тема 15 Правовой режим охраны прав на служебные результаты интеллектуальной деятельности

1 Государственная регистрация интеллектуальной собственности
2 Объекты и субъекты авторских прав
3 Интеллектуальные права на произведение
4 Правовой режим охраны и защиты, интеллектуальных прав на произведение

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Зенина, И. А. Гражданское право : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, глава 10, страница 252, а так же к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 12, страница 278. А так же к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 23, станица 718.

Раскрытие данной темы необходимо начать с вопроса о понятии интеллектуальной собственности. Она представляет собой совокупность личных неимущественных и имущественных исключительных прав на некоторую информацию, которая может быть представлена на материальном носителе, распространенной в неограниченном количестве копий (по всему миру); при этом интеллектуальной собственностью будут являться права не на сами копии, а на отраженную в них информацию. Рассмотрим интеллектуальную деятельность – это умственная (мыслительная, духовная, творческая) деятельность человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна). Она отражает использование человеком способностей рационального познания. Понятие «интеллектуальная деятельность» не совпадает с понятием «творческая деятельность». Творческая деятельность предполагает только новизну результатов такой деятельности, тогда как интеллектуальная деятельность не любая, а именно рациональная деятельность человека, отражающая деятельность, осуществляемую при помощи рациональных, логических умозаключений. Интеллектуальная деятельность значительно влияет на развитие науки, техники, литературы и искусства и художественного конструирования (дизайна).

Признаки интеллектуальной деятельности:

1) интеллектуальная деятельность носит идеальный характер. Результат интеллектуальной деятельности продуцируется сознанием человека путем логического построения мысли и отражает новизну мысли;

2) результатом интеллектуальной деятельности является выраженный в объективной форме ее продукт, именуемый в зависимости от его характера произведением науки, литературы, искусства, изобретением или промышленным образцом;

3) результаты интеллектуальной деятельности в отличие от объектов вещных прав имеют идеальную природу. Литературные и художественные произведения представляют собой систему литературных либо художественных образов. То, в чем выражены результаты интеллектуальной деятельности (книги, аудиовизуальные носители), сами по себе не являются результатами интеллектуальной деятельности.

Подлежит защите не форма выражения интеллектуальной деятельности (книга, картина), а ее содержание (основная мысль произведения). Результаты интеллектуальной деятельности не подвержены износу, амортизации. Они могут устаревать лишь морально;

4) продуктом интеллектуальной деятельности могут быть средства индивидуализации юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также индивидуализации выполняемых работ или услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров). Кроме того, что они являются плодом умственной и творческой деятельности, средства индивидуализации содействуют созданию здоровой конкурентной среды путем различения как отдельных предпринимателей, так и изготовляемой ими продукции, выполняемых работ или оказываемых услуг.

Что касается государственной регистрации, то государственная регистрация отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации по договору, государственная регистрация залога этого права, а также государственная регистрация предоставления права использования такого результата или такого средства по договору осуществляется по заявлению сторон договора. Заявление может быть подано сторонами договора или одной из сторон договора. В случае подачи заявления одной из сторон договора к заявлению должен быть приложен по выбору заявителя один из следующих документов:

− подписанное сторонами договора уведомление о состоявшемся распоряжении исключительным правом;

− удостоверенная нотариусом выписка из договора; сам договор. В заявлении сторон договора или в документе, приложенном к заявлению одной из сторон договора, должны быть указаны: вид договора; сведения о сторонах договора; предмет договора с указанием номера документа, удостоверяющего исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

В случае государственной регистрации предоставления права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации наряду со сведениями, указанными в абзацах седьмом — девятом настоящего пункта, в заявлении сторон договора или в документе, приложенном к заявлению одной из сторон договора, должны быть указаны: срок действия договора, если такой срок определен договором; территория, на которой предоставлено право использования

результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если территория определена договором; предусмотренные договором способы использования результата интеллектуальной деятельности или товары и услуги, в отношении которых предоставляется право использования средства индивидуализации; наличие согласия на предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по сублицензионному договору, если согласие дано (пункт 1 статьи 1238 ГК РФ); возможность расторжения договора в одностороннем порядке. В случае государственной регистрации залога исключительного права наряду со сведениями, указанными в абзацах седьмом — девятом настоящего пункта, в заявлении сторон договора или в документе, приложенном к заявлению одной из сторон договора, должны быть указаны: срок действия договора залога; ограничения права залогодателя использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации либо распоряжаться исключительным правом на такой результат или на такое средство. В случае, предусмотренном статьей 1239 ГК РФ, основанием для государственной регистрации предоставления права использования результата интеллектуальной деятельности является соответствующее решение суда. Основанием для государственной регистрации перехода исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации по наследству является свидетельство о праве на наследство, за исключением случая, предусмотренного статьей 1165 ГК РФ.

Необходимо остановиться на авторском праве.

Авторское право – это совокупность правовых норм, регулирующие отношения по созданию, использованию и охране произведений литературы, науки и искусства, наделению их авторов определенными правами.

В качестве объектов авторских прав можно рассматривать произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения при условии, что такие результаты творчества выражены в объективной форме, допускающей возможность их восприятия.

Согласно ст. 1259 ГК РФ, объектами авторского права являются произведения литературы, науки и искусства. Для того, чтобы охраняться авторским правом они должны обладать 3 признаками: творческим характером, объективной формой выражения, под которой понимается такая форма, которая позволяет иным лицам (кроме автора) знакомиться с произведением, возможностью воспроизведения тем или иным способом, при котором возможно их восприятие. Примерный перечень таких форм установлен в законе: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; аудиовизуальные произведения; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии. К объектам так же относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

Субъекты авторских прав делятся на первоначальные и производные. По действующему законодательству первоначальными субъектами авторского права

могут быть только физические лица, чьим творческим трудом было создано произведение. В ряде случаев произведения создаются не одним автором, а несколькими (т.е. в соавторстве). Согласно ст. 1258 ГК РФ, различают раздельное и неделимое соавторство.

При раздельном соавторстве каждый из соавторов может указать, какая именно часть произведения создана именно им. При неразделимом соавторстве этого сделать нельзя.

Далее необходимо рассмотреть интеллектуальные права на произведение.

1. Исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется:

1) на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

2) на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

3) на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

2. Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

Остановимся на правовом режиме охраны и защиты интеллектуальных прав на произведение.

1 при предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

2 предоставление на территории Российской Федерации охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти произведения и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного настоящим Кодексом срока действия исключительного права на них.

При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения.

Следует отметить, что проблемы данной темы заключаются в том, что вопросы оформления договора между работником и работодателем по передаче имущественных прав, размеры и порядок выплаты авторского вознаграждения, а также соотношения норм о служебных произведениях и проектах официальных документов, символов, знаков, созданных работником в порядке выполнения служебных функций не решены в действующем законодательстве.

Аспиранту следует более подробно изучить пробелы в законодательстве, проанализировать судебную практику и предложить решения по совершенствованию гражданского законодательства.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть [Текст] : учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. - М. :Юрайт, 2012. - 704 с - ISBN 978-5-9916-1642-3.

3 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст]: учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

4 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Коновалюк, И. Открытые лицензии в современном авторском праве / И. Коновалюк, В. Савина // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2015. - № 3. - С. 39-43.

2 Коршунов, Н. М. Интеллектуальная собственность (Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) [Текст] : учебное пособие / под общ. ред. Н. М. Коршунова, Ю. С. Харитоновой.- 2-е изд., перераб. - Москва : Норма, 2015. - 384 с - ISBN 978-5-91768-601-1.

3 Стрелкова, К. Авторские права на архитектурное произведение : проблемные вопросы / К. Стрелкова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2016. - № 1. - С. 35-42.

4 Шугуров, М. Мультистейкхолдерский подход к реформированию авторского права ЕС / М. Шугуров // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2016. - № 6. - С. 43-59.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 02.03.2016) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Право и жизнь
Адвокат
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Министерство культуры Российской Федерации. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :http://mkrf.ru.

Суд по Интеллектуальным правам. Официальный сайт [Электронный ресурс]// Режим доступа :http://ipc.arbitr.ru/.

Постановление Правительства РФ от 21.03.2012 N 218 (ред. от 01.07.2016) "О Федеральной службе поинтеллектуальной собственности" http://www.consultant.ru/.

Официальный сайт Суда по Интеллектуальным правам - http://ipc.arbitr.ru/.

Федеральная служба по Интеллектуальной собственности (Роспатент) http://www.rupto.ru/.

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe.

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид.,финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под исключительным интеллектуальным правом как правом интеллектуальной собственности и предметом гражданского оборота?

2 В форме каких договорных обязательств используется и приобретается исключительное право (право интеллектуальной собственности)?

3 Является ли обязательной государственная регистрация перехода исключительного права (права интеллектуальной собственности) в рамках договорных обязательственных и бездоговорных способов его использования и приобретения?

4 Что такое авторский договор? Каковы основания классификации авторских договоров?

5 Какова ответственность сторон за нарушение авторского договора?

6 В чем состоят особенности прекращения авторского договора?

Тема 16 Смежные права

1 Объекты и субъекты смежных прав

2 Правовой статус организации по коллективному управлению авторскими и смежными правами

3 Правовой режим охраны и защиты смежных прав

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 12, страница 294. А так же к учебнику Суханова, Е. А.

Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, станица 752.

Раскрытие данной темы необходимо начать с вопроса о понятии смежного права. Согласно действующему законодательству, под смежными правами понимается совокупность норм, предоставляемых для правовой охраны интересов соответствующих категорий правообладателей в отношении следующих результатов (объектов) интеллектуальной деятельности, закрепленных в ст. 1304 ГК РФ:

1) исполнений артистов-исполнителей и дирижеров, постановок режиссёров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

2) фонограмм, то есть любых исключительно звуковых записей исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

3) сообщений передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по её заказу за счет её средств другой организацией;

4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Аспиранту необходимо знать субъектов смежных прав по российскому законодательству, к числу которых относятся следующие категории правообладателей:

1) исполнители (ст. 1313 ГК РФ: музыканты, певцы, пародисты, актёры, танцоры и т. д.);

2) производители фонограмм (изготовители фонограмм);

3) организации эфирного или кабельного вещания;

4) изготовители баз данных;

5) публикаторы.

Права исполнителей признаются в силу того, что их творческое участие необходимо для того, чтобы дать жизнь, например, музыкальным произведениям, драматическим и хореографическим произведениям и кинофильмам, и в силу того, что они имеют оправданный интерес в правовой охране их индивидуальных интерпретаций.

Права производителей записей признаются в силу того, что их творческие, финансовые и организационные ресурсы необходимы для доведения записанного звука до аудитории в виде коммерческих фонограмм (на материальных носителях). Они также имеют законные интересы в обладании юридическими средствами, необходимыми для принятия действий против случаев противоправного

использования, будь то изготовление и распространение незаконных копий, или несанкционированное эфирное вещание, или доведение фонограмм до сведения аудитории.

Права организаций вещания признаются вследствие их роли в доведении произведений до широкой аудитории и в связи с оправданностью их интереса в осуществлении контроля над передачей и ретрансляцией их вещательных передач.

Аспиранту необходимо понимать, что смежные права на совместное исполнение принадлежат совместно принимавшим участие в его создании членам коллектива исполнителей (актерам, занятым в спектакле, оркестрантам и другим членам коллектива исполнителей) независимо от того, образует такое исполнение неразрывное целое или состоит из элементов, каждый из которых имеет самостоятельное значение. Доходы от совместного использования совместного исполнения распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Авторы, исполнители, изготовители фонограмм и иные обладатели авторских и смежных прав в случаях, когда осуществление их прав в индивидуальном порядке затруднено или когда допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия обладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения, могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями, возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (организации по управлению правами на коллективной основе). Следует определить понятие, структуру, предмет, субъектов, содержание договора о передаче полномочий по управлению правами. Обратить внимание на полномочия организации по управлению правами на коллективной основе.

Также аспиранту следует знать, что согласно ч. 4 ст. 1314 ГК РФ, каждый из членов коллектива исполнителей вправе самостоятельно принимать меры по защите своих смежных прав на совместное исполнение, в том числе в случае, когда такое исполнение образует неразрывное целое.

Что касается обеспечения защиты прав, то средства судебной защиты от случаев нарушения смежных прав, как правило, аналогичны средствам, которыми располагают обладатели авторского права, — это:

1) охранительные или временные меры;
2) гражданско-правовые средства защиты;
3) уголовные санкции;
4) меры, предпринимаемые на границе;
5) а также меры, средства судебной защиты и санкции против злоупотреблений в отношении технических устройств.

Необходимо более подробно рассмотреть гражданско-правовые средства защиты. В зависимости от характера нарушения обладатели авторских и смежных прав могут требовать от нарушителей признания своих прав, восстановления положения, существовавшего до нарушения, прекращения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения.

Также для полноты усвоения материала аспиранту необходимо обратить внимание на сроки действия смежных прав и сроки действия исключительного права на объекты смежных прав.

Однако, существующие проблемы, касающиеся данной темы связанны с определением параметров охраняемого произведения, проблем «пиратства», особенно в области программ для ЭВМ, распространения звуко- и видеозаписей и ряд других проблем, которые аспирант должен изучить.

Аспиранту следует проанализировать судебную практику, а также законодательство и наметить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право : учебник [Электронный ресурс] / Алексий П. В., Эриашвили Н. Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Анисимов, А.П. Гражданское право. Особенная часть [Текст] : учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. - М. : Юрайт, 2012. - 704 с - ISBN 978-5-9916-1642-3.

3 Белов, В. А. Гражданское право: Общая и Особенная части [Текст] : учебник для вузов / В. А. Белов. - М. : АО "Центр ЮрИнфоР", 2003. - 960 с - ISBN 5-89158-3.

4 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Григорьев, Д.Сообщение передач организаций эфирного или кабельного вещания как объект смежных прав / Д. Григорьев // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2016. - № 10. - С. 31-38.

2 Иванов, Н.Право на вознаграждение в системе авторских и смежных прав / Н. Иванов // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2016. - № 10. - С. 4-14.

3 Кирсанова, К. Исполнение и постановка как объекты смежных прав: прошлое, настоящее и будущее : прошлое, настоящее и будущее / К. Кирсанова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2015. - № 7. - С. 17-25.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Периодические издания

Актуальные проблемы авиации и космонавтики.
Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки.
Журнал российского права.
Имущественные отношения в Российской Федерации.
Интеллектуальная собственность.
Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал
Юриспруденцияhttp://cyberleninka.ru/journal/n/gosudarstvennyy-sovetnik.
Право и политика.
Право и экономика.

Интернет-ресурсы

Министерство культуры Российской Федерации. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :http://mkrf.ru.

Общероссийская общественная организация «Российское Авторское Общество». Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :http://rao.ru/.

Российский Союз Правообладателей. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :rp-union.ru.

Российское авторско-правовое общество КОПИРУС. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :www.copyrus.org.

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe.

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б.

Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что представляют собой договоры о передаче смежных прав (понятие, юридическая характеристика, виды договоров о передаче смежных прав)?

2 В чем состоят особенности договоров об отчуждении исключительного права на объект смежных прав, лицензионных договоров о передаче исключительных исполнительских прав, договоров о передаче исключительных прав производителя фонограммы, договоров о передаче исключительных прав организаций эфирного и кабельного вещания?

3 Каковы правовые последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договоров о передаче смежных прав?

Тема 17 Патентные права

1 Объекты и субъекты патентных прав

2 Интеллектуальные права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы

3 Правовой режим охраны и защиты патентных прав

4 Право на селекционное достижение

5 Секрет производства (ноу-хау) как институт права интеллектуальной собственности и информационного права

6 Правовой режим охраны и защиты прав на ноу-хау

7 Топология интегральной микросхемы: объект и субъекты права

8 Право на топологию интегральной микросхемы

9 Единая технология как сложный объект: понятие, признаки и структура

10 Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть[Текст] : учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. - М. :Юрайт, 2012, глава 31, страница 648 и глава 33, страница 687. Так же необходимо обратиться к учебнику Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, глава 32, страница 646. Глава 12, страница 302 учебного пособия по гражданскому праву Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015. А так же к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв.

ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 24, станица 777 и глава 25, страница 817.

Изучение данной темы необходимо начинать с раскрытия вопроса о понятии объектов и субъектов патентного права. Обратить внимание аспиранта на то, что объектом патентных прав является всегда результат интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере. Аспиранту важно иметь ввиду, что субъектами патентного права будут являться как авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, патентообладатели, так и иные лица (не авторы) приобретающие по закону или договору некоторые патентные права.

Аспиранту следует знать, что интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами, а также знать какие права входят в эту категорию (исключительное право, право авторства).

В отношении охраны и защиты, патентных прав, необходимо обратить внимание на то, что объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение и свидетельством на полезную модель, определяется их формулой, а патентом на промышленный образец — совокупностью его существенных признаков, отображенных на фотографиях изделия (макета, рисунка). Особо следует выделить то, что правовая охрана в соответствии с ГК РФ ч. 4 не предоставляется изобретениям, полезным моделям, промышленным образцам, признанным государством секретными. Защита патентных прав может предоставляться как в судебном, так и в административном порядке, а также существует уголовная ответственность за нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ).

Аспиранту следует знать, что право на селекционное достижение, как и на объект промышленной собственности, охраняется законом и подтверждается патентом на данное достижение. Большое значение имеет то, что патент удостоверяет исключительное право (т.е. интеллектуальную собственность) патентообладателя на использование селекционного достижения. Необходимо знать сроки действия патента. Необходимо обратить внимание на то, что автору селекционного достижения так же принадлежат и интеллектуальные права (исключительное право, право авторства).

Необходимо знать понятие ноу-хау (секрета производства), что входит в ноу-хау, и что не может быть признано секретом производства. Немаловажным является и то, что функция использования ноу-хау реализуется путем закрепления за разработчиками ноу-хау (обладателями служебной или коммерческой тайны) не исключительного права на ноу-хау, а права на неразглашение их конфиденциальной информации с запретом ее получения третьими лицами незаконными методами под угрозой возмещения убытков. Секреты производства охраняются законодательством, как и защита интересов обладателей ноу-хау от криминальных вторжений в сферу их конфиденциальной информации. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну, преследуется в уголовном порядке.

Согласно ст. 1465 ГК РФ секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера о результатах интеллектуальной деятельности в научно-

технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

Необходимо изучить ст. 1235, которая содержится в гл. 69 ГК РФ. Она содержит в себе следующее понятие лицензионного договора: по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Аспиранту необходимо обратить внимание на объект и субъект права в отношении топологии интегральной микросхемы. Субъектом будет являться автор, которым признается гражданин, творческим трудом которого создана такая топология. Следует обратить особое внимание на то, что является топологией интегральной микросхемы. Правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию интегральной микросхемы, созданную в результате творческой деятельности автора и неизвестную автору и (или) специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания. Аспиранту необходимо знать, что автору топологии интегральной микросхемы принадлежат и интеллектуальные права (исключительное право, право авторства).

Аспиранту необходимо знать определение единой технологии исходя из гражданского законодательства. Так, единой технологией признается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране в соответствии с правилами настоящего раздела, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (единая технология) (ст. 1542 ГК РФ). К признакам единой технологии относится:

1) является результатом научно-технической деятельности;

2) представляет собой совокупность результатов интеллектуальной деятельности, включающих в себя изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране;

3) она выражается в совокупности результатов интеллектуальной деятельности в объективной форме;

4) может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере;

5) в соответствии со ст. 1240 ГК РФ — это сложный объект наряду с аудиовизуальными произведениями, театрально-зрелищными представлениями, мультимедийным продуктом;

6) она создается за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации.

Аспиранту необходимо знать, что единая технология — это сложный объект, представляющий собой объединенный производный продукт, обладающий способностью к практическому применению.

Следует отметить, что единая технология применяется в сферах, связанных с правом на технологию гражданского, военного, специального или двойного назначения, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации, выделяемых для оплаты работ по государственным контрактам, по другим договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий. Кроме того, аспирант должен знать о праве лица, организовавшего создание единой технологии, на использование входящих в ее состав результатов интеллектуальной деятельности. Также лицо, которому в соответствии с гражданским законодательством принадлежит право на технологию, обязано осуществлять ее практическое применение (внедрение).

Аспиранту следует знать, что существуют проблемы патентного законодательства в судебной практике, связанные с оспариванием правомерности выдачи патента на изобретение.

Аспиранту следует изучить, имеющиеся проблемы данной темы, проанализировать действующее законодательство, судебную практику и предложить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть [Текст] : учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. - М. :Юрайт, 2012. - 704 с - ISBN 978-5-9916-1642-3.

3 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

4 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3.

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Алексеева, О. Регистрация объектов патентного права / О. Алексеева // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность,2016. - № 11. - С. 7-20.

2 Андрощук, Г. Возмещение убытков при нарушении патентных прав в США: оценка рисков и выбор стратегии/ Г. Андрощук // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность,2015. - № 3. - С. 66-71.

3 Беликова, К. Права изобретателей и иных обладателей патентных прав в России, Индии, Китае и их защита / К. Беликова // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность,2015. - № 4. - С. 42-52.

4 Сощенко, А. Практика лицензирования заявок на объекты патентного права/ А. Сощенко [и др.] // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность,2016. - № 11. - С. 21-26.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Периодические издания

Патенты и лицензии. Интеллектуальные права
Экономика и право. XXI век
Вестник магистратуры

Интернет-ресурсы

Суд по интеллектуальным правам. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :http://ipc.arbitr.ru/.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент). Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :http://www.rupto.ru/.

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем ин-формационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под исключительным интеллектуальным правом как правом интеллектуальной собственности и предметом гражданского оборота?

2 Каковы гражданско-правовые способы приобретения исключительного права (права интеллектуальной собственности)?

3 Что понимается под использованием исключительного права (права интеллектуальной собственности) и каковы его гражданско- правовые способы защиты?

4 В форме каких договорных обязательств используется и приобретается исключительные права (право интеллектуальной собственности)?

5 Образуют ли договоры об использовании и приобретении исключительного права самостоятельный класс гражданско-правовых договоров и каковы их правовая природа, предмет, типы и виды?

6 Предусматривает ли гражданское законодательство бездоговорные способы приобретения и использования исключительного права (права интеллектуальной собственности)?

7 Является ли обязательной государственная регистрация перехода исключительного права (права интеллектуальной собственности) в рамках договорных обязательственных и бездоговорных способов его использования и приобретения?

8 Что понимается под договором об отчуждении патента на изобретение (полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение)? Каков предмет этого договора? Каковы виды договоров об отчуждении патента?

9 От кого исходит публичное предложение заключить договор об отчуждении патента на изобретение (селекционное достижение)? Каков порядок его выражения, реализации и отзыва?

10 Что понимается под лицензионным договором о предоставлении права использования изобретения (полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения)? Каковы существенные условия, содержание и виды данного договора?

11 Кто и на каком основании вправе использовать охраняемое патентом изобретение (полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение) на условиях безвозмездной или возмездной простой (неисключительной) лицензии?

12 Кем, в каком порядке и на каких условиях подается заявление об открытой лицензии, т.е. о возможности предоставления любому лицу права

использования изобретения (полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения)?

13 Кому, в каком порядке и на каких условиях предоставляется принудительная простая (неисключительная) лицензия на изобретение (полезную модель, промышленный образец)?

Тема 18 Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

1 Средства индивидуализации: понятие, отличительные особенности

2 Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий: объекты и субъекты

3 Правовой режим охраны и защиты прав на средства индивидуализации

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Алексий, П.В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015, глава 12, страница 338. А так же к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 26, станица 851.

Изучение данной темы необходимо начать с раскрытия понятия гражданско-правовая индивидуализация юридического лица и результатов его деятельности, а также средства индивидуализации, под которыми, в главе 32 странице 669 учебника Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть: учебник для бакалавров : учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. – Москва :Юрайт, 2012, понимает определенные условные обозначения (словесные, изобразительные, объемные, звуковые, комбинированные и другие обозначения, знаки, символы), при помощи которых юридическое лицо выделяется среди массы остальных себе подобных. То же может быть отнесено и к результатам деятельности организаций. Нужно учитывать, что средства гражданско-правовой индивидуализации могут быть как предусмотренные действующим законодательством (наименование юридического лица, место нахождения юридического лица), так и применяемые в силу сложившихся обычаев.

Немаловажным являются его особенности, которые нужно более подробно раскрыть. К ним относятся:

- момент возникновения исключительного права пользования тем или иным средством индивидуализации связан с моментом его государственной регистрации;

- право на средство индивидуализации одновременно выступает и в качестве обязанности владельца (лицо не только вправе выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием, с собственным товарным знаком и т.п., но и обязано это делать);

- право на средства индивидуализации может иметь как бессрочный (право на фирму), так и срочный характер (право на товарный знак, срок действия которого продлевается каждый раз на 10 лет);

- средства индивидуализации его обладателя, являясь объектом исключительного права, могут быть использованы только с согласия правообладателя (например, по договору коммерческой концессии - франчайзинга);

- исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется (переход к другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из предприятий лишает правообладателя права использования этого коммерческого обозначения для индивидуализации остальных его предприятий);

- отчуждение права на товарный знак может происходить в полном объеме, либо это право может быть передано не в отношении всех товаров, для которых он зарегистрирован, а только для части их.

Определить, что является объектом права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

В качестве субъектов выступают, прежде всего, коммерческие юридические лица (п. 4 ст. 54 ГК РФ). Также граждане, являющиеся индивидуальными предпринимателями, обычно приобретают и осуществляют права и обязанности под своими собственными именами, что, по общему правилу, является достаточным для их индивидуализации. Но необходимо обратить внимание что в настоящее время товарный знак может быть зарегистрированным только на имя юридического лица, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность (ст. 1478 ГК РФ). Физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, не может быть заявителем или правообладателем.

Следует рассмотреть вопрос правового регулирования средств индивидуализации, как на международном, так и на национальном уровнях. Раскрыть содержание фирменного наименования. Изучить такие понятия как товарный знак – это зарегистрированное обозначение, которое присвоено конкретному товару для его идентификации и отличия от других товаров (название, фраза, символ, образ или любая их комбинация, позволяющая связать продукт с конкретным производителем или поставщиком и отличить его от товаров конкурентов), знак обслуживания - это тот же товарный знак, только он используется для индивидуализации услуг, а не товаров (термин знак обслуживания эквивалентен понятию товарный знак, разница состоит лишь в том, что под знаком обслуживания компании оказывают услуги, а не маркируют им товары), место происхождения товара - это «название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или

людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно, и их различия. Право на коммерческое обслуживание.

Что касается охраны и защиты права на средства индивидуализации то, правовая охрана средств индивидуализации осуществляется как международными нормативными правовыми актами, так и национальным законодательством (к примеру, ФЗ от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». Законом устанавливаются положения о недопустимости недостоверной рекламы, т.е. рекламы, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на РИД и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара (ст. 5). Парижская конвенция, Мадридское соглашение о санкциях за ложные и неправильные обозначения происхождения изделий (14 апреля 1891 г.). Особенностью защиты прав на средства индивидуализации можно назвать то, что осуществляется она в основном в юрисдикционной форме.

Административно-правовая защита нарушенных или оспариваемых прав сводится к возможности подачи против регистрации товарного знака или наименования места происхождения товара жалобы в Апелляционную палату Роспатента с правом последующего обжалования принятого по возражению решения в Высшую патентную палату и в суд. Правообладатель также может обратиться с заявлением о нарушении правил добросовестной конкуренции в территориальный антимонопольный орган, либо подать жалобу в вышестоящий орган организации-нарушителя, если таковой у последней имеется.

Защита средств индивидуализации реализуется с помощью Арбитражного процессуального кодекса, так в главе 4 Компетенция арбитражных судов § 2. Рассматривается подсудность судов. К компетенции суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в том числе в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии;

2) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (за исключением объектов авторских и смежных прав, топологий интегральных микросхем), в том числе: об оспаривании решений федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий и др.

Следует отметить, что существуют пробелы законодательного регулирования количества видов деятельности, осуществляемых юридическими лицами. При этом

пробелом правового регулирования средств индивидуализации остается отсутствие запрета на регистрацию фирменного наименования, тождественного или схожего до степени смешения с ранее зарегистрированным товарным знаком или знаком обслуживания.

Таким образом, аспирант должен проанализировать все пробелы законодательного регулирования средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, рассмотреть судебную практику и выявить проблемы, а также предложить пути решения.

Основная литература

1 Алексий, П. В. Гражданское право: учебник [Электронный ресурс] / Алексий П.В., Эриашвили Н.Д., Борякова С.А. - Юнити-Дана, 2015.

2 Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть. [Текст] : учебник для бакалавров : учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. – Москва :Юрайт, 2012. – 704 с. ISBN 978-5-9916-1642-3.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.. - ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Коршунова, Н. М. Интеллектуальная собственность (Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) [Текст] : учебное пособие / Н. М. Коршунова, Ю. С. Харитоновой.- 2-е изд., перераб. - Москва : Норма, 2015. - 384 с - ISBN 978-5-91768-601-1. - ISBN 978-5-16-010826-1. - ISBN 978-5-16-010825-4.

2 Рахматулина, Р. Соотношение средств индивидуализации в праве интеллектуальной собственности / Р. Рахматулина // Право и экономика,2015. - № 5. - С. 59-63.

3 Савина, В. Унификация норм о средствах индивидуализации в современном мире / В. Савина // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права,2016. - № 7. - С. 61-65.

4 Тюлькин, А. Средства индивидуализации: охрана интересов потребителей/ А. Тюлькин // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность,2016. - № 1. - С. 69-74.

Нормативно-правовые акты

1 Конвенция по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Соглашение о международной регистрации знаков (Заключено в Мадриде 14.04.1891) (ред. от 02.10.1979) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

3 Гражданский кодекс Российской Федерации : часть четвертая : офиц. текст : по состоянию на 2 марта 2015 г. – Москва : Омега-Л, 2015. – 558 с. – ISBN 978-5-370-03622-4.

4 Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»: [принят Государственной Думой22 февраля 2006 года, Одобрен Советом Федерации3 марта 2006 года] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

5 Федеральный закон «О защите конкуренции»от 26.07.2006 N 135-ФЗ :[Принят Государственной Думой 8 июля 2006 года, Одобрен Советом Федерации 14 июля 2006 года] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Журналы:
Юридический мир
Право интеллектуальной собственности
Юрист
Российская юстиция
Научные ведомости
Современное право

Интернет-ресурсы

Гарант - Платформа Ф1 Электронный ресурс: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1 500 000 документов и комментариев к нормативным актам: еженедельное пополнение составляет около 7 000 документов/ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ-Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: www. Fileserver1. GarantClientgarant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов Электронный ресурс: Программа информационной поддержки российской науки и образования «Консультант Плюс: Высшая школа: учеб. Пособие для студентов юридической специальности / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; - (Электронная библиотека студента).

Официальный сайт «Консультант Плюс» - http://www.consultant.ru/

Официальный «сайт Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид.,финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что представляют собой средства индивидуализации товаров, услуг и их производителей?

2 В чем заключаются особенности гражданско-правового режима средств индивидуализации товаров, услуг и их производителей?

3 Кто является субъектом средств индивидуализиции?

4 Дайте понятие и раскройте содержание права на фирменное наименование

5 Каково содержание и значение права на товарный знак?

6 Каково содержание и значение права на знак обслуживания?

7 Государственная регистрация и особенности правовой охраны товарного знака и знака обслуживания

8 Право на наименование места происхождения товара: государственная регистрация и защита

Тема 19 Юридическая ответственность за правонарушения в сфере интеллектуальной собственности

1 Ответственность за правонарушения в сфере интеллектуальной собственности

2 Понятие, признаки и структура контрафакта в российском и международном праве

3 Основные способы защиты от контрафакта в праве интеллектуальной собственности

Аспиранту для подготовки и изучения темы необходимо обратиться к основной литературе, а именно к учебнику Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012, глава 15, страница 417. А так же к учебнику Суханова, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : т. 1 / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016, глава 22, станица 713.

Изучение данной темы необходимо начать с понятия «юридическая ответственность».

Юридическая ответственность - это применение мер государственного принуждения к виновному лицу за совершение противоправного деяния. Также следует остановиться на видах юридической ответственности. Виды ответственности и меры наказания зависят от характера правонарушения. Различают ответственность:

- уголовную - наступает исключительно за преступления. Только суд может привлечь к уголовной ответственности и определить ее меру. Меры уголовного наказания — лишение свободы, смертная казнь и т.д.;

- административную - наступает за проступки, нарушающие общественный порядок или совершенные в сфере государственного управления. Мерой ответственности служат административные взыскания, среди которых — предупреждение, штраф, исправительные работы, административный арест до 15 суток;

- гражданскую — наступает за нарушение имущественных прав — неисполнение договорных обязательств, причинение имущественного вреда. Главная мера ответственности — возмещение убытков;

- дисциплинарную — наступает за нарушение трудовой, учебной, воинской, служебной дисциплины. Меры воздействия на правонарушителя — замечание, выговор, увольнение, исключение из учебного заведения.

Аспиранту необходимо знать понятие контрафакта. Контрафакт - это новый продукт, созданный на основе существующего оригинала с нарушением интеллектуальных прав. Понятие «контрафакт» носит юридический характер, при этом ключевое значение для отнесения предмета к контрафактному имеет ущемление авторских и других интеллектуальных прав в результате создания такого товара. Качество же товара при этом роли не играет. Термин «контрафакт» имеет место в законодательстве многих стран, а данный вид деятельности

преследуется по закону соответствующего государства. Следует остановиться подробнее на понятие «контрафакта» в международном праве. Так, например, «Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» 1886 года даёт своё понятие контрафактным экземплярам произведения. Под контрафактными понимаются экземпляры произведения, изготовленные, введенные в оборот, экспортированные или импортированные незаконно, то есть без согласия (разрешения) обладателя исключительного права на соответствующее произведение.

Отдельное внимание уделить признакам контрафакта. Следует указать какие виды данной продукции существуют. Так, международная классификация контрафактной продукции и выделяет три её основные категории.

Первая – это параллельный «серый» импорт, т.е. импорт неуполномоченными импортёрами на территорию России товаров, маркированных зарегистрированными товарными знаками.

Вторая категория - «Имитация», означает производство, импорт на территорию России и реализация товаров, маркированных изображениями, схожими с зарегистрированными товарными знаками.

И третья категория - «Подделка» - производство, импорт на территорию России и реализация поддельных товаров, маркированных зарегистрированными товарными знаками.

Контрафакт может представлять форму незаконного использования товарных знаков, т.е. «заимствование» чужих брендов, и форму нарушения авторских прав в виде незаконного тиражирования книг, программных продуктов, аудио и видео записей. В соответствии со статьей 1515 Гражданского кодекса РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения. Далее необходимо остановиться на структуре контрафакта.

Также необходимо уделить отдельное внимание основным способам защиты от контрафакта в праве интеллектуальной собственности: гражданско-правовые способы защиты и уголовно-правовые способы защиты. Гражданско-правовые способы защиты, предусмотренные ст. 12 «Способы защиты гражданских прав» Гражданского кодекса РФ.В соответствии со ст. 12 ГК РФ гражданско-правовой способ защиты гражданских прав (в том числе на объекты интеллектуальной собственности: изобретения, промышленные образцы, полезные модели, авторские и смежные права и т.п.), осуществляется путем:

- признания права;

– восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

– признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

– признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

– самозащиты права;

– присуждения к исполнению обязанности в натуре;

– возмещения убытков;

– взыскания неустойки;

– компенсации морального вреда;

– прекращения или изменения правоотношения;

– неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

– иными способами, предусмотренными законом.

Широко распространенным способом защиты гражданских прав от контрафакции в отношении рассматриваемых объектов является право вместо взыскания убытков потребовать от нарушителя выплаты определяемой судом денежной компенсации. Привлечение к ответственности за преступления в виде контрафакции осуществляется сегодня в основном в соответствии со статьями УК РФ: 146 - нарушение авторских и смежных прав; 180 - незаконное использование товарного знака.

Аспиранту следует знать, что практика применения административной ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности выявила проблемы по вопросам привлечения к административной ответственности за рассматриваемый вид правонарушений, определения виновности юридических лиц, системы административных наказаний за нарушения прав интеллектуальной собственности.

Аспиранту следует изучить проблемы правонарушения в сфере интеллектуальной собственности, выявления основных теоретических проблем и поиска возможных путей их разрешения, а также проанализировать судебную практику и действующее законодательство.

Основная литература

1 Анисимов, А. П. Гражданское право. Особенная часть [Текст] : учебник для бакалавров: учебник для вузов / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин. - М. : Юрайт, 2012. - 704 с - ISBN 978-5-9916-1642-3.

2 Зенин, И. А. Гражданское право [Текст] : учеб. для бакалавров / И. А. Зенин.- 15-е изд., перераб. и доп. - М. : Юрайт, 2012. - 774 с. - (Бакалавр. Углубленный курс). - Библиогр. в конце гл. - Глоссарий: с. 727-750. - ISBN 978-5-9916-1948-6.

3 Суханов, Е. А. Российское гражданское право : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» : в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов ; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юрид. фак., Каф. гражд. права. - 4-е изд., стер. - Москва : Статут, 2016.- ISBN 978-5-8354-0592-3

Т. 1 : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. - , 2016. - 958 с.. - Алф.-предм. указ.: с. 907-957. - Библиогр. в конце гл. - ISBN 978-5-8354-1000-2.

Дополнительная литература

1 Аслаханов, А. Меры противодействия / А. Аслаханов, С. Квасова; записала Е. Петрова // Охрана труда и социальное страхование, 2015. - № 6. - С. 12-14.

2 Богданова, О. В. Присвоение авторства как способ нарушения авторских прав / О. В. Богданова // Право и экономика, 2016. - № 8. - С. 33-35.

3 Зыков, С. Значение вины при взыскании компенсации за нарушение интеллектуальных прав / С. Зыков // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность, 2015. - № 6. - С. 51-56.

4 Крупко, С. И. Нарушение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации при осуществлении экспортно-импортных операций. Опыт РФ, ФРГ и ЕС / Светлана Игоревна Крупко // Государство и право, 2015. - № 7. - С. 58-67.

Нормативные акты

1 Торговое соглашение по борьбе с контрафакцией

2 Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г.

3 Соглашение по борьбе с контрафактом

4 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.4 : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

5 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 02.03.2016) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный суд по интеллектуальным правам - http://ipc.arbitr.ru/
Официальный сайт Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) - http://www.rupto.ru/
Правовая система «Консультант Плюс»-http://www.consultant.ru/
Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe.

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид.,финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под контрафактом?
2 Назовите признаки и дайте им характеристику?

3 Возможно ли, привлечь лицо к административной (уголовной) ответственности при нарушении прав интеллектуальной собственности?

4 В каком порядке могут защищаться права интеллектуальной собственности?

5 Назовите основные способы защиты от контрафакта в праве интеллектуальной собственности?

6 Какие требования может заявить автор произведения в случае нарушения его исключительного права?

7 Какая инстанция уполномочена рассматривать (разрешать) споры в сфере интеллектуальной собственности?

3.4.2 Предпринимательское право

Тема 1 Общие положения о предпринимательском праве : проблемы теории и практики

1 Понятие, значение и особенности предпринимательского права: проблемные вопросы теории
2 Особенности предмета и метода предпринимательского права
3 Дискуссионные вопросы об источниках предпринимательского права
4 Спорные вопросы предпринимательского права как науки

При рассмотрении первого вопроса «Понятие, значение и особенности предпринимательского права: проблемные вопросы теории», обучающийся должен усвоить, что современные условия диктуют необходимость формирования не торгового, а российского предпринимательского права, которое может и должно формироваться хотя и на базе идей торгового права, но обязательно преодолевать узкие параметры торгового права как частного права, привнести в свое содержание социальные элементы, присущие не только и не столько частному, сколько публичному порядку, обеспечивающие государственное регулирование частноправовых отношений с учетом публично-правовых интересов, их реализации через частноправовые отношения и защиты публичных интересов в указанных правоотношениях.

При подготовке к вопросу необходимо обратить внимание на то историю возникновения института предпринимательства. Особенно на научные исследования Р. Кантильона. В 1725 г. Й. фон Тюнена. Аспиранту необходимо указать на закрепленное в Конституции РФ право на свободу предпринимательской деятельности и раскрыть гарантии этого права. Само понятие предпринимательской деятельности закреплено в ст. 2 ГК РФ. Аспирант должен раскрыть основные признаки предпринимательской деятельности, такие, как: самостоятельность, систематичность, легитимность, рисковый характер, направленность на получение прибыли.

Вопрос об особенностях предмета и метода предпринимательского права следует начинать рассматривать с того, что предпринимательские отношения как предмет предпринимательского права имеют сложное содержание и структуру. Поскольку ученые по-разному определяют, какие именно группы отношений составляют предмет предпринимательского права, аспиранту необходимо разобраться и составить собственное мнение по данному вопросы. Следует проанализировать работы: В.В.Лаптева Предпринимательское право: понятие и субъекты / Институт государства и права РАН. М.: Юрист, 1997. - С. 22 - 23, Н.Н. Вознесенской В.В. Лаптева, С.С. Занковского Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник / под ред.; Рос.акад. наук; Ин-т государства и права; Академ. правовой ун-т. М.: ВолтерсКлувер, 2006. - С. 26, В.С. Мартемьянов Хозяйственное право. Т. 1: Общие положения: курс лекций. М.: БЕК, 1994. С. 1 – 2, И.В. Ершовой Предпринимательское право: учебник. М.: ИД "Юриспруденция",

2012. - С. 9 - 11., Е.П. Губин, П.Г. Лахно. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник для вузов / отв. ред. М.: Юристъ, 2015. - С. 14. Особо аспирант должен обратить внимание на группу отношений, включаемых в предмет правового регулирования предпринимательского права, которая, невзирая на терминологические особенности авторских позиций, не могут скрыть, что в данном случае это отношения, возникающие в связи с участием именно государства в экономике. И максимально нейтральный термин – «отношения между...», и менее нейтральный – «отношения по упорядочению...», и более акцентированный – «отношения по регулированию...» предполагают одно и то же - воздействие государства на участников экономических отношений, в первую очередь с участием предпринимателя. Также автору следует сформировать свою позицию относительно наличия или отсутствия в предмете правового регулирования такой группы отношений как внутрихозяйственные отношения, складывающиеся между обособленными подразделениями предприятия

В предпринимательском праве используются не один, а несколько методов (юридических режимов) правового регулирования: метод обязательных предписаний, автономных решений, метод согласования, метод рекомендаций, которые аспиранту необходимо подробно раскрыть.

При рассмотрении третьего вопроса данной темы «Дискуссионные вопросы об источниках предпринимательского права» следует знать, что, безусловно, важное место в каждой отрасли права и системе права в целом занимают источники права. Идеи общей теории права позволяют сделать вывод, что источники предпринимательского права имеют свою сферу регулирования - общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности (предпринимательско-правовые отношения).

Многообразие существующих в России источников хозяйственного (предпринимательского) права предопределило научные дискуссии о необходимости принятия самостоятельного кодифицированного акта - предпринимательского кодекса (В.В. Лаптев Предпринимательское (хозяйственное) право и реальный сектор экономики. С. 13; В.К. Мамутов Современные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права. М.: ИГПАН РАН, 2011. С. 17 - 21.), а также об отсутствии такового (см. В.С. Белых Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М.: Проспект, 2010. С. 114 – 115). Еще в 60-х гг. XX в. сторонник теории «нормативного массива» хозяйственного права О.А. Красавчиков, отмечая тенденцию единства хозяйственного законодательства, считал назревшей необходимость принятие Хозяйственного кодекса СССР. Аспирату необходимо изучить аргументы сторонников и противников принятия Предпринимательского кодекса. Раскрыть существующую структуру источников предпринимательского права. Предпринимательскую деятельность и экономику в целом невозможно регулировать исключительно законами. В целях исполнения законов, дополнения к законодательному регулированию и более детальной регламентации порядка осуществления экономической деятельности Президентом РФ, Правительством РФ и федеральными органами исполнительной власти в рамках своих компетенций принимаются

подзаконные нормативные правовые акты. Подзаконные акты определяют специфику правового положения субъектов предпринимательского права, особенности порядка осуществления ими экономической деятельности, правовой режим конкретных объектов экономической деятельности и отдельные аспекты регулирования (государственного и саморегулирования) экономики страны.

Спорные вопросы предпринимательского права как науки является четвертым вопросом, при изучении которого необходимо понять, что существует несколько концепций относительно места предпринимательского права как отрасли права в российской правовой системе.

Представим краткий обзор основных концепций регулирования предпринимательских отношений и взглядов на предпринимательское право, как отрасль права, нашедших отражение в научной и учебной литературе.

В работах Е.А. Суханова, В.П. Мозолина представлена дуалистическая концепция, которая рассматривает предпринимательские отношения главным образом с позиций гражданского и административного права, полагая, что горизонтальные отношения равноправных субъектов в сфере товарно-денежного оборота должны регулироваться гражданским правом, а вертикальные отношения - административным правом и нормами примыкающих к нему отраслей (финансовым, налоговым и др.).

Следующая концепция представлена в работах В.В. Лаптева, В.К. Мамутова, В.С. Мартемьянова, в которых изложена позиция о самостоятельности предпринимательского (по терминологии авторов, хозяйственного) права как отрасли права.

Кроме изучения вышеуказанных концепций, аспиранту необходимо изучить и продумать о такой идеи, как «современная правовая система права развилась до такой степени, что необходимо признать появление новых критериев выделения отраслей в системе права и потому предпринимательское право это самостоятельная комплексная интегрированная отрасль российского права».

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э.Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа : https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А.Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа :http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Лаптев, В.А. Классификация источников предпринимательского права/ В. А. Лаптев // Предпринимательское право. - 2015. - № 3. - С. 57 - 64.

2 Лаптев, В.А. Понятие "источник предпринимательского права" / В. А. Лаптев // Lexrussica. 2015. - № 5. - С. 44 - 54.

3 Лаптев, В.А. Система источников предпринимательского права/ В. А. Лаптев // Lexrussica. 2014. - № 6. - С. 674 - 682.

4 Пашков, А.В. К вопросу о предмете правового регулирования современного предпринимательского права России / А.В. Пашков // Предпринимательское право. Приложение "Право и Бизнес".- 2014. - № 3. - С. 49 - 53.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ - https://tpprf.ru/ru/
Официальный сайт администрации Оренбургской области - http://www.orenburg-gov.ru/
Официальный сайт администрации городаОренбурга - http://www.orenburg.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Правительство РФ - URL: http://government.ru
Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: http://economy.gov.ru/minec/main
Официальный сайт Минфин России. URL: http://www.minfin.ru/ru/
Официальный сайт Счетная Палата РФ. URL: http://www.ach.gov.ru

Вопросы для самоконтроля

1 История развития предпринимательского права
2 Понятие, значение и особенности предпринимательского права
3 Понятие и признаки предпринимательской деятельности

4 Предмет и метод предпринимательского права
5 Принципы предпринимательского права
6 Источники предпринимательского права
7 Взаимосвязь предпринимательского права с другими отраслями права
8 Предпринимательское право как наука и учебная дисциплина
9 Проблемы прекращения в одностороннем порядке договоров с участием предпринимателей в свете Концепции совершенствования гражданского законодательства

Задания для самостоятельной подготовки

Темы презентаций, эссе, рефератов

1 Концептуальные подходы в правовом регулировании предпринимательской деятельности
2 Законодательство о предпринимательской деятельности: состояние и направления совершенствования
3 Предпринимательское право как наука: история формирования, пути совершенствования

Тема 2 Субъекты и объекты предпринимательского права: проблемные вопросы, коллизии, пробелы в законодательстве

1 Особенности правового статуса субъектов предпринимательского права и предпринимательской деятельности
2 Предпринимательские объединения: холдинг, финансово-промышленные группа, товарищества и иные особые субъекты предпринимательского права
3 Особые объекты предпринимательского права

При изучении первого вопроса аспирант должен понять и уяснить, что «субъекты предпринимательского права» и «субъекты предпринимательской деятельности» – это разные понятия, и соответственно в чем заключается это различие.

Из анализа ГК РФ можно выделить два вида субъектов предпринимательской деятельности:

− собственно предпринимателей, т.е. лиц, созданных в качестве предпринимателей, т.е. профессиональных участников гражданского оборота (прежде всего коммерческие организации и индивидуальные предприниматели);

− лиц, которые могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям (некоммерческие организации).

Аспиранту необходимо разобраться могут ли государство, субъекты РФ и муниципальные образования быть субъектами предпринимательской деятельности и

(или) субъектами предпринимательского права. Изучая виды субъектов предпринимательского права и порядок их создания автору необходимо обратиться к главе ГК РФ о юридических лицах. Проанализировать новую классификацию юридических лиц : корпоративные и унитарные, публичные и непубличные). Отметим, что аспирант должен выявить и раскрыть особенности правового регулирования хоть и в отношении традиционных организационно-правовых форм, однако подпадающих под действие специальных норм, приобретая тем самым определенный правовой статус (банка, страховой организации, акционерного инвестиционного фонда, специализированного общества и др.). Правовой статус участников предпринимательской деятельности находит свое проявление и в особенностях предпринимательских сделок как оснований возникновения соответствующих обязательств. Особенности правового положения субъектов предпринимательских обязательств находят и другие проявления: в применении к ним правил о безвиновной (строгой) ответственности и о так называемой преддоговорной ответственности; в более широкой трактовке принципа диспозитивности; в дополнительных ограничениях свободы договора; в использовании в качестве субсидиарного источника права обычая делового оборота; в значительном влиянии на них норм публичных отраслей права; в наличии специальных институтов, таких, как, например, коммерческое представительство, и т.д.

Несомненно, важным, является изучение аспирантом таких законов, как ФЗ «О государственной регистрации юридического лица и индивидуальных предпринимателей», ФЗ «О лицензировании», «О несостоятельности (банкротстве)». Аспиранту необходимо обратить внимание на процедуру проведения банкротства юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

При изучении предпринимательских объединений вызывает интерес то обстоятельство, что они подтверждают самостоятельность отрасли предпринимательского права, а также отграничения предпринимательского права от других отраслей права. Экономика России настоятельно нуждается в существовании таких перспективных участников рыночных отношений, как предпринимательские объединения. Следует законодательно закрепить их правовое положение, доработать некоторые элементы их юридического статуса. Отсутствие у предпринимательских объединений универсальной (общей) правоспособности (подобной той, что есть у юридических лиц) обусловлено спецификой экономических связей, при которых в качестве субъекта правоотношений может выступать предпринимательское объединение в целом. Хозяйственная компетенция у предпринимательских объединений является специальной и соответствует целям деятельности, ради которой они и образуются. Основой для их возникновения служит единая экономическая политика, проводимая в процессе ведения предпринимательской (хозяйственной) деятельности предпринимательским объединением в целом. Единую экономическую политику в зависимости от организационно-правовой формы предпринимательского объединения устанавливают:

– в холдингах - холдинговая компания;

– в финансово-промышленных группах - центральная компания;

– в объединениях, основанных на договоре простого товарищества, - товарищи.

Аспиранту следует раскрыть данные виды предпринимательских объединений, особенности их правового статуса.

С 2014 г. в российском праве появились два новых субъекта предпринимательской деятельности: специализированное общество проектного финансирования (далее - СОПФ) и специализированное финансовое общество (далее - СФО). Несмотря на то, что с точки зрения организационно-правовой формы специализированные общества представляют собой акционерные общества или общества с ограниченной ответственностью, специфика их правового регулирования настолько велика, мы убеждены, что они выпадают из закрытого перечня коммерческих корпораций, предусмотренного п. 2 ст. 50 ГК РФ, так как формально их особый гражданско-правовой статус остается за рамками прямого действия основных актов отечественного законодательства.

При изучении третьего вопроса аспирант должен понять, что под объектом предпринимательского права понимается предпринимательский интерес человека, который является разновидностью юридического интереса и как правовое явление может быть рассмотрен как обусловленная потребностями человека необходимость восполнения недостающих условий для нормальной жизнедеятельности, осуществляемая через постановку целей и реализуемая волей участника предпринимательских отношений в юридической форме субъективных прав и обязанностей. Аспирант должен понимать, что в качестве объектов предпринимательского права выступают все объекты гражданского права: вещи, имущество, имущественные права и обязанности и т.д. При подготовке данного вопроса необходимо акцентировать внимание на такие особые объекты предпринимательского права, как ценные бумаги, интеллектуальная собственность, предприятие, инвестиции.

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э.Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа : https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А.Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа :http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Белицкая А.В. Специализированное общество как специальный субъект предпринимательской деятельности/ А.В. Белицкая// Предпринимательское право. - 2015. - № 3. - С. 23 - 29.

2 Ермолова, О.Н. Юридические лица как субъекты предпринимательской и некоммерческой деятельности/ О.Н. Ермолова // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2015. - № 7. - С. 10 - 14.

3 Лаптев, В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества / В.А. Лаптева - М.: ВолтерсКлувер, 2008. - 192 с.

4 Рузанова, В.Д. Особенности гражданско-правового статуса субъектов предпринимательских обязательств в ГК и в Концепции развития гражданского законодательства/ В.Д. Рузакова// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2012. - № 2. - С. 50 - 54.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей :[федер.закон принят Гос.Думой 13 июля 2001 г.: одобрен Советом Федерации 20июля 2001 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

3 Российская Федерация. Законы. О лицензированииотдельных видов деятельности :[федер.закон принят Гос.Думой 22апреля 2011 г.: одобрен Советом Федерации 27апреля 2011 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

4 Российская Федерация. Законы. О несостоятельности (банкротстве) :[федер.закон принят Гос.Думой 27сентября 2002 г.: одобрен Советом Федерации 27 октября 2002 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:

Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ - https://tpprf.ru/ru/
Официальный сайт администрации Оренбургской области - http://www.orenburg-gov.ru/
Официальный сайт администрации города Оренбурга - http://www.orenburg.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Правительство РФ - URL: http://government.ru
Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: http://economy.gov.ru/minec/main
Официальный сайт Минфин России. URL: http://www.minfin.ru/ru/
Официальный сайт Счетная Палата РФ. URL: http://www.ach.gov.ru

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 В чем различие между субъектами предпринимательского права и субъектами предпринимательской деятельности?
2 Является ли государство субъектом предпринимательского права?

3 Раскройте особенности правового статуса субъектов предпринимательской деятельности.

4 В чем особенности предпринимательских объединений как субъектов предпринимательской деятельности?

5 Каким нормативным актом регламентируется банкротство юридических лиц и индивидуальных предпринимателей?

6 С какого момента юридическое лицо считается субъектом предпринимательского права?

7 Раскройте правовой статус холдингов.

8 В чем особенность правового статуса простого товарищества?

9 Каковы особенности объектов предпринимательского права.

Задания для самостоятельной подготовки

Темы эссе по вопросу «Субъекты и объекты предпринимательского права»

1 Арбитражный управляющий - субъект профессиональной деятельности

2 Правовые аспекты понятия субъектов малого и среднего предпринимательства

3 Проблема правосубъектности холдинга как субъекта предпринимательского права

4 ФПГ как субъекты предпринимательского права

5 Товарищества как субъекты предпринимательского права

6 Правовая природа холдинга по российскому законодательству

7 Преимущества и недостатки холдинговой модели организации бизнеса

8 Особенности слияний и поглощений в России

9 Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права

10 Особенности использования в предпринимательской деятельности нематериальных благ

11 Особенности правового режима объектов предпринимательской деятельности

Тема 3 Дискуссионные вопросы государственного управления (регулирования) предпринимательской деятельностью

1 Понятие, методы и формы, содержание государственного управления (регулирования) предпринимательской деятельностью

2 Правовое регулирование планирование предпринимательской деятельности

3 Проблемы государственного регулирования приватизации государственного и муниципального имущества

Место и роль государства в экономике каждой страны определяются эффективностью применяемых мер и средств государственного регулирования, с

помощью которых решаются различные социально-экономические и иные задачи. В современных условиях наблюдается усиление государственного воздействия на экономические процессы, меняются организационные формы взаимодействия государственных органов с хозяйствующими субъектами, происходят существенные сдвиги в целях, механизме, аппарате управления, в сочетании государственного и рыночного механизмов регулирования. Это общая тенденция, характерная для большинства стран с развитой экономикой. Одним из основных аспектов, на который аспирант должен обратить внимание при подготовке данного вопроса является ли необходимой государственное регулирование предпринимательской деятельности. В литературе по предпринимательскому праву нет единого подхода в определении основных направлений государственного регулирования предпринимательской деятельности. Одни авторы в центр внимания ставят вопрос о видах и формах такого регулирования, другие исследуют основания и пределы государственного воздействия на экономику в условиях рынка. Аспиранту необходимо решить вопрос об основных направлениях государственного регулирования экономики. В юридической литературе различают следующие формы государственного воздействия на рыночную экономику: государственное регулирование хозяйственной деятельности и контроль за нею; создание и прекращение субъектов хозяйственной деятельности; планирование. Аспирант должен раскрыть вышеуказанные формы воздействия на предпринимательскую деятельность.

При подготовке к данному вопросу стоит обратить внимание на то, что в последнее время Российское государство прибегает к такому методу государственного регулирования предпринимательской деятельности, как создание и организация деятельности специальных хозяйствующих и управленческих субъектов.

При изучении второго вопроса следует обратить внимание, что одним из важнейших форм государственного регулирования предпринимательской деятельности является прогнозирование и программирование социально-экономического развития.

Прогнозирование есть работа по выявлению возможных последствий в результате планируемых действий, позволяющая выяснить состояние соответствующего объекта (явления) в будущем

Планирование представляет собой научно обоснованную деятельность по формированию действий для совершения их в будущем с определенной последовательностью для достижения поставленной цели

Программирование фактически есть лишь разновидность планирования, отличается от него тем, что внимание концентрируется на определенном объекте или определенной ситуации (обычно той, которую надо исправить).

Легитимационные процедуры государства вполне могут быть уделены в особый блок деятельности. Эта текущая работа государственных органов по совершению разрешительных, дозволительных, регистрационных и иных аналогичных действий.

Статистические наблюдения, учет, оценка и прочие сходные действия государства составляют необходимые основы для выработки разумных решений и эффективного управления,

Аспирант должен проанализировать нормативно-правовую базу вышеуказанного государственного регулирования, раскрыть данные формы государственного регулирования, выявить проблемы и коллизии законодательства в данной сфере.

При изучении третьего вопроса, то с момента начала приватизации в нашей стране прошло уже не одно десятилетие, однако до настоящего момента продолжаются споры, как о ее правомерности, целесообразности, так и о правовых последствиях.

Положительно будет оцениваться знание аспирантом история приватизационного процесса в РФ и за рубежом.

Еще большую актуальность приобретает вопрос приватизации в ходе обсуждения перспектив ее «второй волны». Целью проведения приватизации в настоящее время является сокращение участия государства в рыночных процессах и уменьшение доли государственной собственности, а также привлечение дополнительных денежных средств в бюджет.

Для юридической науки в широком смысле под приватизацией понимается передача государственного имущества в собственность частных лиц. В самом обобщенном понимании - это передача (за плату или безвозмездно) государственной и муниципальной собственности в частную собственность, т.е. в собственность физических или юридических лиц.

Опыт правоприменительной практики свидетельствует, что в настоящее время данный вид приватизации требует критического осмысления действующего законодательства ввиду значительного объема противоречий между целями приватизации государственного и муниципального имущества и достигнутыми результатами, а также прямых заявлений компетентных лиц о недостаточной эффективности данного правового института.

Аспиранту необходимо детально определить понятие «приватизация».

Изучить следующие акты: Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О приватизации государственного и муниципального имущества» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016); Указ Президента РФ от 07.05.2012 № 596 «О долгосрочной государственной экономической политике»; письмо Минимущества РФ от 06.06.2002 № АБ-2/10099.

Раскрыть следующие признаки приватизации государственного и муниципального имущества: объектом является имущество, находящееся в собственности Российской Федерации (федеральное имущество), субъектов Российской Федерации, муниципальных образований; отчуждение имущества; возмездность отчуждения; покупателями являются физические и юридические лица; имущество из публичной собственности переходит в частную собственность.

Процесс приватизации включает несколько этапов: подача заявки на приватизацию; принятие полномочным государственным органом или органом местного самоуправления решения о приватизации конкретного объекта;

составление и утверждение плана приватизации; заключение с приобретателем приватизируемого предприятия (имущества) договора, который выступает в качестве юридического факта и охватывает как административные правоотношения, так и гражданские правоотношения. Аспирант должен уметь ориентироваться в особенностях проведения каждого этапа приватизации.

При подготовке по данному вопросу аспирант должен проанализировать порядок отчуждения государственного имущества на практике, акцентируя внимания на проблемах и коллизиях в законодательстве, а также в правоприменительной практике.

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э.Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа : https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А.Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа : http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Бокарева, Л.Г. Современные проблемы приватизации федерального имущества/ Л.Г. Бокарева // Имущественные отношения в Российской Федерации. - 2013. № 1. - С. 24 - 41; № 2. - С. 7 - 28.

2 Бельтюкова, А.А. Российское законодательство по вопросам приватизации: региональный уровень/ А.А. Бельтюкова // Реформы и право. - 2012. - № 2. - С. 21 - 31.

3 Губин, Е.П. Государство и бизнес в условиях правовых реформ / Е.П. Губарев // Журнал российского права. - 2015. № 1. - С. 23 - 30.

4 Ершова, И.В. Предпринимательское право: неравнодушный взгляд / И.В. Ершова // Предпринимательское право. Приложение "Бизнес и право в России и за рубежом". - 2012. - № 2. - С. 2 - 9.

5 Косинов В.А. Проблемы государственного регулирования приватизации государственного и муниципального имущества/ В.А. Косинов// Административное и муниципальное право. - 2015. - № 1. - С. 5 - 7.

6 Кротова, А.В. Проблемы приватизации в Российской Федерации (в том числе в гражданской авиации)/ А.В. Короткова // Транспортное право. - 2015. - № 3. - С. 22 - 25.

7 Насибова, М.Д. Дочерние хозяйственные общества в составе холдинговых структур / М.Д. Насибаева// Актуальные проблемы российского права. - 2015. - № 1. - С. 78 - 82.

8 Новикова, С.В. Способы приватизации государственного и муниципального имущества // Власть Закона. 2014. N 2. С. 101 - 107.

9 Частное право: проблемы теории и практики / А.Ю. Беспалов, Ю.Ф. Беспалов, Д.В. Гордеюк и др.; отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. М.: Проспект, 2016. 144 с.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. О приватизации государственного и муниципального имущества :[федер.закон принят Гос.Думой 30ноября 2001 г.: одобрен Советом Федерации 5декабря 2001 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ - https://tpprf.ru/ru/
Официальный сайт администрации Оренбургской области - http://www.orenburg-gov.ru/
Официальный сайт администрации города Оренбурга - http://www.orenburg.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Правительство РФ - URL: http://government.ru
Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: http://economy.gov.ru/minec/main

Официальный сайт Минфин России. URL: http://www.minfin.ru/ru/
Официальный сайт Счетная Палата РФ. URL: http://www.ach.gov.ru

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное по-полнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Как проявляется властный характер актов государства в предпринимательской сфере?
2 Какие методы государственного воздействия на предпринимательство Вы знаете?
3 В чем заключается идеологическое и политическое обоснование государственного регулирования предпринимательской деятельности
4 В чем суть планирования?
5 Чем прогнозирование отличается от планирования?
6 Цель прогнозирования?
7 Какие легитимационные процедуры Вы знаете?
8 Какие особо значимые положения контроля и надзора в сфере предпринимательства Вы можете назвать?
9 В чем суть мониторинга предпринимательской деятельности?
10 Лоббирование как элемент механизма обратной связи «предпринимательство – государство»?
11 Раскройте порядок и суть регистрационных процедур?
12 В чем суть и значение лицензионных процедур?
13 Что представляют собой лицензионные процедуры?

Задания для самостоятельной подготовки

Темы рефератов по вопросу «Приватизация и национализация как средства государственного регулирования экономики»

1 Последовательность применения способов приватизации предприятия
2 Продажа государственного или муниципального имущества на аукционе
3 Продажа акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе
4 Приватизационные торги
5 Недействительность сделки приватизации.
6 Правовая природа приватизации
7 Приватизация как институт гражданского права
8 Нормативная база приватизации (историко-правовой аспект)
9 Теоретические проблемы приватизации государственного имущества
10 Защита прав субъектов приватизации государственного имущества
11 Формальная приватизация
12 Материальная приватизация
13 Патримониальная приватизация
14 О некоторых проблемах передачи прав на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации при приватизации

Тема 4 Правовые основы обеспечения конкуренции и ограничения монополистической деятельности

1 Проблемы нормативно-правовое регулирование конкуренции и ограничения монополистической деятельности
2 Понятие и конкуренции, монополии, монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции: коллизии законодательства, проблемы правоприменительной практики
3 Соглашения и согласованные действия участников товарных рынков
4 Функции и полномочия антимонопольных органов. Антимонопольный контроль

Регулирование монополистической деятельности - одна из актуальных проблем, стоящих как перед российским правом, так и правом зарубежных стран.

Одной из актуальных проблем, стоящих перед современным конкурентным правом, является проблема совершенствования законодательства в области антимонополистической деятельности. На эту тему написано немало работ. Ее актуальность связана также с тем, что в настоящее время Российская Федерация является членом ВТО, правила которой предписывают наличие определенных ограничений и соблюдение антимонопольного законодательства

Основными нормативными актами, регулирующими монополистическую деятельность и конкуренцию, являются:

– Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (ред. от 05.10.2015), далее - Закон о монополиях;

– Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 03.07.2016), далее - Закон о защите конкуренции.

Аспиранту необходимо проанализировать данные нормативно-правовые акты, особо обратив внимание на соответствие их стандартам ВТО.

При изучении второго вопроса, то конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Аспиранту необходимо раскрыть, что понимается под недобросовестной конкуренцией. Несомненно, аспирант не должен ограничиваться только теоретической составляющей ответа, он должен перечислить действия хозяйствующих субъектов, подпадающие под недобросовестную конкуренцию, с указанием на конкретные примеры из судебной практики.

При подготовке аспиранту необходимо установить при каких условиях, и кто из хозяйствующих субъектов может быть признан субъектом, занимающем доминирующим положение какого-либо участника рынка на рынке определенного товара.

Для целей антимонопольного регулирования в качестве особого субъекта регулирования выделяются консолидированные группы участников товарных рынков - группы лиц. Понятие группы лиц установлено в ст. 9 Закона о защите конкуренции, которое аспирант должен изучить и выделить признаки, позволяющие их отграничивать от иных хозяйствующих субъектов.

Наибольшую значимость и распространенность в сфере конкуренции получила категория «аффилированные лица». Особо это отмечается при регулировании совершения корпорациями сделок, в совершении которых имеется заинтересованность членов ее органов управления (совета директоров, исполнительных органов), акционеров и лиц, имеющих право давать компании обязательные указания.

Монополистическая деятельность нарушает как публичные интересы, так и права, и интересы отдельных лиц (конкурентов, потребителей). Прежде всего данное правонарушение посягает на публичный порядок в сфере конкуренции, т.е. приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Аспирант должен провести научный анализ понятия и видов монополистической деятельности по законодательству России с учетом изменений, внесенных «антимонопольным пакетом».

При изучении третьего вопроса, то в рамках конкурентной борьбы участники рынка зачастую заключают между собой соглашения, а также согласовывают между собой действия в целях создания или поддержания определенной конъюнктуры

рынка. Аспиранту необходимо раскрыть виды таких соглашений (ценовой картель, сговор на торгах, раздел клиентов и рынков), их формы, особенно обратив внимание на вертикальные соглашения. Аспирант также должен проанализировать модели антиконкурентного поведения ассоциаций и их проявления на практике. Предложить перспективные меры пресечения и профилактики антиконкурентного поведения ассоциаций.

При изучении четвертого вопроса аспирант должен изучить положения ст. ст. 15 и 16 Закона о защите конкуренции адресованы широкому кругу органов и организаций, а именно:

- федеральным органам исполнительной власти без каких-либо ограничений, т.е. включая Правительство РФ, министерства, федеральные службы, федеральные агентства, Администрацию Президента РФ, другие федеральные органы исполнительной власти, а также их территориальные подразделения;
- органам государственной власти субъектов РФ, также без каких-либо ограничений, т.е. правительствам, администрациям, министерствам, департаментам и другим;
- органам местного самоуправления, т.е. администрациям муниципальных образований и их подразделениям;
- иным органам и/или организациям, осуществляющим некоторые функции государственных органов или органов местного самоуправления. К ним относятся организации и органы международных межгосударственных объединений, в которых участвует Российская Федерация (СНГ, ЕврАзЭС, Союзное государство Белоруссии и России и другие), также можно отнести СРО, создаваемые на основе ФЗ от 01.12.2007 N 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» и других законов, и их национальные объединения, поскольку на СРО возложено выполнение государственных функций по решению вопросов о допуске организаций к осуществлению определенного вида деятельности на рынке;
- организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг; такие организации действуют в самых различных сферах, участвуя в предоставлении услуг в жилищно-коммунальном хозяйстве, в сфере обороны, юридических услуг, услуг в сфере высоких технологий и т.д.;
- государственным внебюджетным фондам, т.е. Пенсионному фонду, Фонду социального страхования, Федеральному фонду и территориальным фондам обязательного медицинского страхования, Резервному фонду, Фонду национального благосостояния и др.;
- Центральному банку РФ, занимающему в силу ФЗ от 10.07.2002 N 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)».

Полномочия вышеуказанных органов и порядок осуществления ими антимонопольного контроля аспирант должен изучить. Предлагается монография Писенко К.А., Бадмаев Б.Г., Казарян К.В. Антимонопольное (конкурентное) право: учебник Писенко К.А., Бадмаев Б.Г., Казарян К.В. Антимонопольное (конкурентное) право: учебник // СПС КонсультантПлюс. 2014.

Важным направлением работы ФАС России является контроль за соблюдением антимонопольного законодательства непосредственно самими

органами власти. В своей деятельности он руководствуется Постановлениями Правительства РФ от 7 апреля 2004 г. № 189 «Вопросы Федеральной антимонопольной службы» и от 30 июня 2004 г. № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе».

Как правило, в результате экономической концентрации происходит укрупнение хозяйствующих субъектов, увеличение размеров их активов, экономических возможностей, что может приводить к усилению их доминирования на определенном товарном рынке и ограничению конкуренции.

По этим причинам государство в лице антимонопольных органов осуществляет особый вид контроля - контроль за экономической концентрацией. Аспиранту необходимо раскрыть объекты и условия проведения за экономической концентрацией, как предварительного, так и последующего. Наиболее подробно данный вопрос изложен в научном труде: Настольная книга руководителя организации: правовые основы / отв. ред. И.С. Шиткина. М.: Юстицинформ, 2015. - С. 148.

В заключение самостоятельной подготовки по данной теме аспиранту следует предложить ряд мер по совершенствованию правового регулирования в сфере защиты конкуренции.

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э.Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа : https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А.Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа : http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Замрыга, Д.В. Соотношение принципа эффективности использования и управления имуществом и принципа поддержания конкуренции и недопустимости экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию в деятельности государственных корпораций / Д.В. Замрыга // Юрист. - 2016. - № 9. - С. 15 - 19.

2 Писенко, К.А., Бадмаев Б.Г., Казарян К.В. Антимонопольное (конкурентное) право: учебник// КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2008. – Режим доступа :http://www.consultant.ru – 10.12.2016.СПС КонсультантПлюс. 2014.

3 Шиткина, И.С. Настольная книга руководителя организации: правовые основы / отв. ред. И.С. Шиткина. - М.: Юстицинформ, 2015. – 408 с.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. О защите конкуренции:[принят Гос. Думой 8июля2006 г.: одобрен Советом Федерации 14июля 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. О естественных монополиях :[федер.закон принят Гос.Думой 19июля1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

3 Российская Федерация. Законы. О Центральном банке Российской Федерации (Банке России):[федер.закон принят Гос.Думой 27июня 2002 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ - https://tpprf.ru/ru/
Официальный сайт администрации Оренбургской области - http://www.orenburg-gov.ru/
Официальный сайт администрации города Оренбурга - http://www.orenburg.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Правительство РФ - URL: http://government.ru
Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: http://economy.gov.ru/minec/main
Официальный сайт Минфин России. URL: http://www.minfin.ru/ru/

Официальный сайт Счетная Палата РФ. URL: http://www.ach.gov.ru

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное по-полнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под конкуренцией и монополистической деятельности?
2 Какие виды монополистической деятельности Вам известны?
3 Какой государственный орган осуществляет контроль за соблюдением конкуренции?
4 Какие существуют соглашения, направленные на ограничения конкуренции?
5 Приведите примеры недобросовестной конкуренции

Задания для самостоятельной подготовки

Темы эссе по разделу «Правовые основы обеспечения конкуренции и ограничения монополистической деятельности»

Высказывание Г.Ф. Шершеневича: «каждое торговое предприятие стремится привлечь к себе и отвлечь от другого возможно большее число потребителей. Среди торговых представителей открывается ожесточенное соперничество. Общественная идея конкуренции состоит в том, что обеспечение личного существования со стороны каждого хозяйства ведет к наилучшему обеспечению интересов общества».

Наводящие вопросы

1 Что такое конкуренция?

2 В каких случаях она реально работает и создает необходимые условия для развития рыночных отношений?

3 Возможно ли негативное влияние конкуренции на торговый оборот?

4 Конкуренцию следует рассматривать как процесс или как состояние?

5 Какова основная цель конкурентной борьбы?

6 Какие комплексные меры стимулирования конкурентных отношений Вы можете предложить?

7 Какие критерии недобросовестной конкуренции Вы можете предложить?

8 Соотношение понятий «естественная монополия», «сетевая деятельность», «публичная служба»?

9 Какие сферы стоит отнести к естественной монополии?

10 Какова роль саморегулирующих организаций в антимонопольной сфере?

11 Зачем законодательно закреплено понятие «Аффилированные лица» и «взаимозависимые лица?

Тема 5 Государственной регулирование отдельных видов деятельности

1 Проблемы правового регулирования рынка

2 Отдельные вопросы правового регулирования финансирования и кредитования предпринимательской деятельности

3 Правовые основы инвестиционной деятельности

4 Проблемные вопросы правового регулирования инновационной деятельности

5 Особенности правового режима рекламы и рекламной деятельности

6 Рынок страховых услуг: проблемы его правового регулирования

7 Недостатки и перспективы правового регулирования внешнеэкономической деятельности

Следует отметить, что, по сути, рынок сводится к обороту (обращению) товаров. Необходимо раскрыть основные характеристики понятия рынка и рыночной деятельности. Аспирант должен обратить внимание на проблемы государственного регулирования таких рынков, как товарный, фондовый, рынок ценных бумаг, биржевой, валютный и финансовый рынок.

Ключевыми вопросами при раскрытии данного вопроса станут такие вопросы, как : правовые основы, объекты рынка, субъектный состав рынка, влияние Интернета на инструменты рынка, средства взаимодействия контрагентов и система государственного воздействия, органы государственного управления.

Проиллюстрируем подготовку на примере рынка ценных бумаг.

Говоря о рынке ценных бумаг, обычно указывают, что это совокупность экономических отношений его участников по поводу выпуска и обращения ценных бумаг, или просто определяют его как часть финансового рынка.

Значительная часть отношений в сфере рынка ценных бумаг осуществляется между формально равными субъектами, т.е. перед нами типичные гражданские правоотношения. Примеры: отношения брокера и его клиентов, построенные на

договоре о брокерском обслуживании (ст. 3 Федерального закона "О рынке ценных бумаг"), основания возникновения и прекращения права собственности и т.п. Нормы гражданского права регулируют правовое положение участников отношений в сфере рынка ценных бумаг, их взаимные права и обязанности, правовой режим ценной бумаги, способы защиты прав, основания применения мер ответственности.

В силу значимости рынка ценных бумаг для «здоровья» финансовой системы страны, да и экономики в целом, в анализируемой сфере велико государственное вмешательство. Соответственно, существует большой блок отношений, где проявляется властное государственное начало: отношения, связанные с возникновением ценных бумаг (эмиссии ценных бумаг (ст. ст. 17 - 27 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»), регистрации правил паевого инвестиционного фонда (ст. 19 Федерального закона «Об инвестиционных фондах»), осуществлением отдельных видов деятельности, прежде всего профессиональной, и т.д. Говоря об этом аспекте правового регулирования, следует отметить, что нормы административного права, прежде всего определяют, какие органы государственной власти осуществляют управление фондовым рынком, и устанавливают их компетенцию; определяют формы и методы государственного регулирования рынка ценных бумаг

В качестве объектов рынка ценных бумаг выступают собственно ценные бумаги. Аспиранту необходимо раскрыть от 2-6 классификаций ценных бумаг, дать понятие и основные признаки наиболее распространённым видам ценных бумаг.

Профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг достаточно многогранна и охватывает различные аспекты, связанные с организаций фондовой торговли. При этом есть виды деятельности, которые имеют принципиальное значение для обеспечения надлежащего механизма оборота ценных бумаг, на практике облекаемого в форму гражданско-правовых сделок, связанных с переходом прав на ценные бумаги. Аспирант должен рассмотреть организационные и правовые вопросы обеспечения профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, а также осветить правовой статус фондовой биржи как организационного элемента системы обеспечения рыночной торговли ценными бумагами и объекты профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. В этой связи определенный интерес для аспиранта должен представлять правовой анализ брокерской, дилерской, а также клиринговой деятельности. Аспирант должен выделить проблемный вопросы в правовой природе, элементах и видах договорах на рынке ценных бумаг.

Система государственного регулирования рынка ценных бумаг включает в себя определенную государством политику в сфере рынка ценных бумаг, установленные этой политикой принципы, методы, способы регулирования, систему регулирующих органов, их компетенцию и порядок взаимоотношения друг с другом.

При изучении второго вопроса, то следует обратить внимание на нормативные основания расходов бюджетов представлены как результат системного взаимодействия юридических предписаний, регулирующих объем, адресность и

целевое назначение бюджетных ассигнований, предусмотренных законом (решением) о бюджете.

Аспиранту следует проанализировать ст. 33 БК РФ и выделить требования, предъявляемые к объему расходов бюджета исходя из критериев сбалансированности бюджета, сделать выводы о значении объема расходов бюджета.

Аспирант должен обратить внимание на порядок и средства бюджетного финансирования, выделить проблемы правового и организационного характера, связанные с порядком формирования и использования бюджетного финансирования. Кроме того, в статье рассматривается порядок и практика выделения бюджетных ассигнований из средств фонда.

Государственное кредитование является более поздней формой кредитных отношений с участием государства. Возникновение института государственного кредита напрямую связано с бюджетным дефицитом и, как следствие, необходимостью изыскания источников для его финансирования. Поэтому изначально центральное место в исследовании проблематики государственного кредита занимали вопросы государственных заимствований. Тем не менее, по мере становления финансовой системы Российской Федерации развивался и институт государственного кредита. Наряду с классической формой государственных кредитных отношений - государственными заимствованиями активную роль в реализации публичных функций государства стало играть государственное кредитование. Государственное кредитование в России осуществляется в форме бюджетного кредита, под которым в соответствии с легальной дефиницией, закрепленной в ст. 6 Бюджетного кодекса РФ. Аспиранту необходимо раскрыть понятие бюджетного кредита, его отличие от других видов кредитования. Особо аспирант должен обратить внимание на особый предмет правоотношений по бюджетному кредитованию - публичные финансы налагает на получателя бюджетного кредита обязанность использования средств бюджетного кредита строго в соответствии с целями, на которые он был предоставлен. Аспиранту необходимо проанализировать условия и порядок предоставления такого бюджетного кредита, а также ответственность предпринимателя.

При изучении третьего вопроса, то предметом научного анализа в рамках данного вопроса выступает комплекс проблем, обусловленных как в целом низкими темпами экономического развития Российской Федерации, так и недостаточным уровнем защищенности хозяйствующих субъектов, так и в частности недостаточной правовой разработанностью категорий «инвестиции», «инвестор», «инвестиционная деятельность». Автору необходимо уяснить формирование теоретических выводов и практических рекомендаций, направленных на совершенствование механизмов обеспечения инвестиционной и в целом экономической деятельности

Нормативно-правовая база инвестиционной деятельности состоит из -

Закона «Об инвестиционной деятельности в РСФСР», действующей в части, не противоречащий нормам Федерального закона от 25.02.1999 N 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»;

ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»;

ФЗ «О концессионных соглашениях»;

ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»;

Закон «Об инвестиционном товариществе».

Основным нормативным актом, регулирующим отношения в сфере защиты прав иностранных инвесторов в Российской Федерации, является Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»

Аспирант должен изучить вышеуказанные нормативно-правовые акты. Дать понятие инвестиции, инвестиционной деятельности. Обозначить объекты инвестиционной деятельности. Особое внимание необходимо обратить на субъектный состав инвестиционной деятельности, их правовой статус.

Несомненно, важным, будет изучение договорных конструкций, существующих в сфере вложение инвестиций, таких как концессионные соглашение, инвестиционный договор, соглашение о разделе продукции.

Весьма распространенной формой иностранных инвестиций является вложение имущества в уставные (складочные) капиталы создаваемых (или созданных ранее) на территории РФ хозяйственных обществ, товариществ, хозяйственных партнерств.

Независимо от размера доли участия в уставном капитале иностранного инвестора такие организации (хозяйственные общества, товарищества, партнерства) имеют с момента их государственной регистрации статус организации - юридического лица с иностранными инвестициями.

Организации с иностранным участием создаются, доли участия приобретаются иностранными инвесторами с учетом ограничений, установленных российским законодательством.

Инвестиционная деятельность в Российской Федерации имеет специфичный характер; в их числе, к примеру, ее «привязанность» к экспорту российских энергоносителей. Появление новых проблем в сфере экономики, обусловленных достаточно сложной геополитической ситуацией, стремление ряда политиков вновь «противопоставить» Россию и Запад заставляет искать новые формы и методы повышения инвестиционной привлекательности нашей страны.

Обучающему необходимо исследовать проблемы правоприменительный практике в сфере инвестиционной деятельности

При изучении следующего вопроса, то в российском законодательстве Закон об инновационной деятельности в Российской Федерации отсутствует. Между тем в литературе встречается достаточно большое количество трактовок понятия «инновационная деятельность». Аспиранту необходимо рассмотреть различные определения термина «инновационная деятельность», как правовых, так и неправовых. Также анализировать нормативные правовые акты, регулирующие инновационную сферу. Особое внимание автор уделить таким нормативным правовым актам, как Концепция инновационной политики Российской Федерации на 1998 - 2000 годы, Стратегия инновационного развития Российской Федерации на

период до 2020 года, Федеральный закон «Об особых экономических зонах», в которых дается определение инновационной деятельности, а также выделяются ее основные направления и особенности и ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О науке и государственной научно-технической политике». Кроме того, указать на отдельные законы субъектов Российской Федерации, которые регулируют вопросы науки и научно-технической деятельности, в том числе и инновационной деятельности. Также аспиранту необходимо перечислить отдельные нормативные правовые акты, которые регулируют инновационную деятельность, в зарубежных странах.

Основным инструментом, используемым для перехода на инновационный путь развития, является программно-целевой метод, позволяющий объединить усилия государства, частного бизнеса и научного сообщества для решения поставленных задач. Так, утверждены Государственная программа Российской Федерации «Развитие науки и технологий на 2013 - 2020 годы».

Обучающемуся необходимо проанализировать правовые основы государственной поддержки инновационной деятельности, отраженные в современном законодательстве. Особый акцент сделать на характеристике форм государственной поддержки инновационной деятельности на основе последних изменений в законе о науке и государственной научно-технической политике и на основе региональных правовых актов.

Предложить свои основные направления государственной поддержки инновационной деятельности в Российской Федерации,

В данном случае трудно определить состав субъектов инновационной деятельности, а также - какие именно отношения являются инновационными

Исследование НИС происходит в рамках взаимодействия двух групп субъектов правовых отношений. Первая группа - это частный сектор, включающий инновационные компании, деятельность которых подчиняется гражданскому законодательству.

Вторая группа - публично-правовой сектор, т.е. деятельность государства, реализуемая через уполномоченные органы власти с помощью государственной инновационной политики.

ГК РФ наиболее полно определяет субъектный состав участников инновационных отношений. По многим из них (Российская академия наук, Российская академия образования и другие, ГНЦ, ЗАТО, наукограды, академгородки и т.д.) приняты специальные законы или постановления

Особо следует отметить специализированные субъекты инновационной деятельности, такие как венчурные, внедренческие и инжиринговые организации

Обучающемуся необходимо выделить основные этапы инновационной деятельности и раскрыть их. Особое внимание при подготовке по данному вопросу следует обратить на государственную инновационную политику.

При изучении пятого вопроса аспиранту следует знать, что современный институт рекламы и его правовое опосредование имеют незначительную историю, определяемую сменой в начале 90-х гг. XX в. экономической формации и

стремительным развитием на фоне рыночных отношений различных способов продвижения материальных благ.

Важнейшими нормативными актами, регулирующими отношения в сфере рекламы, являются:

- Кодекс РФ об административных правонарушениях;
- Гражданский кодекс РФ (первая и вторая части);
- Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»;
- Закон РФ от 7 февраля 1992 г. N 2300-1 «О защите прав потребителей»;
- Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе»;
- Постановление Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе»;
- ГОСТ Р 52044-2003. «Наружная реклама на дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения»;

Обучающемуся следует проанализировать нормы базового нормативного акта в сфере регулирования рекламных отношений Закон о рекламе 2006 г., представляющего собой системообразующий нормативный акт всего рекламного законодательства. Закон о рекламе 2006 г. помимо общих и особенных норм, посвященных рекламе, предлагает понятийный аппарат в сфере рекламы, общие рамки рекламных правоотношений в России, статус субъектов рекламной деятельности, в том числе профессиональных участников рекламного рынка, а также контролирующих сферу рекламы государственных органов, и их полномочия. Кроме этого некоторые специалисты, рассматривая его роль в системе регулирования конкурентных отношений, считают его «специальным, уточняющим законом в области противодействия недобросовестной конкуренции и защиты прав потребителей».

Готовясь к данному вопросу, аспиранту следует определить, что следует понимать под термином «реклама» : уделив особое внимание характеристики ее трем основным признакам (информационная направленность, публичность рекламы, функциональной направленности).

Обучающемуся должен выделить основные виды рекламы и раскрыть сущность каждого из них, правовую природу, особенности, объекты рекламы.

Правовой режим рекламной деятельности обусловлен как интересами государства, так и характером общественных отношений в ее сфере, требующих особых подходов, форм и методов правового регулирования в контексте их диалектического взаимодействия

Раскрывая структуру правового режима рекламной деятельности, аспирант должен осветить такие вопросы, как:

- цели и предназначение режима, направленные на обеспечение законных прав и интересов субъектов рекламной деятельности;

– распределение прав и обязанностей между субъектами рекламной деятельности;

– систему органов управления рекламной деятельностью, порядок их функционирования и взаимодействия;

– полномочия саморегулируемых общественных организаций в области обеспечения правового режима рекламной деятельности;

– нормативное регулирование, надзор и контроль над рекламной деятельностью, что составляет основу этого режима;

– регламентацию видов деятельности в сфере рекламы и меры предупреждения и пресечения нарушений в ней.

Субъекты рекламной деятельности, это, по большему счету, участники рекламных правоотношений. При этом многообразный характер правовых связей в рекламе определяет различие самих участников и их правового статуса (положения). Аспиранту необходимо последовательно изучить и дать правовую характеристику субъектам рекламной деятельности: рекламодатель, рекламопроизводитель, рекламораспространитель, потребители рекламы

Организационно обеспечение государственного контроля (надзора) возложено на Федеральную антимонопольную службу (ФАС России).

Конкретные шаги по предупреждению рекламных нарушений реализуются в рамках деятельности Экспертного совета по применению законодательства о рекламе, образованного при ФАС России в соответствии ее Приказом от 07.09.2004 N 99

Антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в том числе:

1) предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства РФ о рекламе;

2) возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

Аспиранту необходимо изучить процедуру возбуждения и рассмотрения административных дел, которая определена Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (ред. от 17.09.2015) «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе».

Приветствуется рассмотрение аспирантом таких вопросов, как вопросы ответственности за нарушение рекламного законодательства.

При изучении шестого вопроса, то под механизмом правового регулирования страховой деятельности в условиях формирования в России эффективных рыночных структур понимается система правовых средств, элементов (таких как нормы права, соответствующие правоотношения, акты реализации), с помощью которых осуществляется взаимосвязанное регулирование тех или иных сфер страховой деятельности

В качестве основных законов по регулированию страховой деятельности стоит назвать РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-I «Об организации страхового дела» и закон РФ «О страховании».

Аспиранту необходимо понять рынок страховых услуг, механизм правового регулирования страховой деятельности, выявить и проанализировать его элементы и стадии. Аспирант должен дать характеристику таких элементов механизма правового регулирования страховой деятельности, как нормы гражданского и иных отраслей права; страховые правовые отношения, субъективные права и юридические обязанности; акты реализации прав и обязанностей; акты правоприменения. Кроме того, обозначить стадии механизма правового регулирования страховых отношений.

При подготовке к данному вопросу стоит уделить внимание видам страховых рисков, договору страхования, субъектам страховых правоотношений, вопросам саморегулирования страховой деятельности.

В настоящее время в России не сформирован четкий механизм правового регулирования страховой деятельности, однако активно идет процесс его становления. Аспирант должен предложить свои пути его усовершенствования.

Рассматривая последний вопрос аспиранту следует обратить внимание, что в результате многолетних переговоров, которые начались еще в 1993 г., 22 августа 2012 г. Россия стала членом Всемирной торговой организации (ВТО).

Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в России не ограничивается нормами гражданского права. В орбиту правового регулирования вовлечены и отдельные институты, и юридические нормы других отраслей права, в том числе конституционного, административного, финансового, таможенного, валютного. Необходимо сделать акцент том, что совокупность правовых норм, регулирующих внешнеэкономическую деятельность, - сложный комплексный институт российского права, включающий нормы публичного и частного права.

При подготовке данного вопроса аспирант вправе ограничится анализом таких нормативно-правовых актов, как : ФЗ от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», от 8 декабря 2003 г. № 165-ФЗ «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров», от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ «Об экспортном контроле», Постановление Правительства РФ от 9 июня 2005 г. № 364 «Об утверждении Положений о лицензировании в сфере внешней торговли товарами и о формировании и ведении федерального банка выданных лицензий».

В рамках данного вопроса следует изучить требования, предъявляемые государство к субъектам внешнеэкономической деятельности и порядку ее осуществления.

Аспиранту следует рассмотреть систему правового регулирования внешнеторговой деятельности с учетом места ВТО и ее права в данной системе. На этой основе сформулирована широкая концепция международного торгового права, включающего нормы международного (публичного) права, национального (публичного и частного) права всех участвующих государств и нормы негосударственного происхождения, взаимодействующие в процессе регулирования

различных аспектов международной торговли. Аспиранту следует изучить научный труд «Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в условиях вступления Российской Федерации во Всемирную торговую организацию: монография / Г.К. Дмитриева, И.В. Ершова, А.В. Карташов, Б.А. Шахназаров; под ред. Г.К. Дмитриевой. М.: Норма, Инфра-М, 2013. 192 с.

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа : https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А.Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа : http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Белицкая, А.В. Правовое обеспечение осуществления инвестиционной деятельности / А.В. Белицкая //Предпринимательское право. - 2013. - № 4. - С. 58.

2 Богданова, А. В. О государственном кредитовании в Российской Федерации / А. В. Богданова // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2015. - № 8. - С. 98 - 106.

3 Габов, А.В. Ценные бумаги: вопросы теории и правового регулирования рынка / А.В. Габов. - М.: Статут, 2011. - 1104 с.

4 Грибанов, Д.В. Проблемы правового регулирования инновационной деятельности в национальном и международном законодательстве / Д.В. Грибанов // Бизнес, Менеджмент и Право. - 2016. - № 1-2. - С. 29 - 36.

5 Гущин, В. В. Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с.

6 Ефимова, О. В. Предпринимательское право : учебник и практикум для прикладного бакалавриата: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по юридическим направлениям и специальностям / О. В. Ефимова; Моск. гор.пед. ун-т. - Москва :Юрайт, 2016. - 318 с.

7 Жилинский, С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с.

8 Кирилловых А.А. Рекламное право и законодательство: система правового регулирования / А.А. Кирилловых // Законодательство и экономика. - 2012. - № 12. - С. 60 - 73.

9 Кирилловых, А. А. Инвестиционное товарищество : правовые основы организации и деятельности[Электронный ресурс] А.А. Кирилловых. – Режим доступа :http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=256017&sr=1

10 Копыти,н Д. А. Правовое регулирование рекламного рынка. Предпринимательско-правовой аспект: монография / Д.А. Копытин. -М.: ВолтерсКлувер, 2010. - 192 с.

11 Королев, Д.С. Принципы валютного регулирования и валютного контроля как правовая основа для одного из способов финансово-правового регулирования инвестиционной деятельности в Евразийском экономическом сообществе / Д.С. Королев // Финансовое право. - 2014. - № 2. - С. 40 - 43.

12 Лисица В.Н. Инвестиционное право / В.Н. Лисица. - Новосибирск Новосибирский нац. исслед. гос. ун-т., 2015. - 568 с.

13 Маркеев А.И. Правовое регулирование инновационной деятельности: учебное пособие / А.И. Макеев // // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2008. – Режим доступа : http://www.consultant.ru – 10.12.2016.

14 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум[Электронный ресурс] / К.Н.Нилов. – Режим доступа :https://e.lanbook.com/book/20253#authors

15 Потапенко, А. А. Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа :http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

16 Азаров, Е. Е. Право и экономическая деятельность: современные вызовы: монография / Е.Г. Азарова, А.А. Аюрова, М.К. Белобабченко и др.; отв. ред. А.В. Габов. - М.: ИЗиСП, Статут, 2015. - 400 с.

17Ершова, И. В. Предпринимательское право : учебник для бакалавров / отв. ред.: И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова; М-во образования и науки Рос. Федерации, Моск. гос. юрид. ун-т им. О. Е. Кутафина (МГЮА). - Москва : Проспект, 2015. - 622 с.

18 Терехова, Е.В. Инвестиционное право: публично-правовые начала: учебное пособие / Е.В. Терехова. - М.: РГУП, 2015. - 294 с.

19 Эриашвили, Н. Д. Правовое регулирование рекламной деятельности: учебное пособие [Электронный ресурс] /Н. Д. Эриашвили, А. А.Романов, Г. А.Васильев ,Н. С.Апаликов , Свиридова Е. А. – Режим доступа :http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=116651&sr=1.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Российская Федерация. Законы. О рынке ценных бумаг:[принят Гос. Думой 20марта1996 г.: одобрен Советом Федерации 11апреля1996г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

3 Российская Федерация. Законы. Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений :[федер.закон принят Гос.Думой 15июля1998 г.: одобрен Советом Федерации 17 июля 1998 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

4 Российская Федерация. Законы. О концессионных соглашениях :[федер.закон принят Гос.Думой 6июля2005 г.: одобрен Советом Федерации 13 июля 2005 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

5 Российская Федерация. Законы. О рекламе:[федер.закон принят Гос.Думой 22февраля2006 г.: одобрен Советом Федерации 3 марта2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

6 Российская Федерация. Законы. О защите конкуренции :[федер.закон принят Гос.Думой 8июля2006 г.: одобрен Советом Федерации14 июля 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

7 Российская Федерация. Законы. Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности:[федер.закон принят Гос.Думой 21ноября2003 г.: одобрен Советом Федерации 26 ноября2003 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

8 Российская Федерация. Законы. О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров:[федер.закон принят Гос.Думой 18ноября2003 г.: одобрен Советом Федерации 26 ноября 2003 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Газеты:

Российская газета

Журналы:

Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ - https://tpprf.ru/ru/
Официальный сайт администрации Оренбургской области - http://www.orenburg-gov.ru/
Официальный сайт администрации города Оренбурга - http://www.orenburg.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Правительство РФ - URL: http://government.ru
Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: http://economy.gov.ru/minec/main
Официальный сайт Минфин России. URL: http://www.minfin.ru/ru/
Официальный сайт Счетная Палата РФ. URL: http://www.ach.gov.ru

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента).

Вопросы для самоконтроля

1 Каковы правовые основы товарного рынка
2 Укажите нормативно правовую базу финансового рынка
3 Особенности правового статуса биржевого рынка

4 Кто относится к профессиональным участникам рынка ценных бумаг и их правовое положение

5 Особенности правового статуса товарной биржи. Правовая природа биржи

6 Предмет биржевой торговли. Классификация биржевых ценностей. Биржевые сделки

7 Каков порядок учреждение биржи и управление ею

8 В чем сущность финансирования предпринимательской деятельности

9 Назовите особенности бюджетного финансирования, кредитования предпринимательской деятельности

10 Какие органы осуществляют государственный контроль и ответственность в сфере бюджетного финансирования и кредитования

11 Что понимается под инвестициями

12 Назовите этапы инвестиционной деятельности

13 Перечислите субъекты и объекты инвестиционной деятельности

14 Каковы формы государственное регулирование инвестиционной деятельности

15 Раскройте соглашение о разделе продукции

16 Что понимается под инвестициями в форме капитальных вложений

17 Какие существенные условия соглашения о разделе продукции Вы можете назвать?

18 Какие особенности концессионного соглашения по сравнении с другими договорами Вы знаете?

19 Укажите особенности правового регулирования иностранных инвестиций

20 Что понимается под иностранными инвестициями

21 Укажите требования, предъявляемые к иностранным инвесторам

22 Правовые формы осуществления иностранных инвестиций

23 Перечислите гарантии иностранным инвесторам и организациям с участием иностранных инвестиций

24 Раскройте понятие инноваций и инновационной деятельности

25 Назовите источники правового регулирования инновационной деятельности

26 Назовите и раскройте договорные формы регулирования инновационной деятельности

27 Каковы особенности правового регулирования рекламной деятельности

28 Укажите виды рекламы, требования, предъявляемые к рекламе

29 Раскройте правовой статус субъектов рекламных отношений,

30 Перечислите органы государственного регулирования рекламной деятельности

31 Каковы особенности правового регулирования рынка страховых услуг

32 Что понимается под страховыми рисками в предпринимательских отношениях

33 Договор страхования

34 Раскройте правовой статус участников рынка страховых услуг

35 Назовите базовый закон, регламентирующий рекламную деятельность

36 Дайте понятие и виды рекламы

37 Каковы особенности структуры источников правового регулирования внешнеэкономической деятельности предпринимателя

38 Укажите субъектов внешнеэкономической деятельности, обладающие общей и специальной компетенцией

39 Раскройте особенности государственное регулирование внешнеэкономической деятельности в связи с вступлением РФ в ВТО

Перечень тем рефератов по вопросу «Правовое регулирование рынков»

1 Разграничение полномочий между органами публичной власти разного уровня в сфере правотворческого и правоприменительного регулирования потребительского рынка

2 Правовое регулирование совершения сделок, являющихся производными финансовыми инструментами, на внебиржевом финансовом рынке

3 Основная проблема полностью децентрализованной торговли производными финансовыми инструментами. Борьба со злоупотреблением доминирующим положением на рынке финансовых услуг

4 Форвардный договор, как производный финансовый инструмент, применяется на внебиржевом финансовом рынке

5 Правовое регулирование соглашений

6 Определение финансовых услуг в понятийном аппарате науки предпринимательского права

7 Проблемные вопросы классификации финансовых услуг

8 Стратегии развития финансового рынка Российской Федерации

9 Основные виды производных финансовых инструментов относятся опцион, форвард, фьючерс и своп

10 Основные признаки рынка

11 Товарный рынок и его особый правовой режим

12 Торги через Интернет

13 Особенности биржевых рынков

14 Доверительное управление ценными бумагами

15 Правовой статус фондовой биржи

Перечень тем рефератов на вопросу «Рынок страховых услуг : проблемы его правового регулирования»

1 Институт страхового представительства (посредничества)

2 Страховая защита интересов и основные свойства страхового интереса и страхового риска

3 Понятие интереса и риска

4 Ответственность органа страхового надзора перед лицами, наделившими его полномочиями

5 Практика приостановлений и отзывов страховых лицензий
6 Правовая природа договора страхования
7 Сущность суброгации
8 Обеспечение финансовой устойчивости страховщика
9 Деятельность страховых организаций
10 Основные направления развития страхования в условиях финансового кризиса

Тесты по вопросу «Правовое регулирование в сфере финансирования и кредитования предпринимательской деятельности»

1 Лимит остатка денежных средств в кассе определяется:
– обслуживающим банком;
– Банком России;
– самой организацией;
– Центральным банком РФ;
– налоговыми органами.
2 Расчеты наличными денежными средствами между организациями:
– невозможны;
– допустимы в любом случае;
– допустимы в пределах установленного Банком России лимита;
– допустимы с письменного согласия налогового органа;
– допустимы в случаях установленные ГК РФ.
3 Банковское кредитование это:
– активная банковская операция кредитных организаций по размещению от своего имени и за свой счет привлеченных во вклады денежных средств физических и юридических лиц;
– урегулированная нормами финансового права деятельность государства, направленная на получение взаймы денег от юридических лиц и граждан, а также других государств на условиях возвратности, срочности, возмездности и добровольности;
– безвозмездное и безвозвратное предоставление денежных средств в различных формах для осуществления предпринимательской деятельности;
– возмещение из федерального бюджета части затрат на уплату процентов по кредитам, получаемым в российских кредитных организациях;
– предоставление бюджетных средств в собственность юридических лиц на возмездной и возвратной основе.
4 Бюджетное кредитование предпринимательской деятельности:
– активная банковская операция кредитных организаций по размещению от своего имени и за свой счет привлеченных во вклады денежных средств физических и юридических лиц;
– урегулированная нормами финансового права деятельность государства, направленная на получение взаймы денег от юридических лиц и граждан, а также

других государств на условиях возвратности, срочности, возмездности и добровольности;

– безвозмездное и безвозвратное предоставление денежных средств в различных формах для осуществления предпринимательской деятельности;

– возмещение из федерального бюджета части затрат на уплату процентов по кредитам, получаемым в российских кредитных организациях;

– предоставление бюджетных средств в собственность юридических лиц на возмездной и возвратной основе.

5 Финансирование предпринимательской деятельности:

– активная банковская операция кредитных организаций по размещению от своего имени и за свой счет привлеченных во вклады денежных средств физических и юридических лиц;

– урегулированная нормами финансового права деятельность государства, направленная на получение взаймы денег от юридических лиц и граждан, а также других государств на условиях возвратности, срочности, возмездности и добровольности;

– безвозмездное и безвозвратное предоставление денежных средств в различных формах для осуществления предпринимательской деятельности;

– возмещение из федерального бюджета части затрат на уплату процентов по кредитам, получаемым в российских кредитных организациях.

– предоставление бюджетных средств в собственность юридических лиц на возмездной и возвратной основе.

6 Государственный кредит это:

– активная банковская операция кредитных организаций по размещению от своего имени и за свой счет привлеченных во вклады денежных средств физических и юридических лиц;

– урегулированная нормами финансового права деятельность государства, направленная на получение взаймы денег от юридических лиц и граждан, а также других государств на условиях возвратности, срочности, возмездности и добровольности;

– безвозмездное и безвозвратное предоставление денежных средств в различных формах для осуществления предпринимательской деятельности;

– возмещение из федерального бюджета части затрат на уплату процентов по кредитам, получаемым в российских кредитных организациях.

– предоставление бюджетных средств в собственность юридических лиц на возмездной и возвратной основе.

7 Государственный контракт это:

– бюджетные средства, предоставляемые бюджету другого уровня бюджетной системы Российской Федерации, физическому или юридическому лицу на условиях долевого финансирования целевых расходов;

– бюджетные средства, предоставляемые бюджету другого уровня бюджетной системы Российской Федерации или юридическому лицу на безвозмездной и безвозвратной основах на осуществление определенных целевых расходов;

– договор, заключаемый между государственным или муниципальным заказчиком и физическим, в том числе индивидуальным предпринимателем и (или) юридическим лицом в целях обеспечения государственных и муниципальных нужд.

8 Субвенция:

– бюджетные средства, предоставляемые бюджету другого уровня бюджетной системы Российской Федерации, физическому или юридическому лицу на условиях долевого финансирования целевых расходов;

– бюджетные средства, предоставляемые бюджету другого уровня бюджетной системы Российской Федерации или юридическому лицу на безвозмездной и безвозвратной основах на осуществление определенных целевых расходов;

– договор, заключаемый между государственным или муниципальным заказчиком и физическим, в том числе индивидуальным предпринимателем и (или) юридическим лицом в целях обеспечения государственных и муниципальных нужд.

9 Субсидия:

– бюджетные средства, предоставляемые бюджету другого уровня бюджетной системы Российской Федерации, физическому или юридическому лицу на условиях долевого финансирования целевых расходов;

– бюджетные средства, предоставляемые бюджету другого уровня бюджетной системы Российской Федерации или юридическому лицу на безвозмездной и безвозвратной основах на осуществление определенных целевых расходов;

– договор, заключаемый между государственным или муниципальным заказчиком и физическим, в том числе индивидуальным предпринимателем и (или) юридическим лицом в целях обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Кейс – задание по вопросу «Проблемные вопросы правового регулирования инновационной деятельности»

Условия задания

Федеральное Государственное учреждение «Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения» при Министерстве юстиции Российской Федерации (ФБУ «ФАПРИД») обратилось в Арбитражный суд города Москвы с исковым заявлением к ОАО «Государственное машиностроительное конструкторское бюро «Радуга» имени А.Я. Березняка» (ОАО «ГМКБ «Радуга») и Федеральному агентству по управлению государственным имуществом (далее – ФАУГИ) о признании за Российской Федерацией, в лице ФГУ «ФАПРИД», исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности военного назначения – технические решения, технологические приемы и способы, полученные в ходе проведения опытно-конструкторских работ «КРО «Овод-М», «Продление назначенных сроков службы изделий 3М-82 до 20 лет», содержащиеся в

конструкторской, технологической и другой нормативно-технической документации, с 24 декабря 2004 года.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены Министерство финансов Российской Федерации, Министерство обороны Российской Федерации, Управление Росреестра по г. Москве, Федеральная таможенная служба, ОАО «Рособоронэкспорт», Федеральная служба по военно-техническому сотрудничеству.

По утверждению заявителя жалобы, «права на изделия принадлежат ОАО «ГосМКБ «Радуга», что подтверждается передаточным актом от 24.12.2004 года подлежащего приватизации имущественного комплекса ответчика при его реорганизации, утвержденного Распоряжением ТУ Росимущества Московской области и инвентаризационным актом от 20.09.2004 № 1. Кроме того, суд принял в качестве доказательства выписку из единого реестра Министерства юстиции Российской Федерации учета результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических работ военного, специального и двойного назначения. Сведения, содержащиеся в указанной выписке, противоречат информации, представленной истцом, согласно которой результаты интеллектуальной деятельности, используемые ответчиком при производстве изделий, указанных в лицензионных договорах, были инициативной работой ответчика и полностью финансировались за счет собственных средств ОАО «ГосМКБ «Радуга». Судом апелляционной инстанции в нарушение ст. 161 АПК РФ не проверен довод ответчика о фальсификации доказательства – вышеуказанной выписки, что, по мнению заявителя жалобы, является основанием для передачи дела на новое рассмотрение».

Представитель ответчика доводы, изложенные в кассационной жалобе, поддержал.

Представители истца (ФБУ «ФАПРИД») и третьего лица (Минобороны России) против удовлетворения кассационной жалобы возражали. Представитель Федеральной таможенной службы оставил рассмотрение данного вопроса на усмотрение суда.

Права сторон на оспариваемые результаты интеллектуальной деятельности (РИД) являются объектом интеллектуальной собственности. Претендовать на них могут как исполнитель, в лице ОАО «ГосМКБ «Радуга», так и заказчик, в лице Российской Федерации, поскольку результаты интеллектуальной деятельности созданы по его заданию и оплачены им.

Ответчик, обосновывая наличие у него неисключительных прав на оспариваемые результаты интеллектуальной деятельности, сослался на материалы инвентаризации и приватизации имущественного комплекса ОАО «ГосМКБ «Радуга» им. А.Я.Березняка», т.е. оспариваемые ответчиком права переданы ему в составе приватизированного имущественного комплекса.

Решите кейс

Научно исследовательская задача по вопросу «Рынок страховых услуг : проблемы его правового регулирования»

Открытое акционерное общество «Вега» (обратилось в Арбитражный суд с заявлением к закрытому акционерному обществу «ТТК») об обязании осуществить за свой счет публичное опровержение недостоверной рекламы (контррекламу), содержащейся в слогане «ТТК всегда и везде дешевле».

Как установлено судами, за период с 11.01.2006 по 31.12.2007 в газетных выпусках, на рекламных конструкциях, а также в виде текстовой информации на сайте в Интернете, ответчиком осуществлялась реклама, содержащая слоган «ТТУ всегда и везде дешевле».

Полагая, что названный рекламный слоган содержит в себе признаки недобросовестной рекламы, содержащей в себе некорректные сравнения с находящимися в обороте другими товарами, которые производятся другими производителями и реализуются другими продавцами, общество «Вега» обратилось в суд с настоящим требованием.

Научно исследовательская задача по вопросу «Недостатки и перспективы правового регулирования внешнеэкономической деятельности»

Фирма, зарегистрированная в Турции, обратилась в арбитражный суд с иском к российскому акционерному обществу. Российским торговым предприятием (покупателем) в июле 2003 года был заключен внешнеторговый контракт с этой фирмой (продавцом) на поставку товара. Стороны при заключении сделки в письменной форме договорились, что поставка товара будет осуществляться на условиях СИФ (морская перевозка) в редакции Инкотермс-2000. При этом обязанность по оплате фрахта до пункта назначения и по страхованию сделки возлагалась на продавца - иностранную фирму. Фактически перевозка осуществлена на условиях ФОБ - продавец поставку не страховал. В пути товар был испорчен попаданием морской воды во время шторма. Покупатель, получив товар в негодном состоянии, счел это виной продавца, который односторонне изменил базисные условия поставки с СИФ на ФОБ, что, в свою очередь, привело к ненадлежащему исполнению обязательств по сделке. Иностранная фирма настаивала, что двустороннее изменение договора имело место. В качестве доказательства приводились следующие обстоятельства: продавец отправил по факсу оферту с предложением снизить цену контракта; покупатель в телефонных переговорах согласился с этим предложением. В результате телефонных переговоров продавец счел возможным зафрахтовать судно на условиях ФОБ и не страховать сделку. Российское предприятие отрицало факт устного согласия на изменение условий контракта.

Применяются в Российской Федерации обычаи при регулирований отношений, возникающих в связи с осуществлением внешнеэкономической предпринимательской деятельности?

К какому источнику правового регулирования относятся условия «Инкотермс-2000»?

В каких случаях применяются условия «Инкотермс-2000»?

Как суд должен решить спор?

Темы для эссе «Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности»

1 Проблемы становления внешнеэкономического права России

2 Субъекты, ведущие предпринимательскую деятельность во внешнеэкономической сфере,

3 Защитные меры, применяемые при импорте.

4 Понятие торгового посредничества

5 Внешнеэкономическая деятельность: организация и управление.

6 Особенности государственного регулирования внешнеторговой деятельности.

7 Внешнеторговое посредничество в предпринимательской деятельности

8 От внешнеторговой деятельности государства к интеграции в мировую экономику.

9 Нетарифное регулирование внешнеторговой деятельности.

10 Организационно-правовые основы управления в сфере внешней торговли

Тема 6 Правовые основы организации и управления предпринимательской деятельности

1 Общая характеристика правовой регламентации управления в предпринимательской деятельности

2 Правовые основы ценообразования: пробелы и проблемы правового регулирования

3 Бухгалтерский отчет и учет в предпринимательской деятельности

4 Проблемные вопросы правового обеспечения качества товаров (работ, услуг)

5 Аудиторская деятельность: недостатки и коллизии в правовом регулировании

6 Проблемные вопросы оценочной деятельности

7 Особенности защиты прав предпринимателей и их ответственность

При изучении перового вопроса, то несомненно, что основное управление созданной предпринимательской организацией осуществляет сам предприниматель. Однако аспирант должен понимать, что государство все же участвует в этом процессе устанавливая общие параметры осуществления такой деятельности, определяя дозволенные и недозволенные действия. Аспиранту следует определить значения терминов «управление», «менеджмент», установить объект управления

при осуществлении предпринимательской деятельности. С правовой точки зрения организация управленческой деятельности состоит из нескольких частей: создание организации, составление бизнес-плана, формирование системы бухгалтерского учета и отчетности, организация персонала, определение конкретной модели поведения, организация ресурсно-материального обеспечения и сбыта, разработка и реализация внутренних стандартов, обеспечение безопасности, формирование и проведение определенной корпоративной политики, разработка собственных локальных актов, организации системы планирования и прогнозирования, определение инвестиционных и инновационных действий. Все эти этапы аспирант должен изучить в полном объеме, подкрепляя научную информацию анализом нормативно-правовых актов. Исследуя вопросы корпоративного управления, аспирант следует изучить нормы ГК РФ и базовые законы, например, такие как ФЗ «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью» и т.д. При подготовке по данному вопросу студенту необходимо уяснить отличие органы управления обществом от органов управления юридического лица. Несомненно, положительно будет оцениваться изучение студентов особенностей управления сложными предпринимательскими структурами. Полагаем, аспиранту следует изучить научный труд В.А. Хохлова «Российское предпринимательское право». – М. :ИНФРА-М, 2014.- С. 339-352.

При изучении второго вопроса, то во всех странах мира государство воздействует на процессы ценообразования. По мнению исследователей, «национальные государства по-прежнему являются реальными субъектами процесса ценообразования, определяя государственную ценовую политику и национальное законодательство о ценообразовании. Целью ценовой политики в данном случае является обеспечение благосостояния нации и регулирование деятельности экономических субъектов».

Анализ зарубежного опыта государственного регулирования ценообразования на примере отдельных стран позволит аспиранту более полно исследовать ценообразование в правовом аспекте, что особенно значимо в современных условиях развития рыночных отношений и регулирования мировой экономики.

Ценовые правовые отношения имеют специфические черты, отличающие их от других правовых отношений:

1. Направлены на решение следующих государственных и социально значимых задач: реализация конституционных прав на свободу экономической деятельности, достижение баланса экономических интересов участников гражданского оборота, повышение уровня и качества жизни населения страны.

2. При их регулировании применяется специфическая система понятий и категорий (например, плата за технологическое присоединение к системе теплоснабжения, перекрестное субсидирование и др.).

3. Имеют особый объект отношений - формирование и применение цен, тарифов, ставок как экономических и правовых категорий. Рассматривая место и роль цены в системе управления экономикой, необходимо обозначить основные и наиболее важные функции цены.

Аспиранту необходимо раскрыть понятие цены, ее виды (свободные регулируемые, оптовые, розничные, сметные, мировые) и наиболее важные функции цены.

Аспиранту следует иметь в виду, что на сегодняшний день базовый федеральный закон, устанавливающий основы ценовой политики государства, системно регламентирующий отношения в сфере публично-правового регулирования ценообразования, отсутствует. Поэтому законодательное регулирование механизма формирования цен в России является недостаточным.

Аспиранту следует изучить Постановление Правительства РФ от 04.09.2015 N 941 (ред. от 14.11.2015) «О внесении изменений, признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации в связи с упразднением Федеральной службы по тарифам и об утверждении Правил принятия Федеральной антимонопольной службой решений об определении (установлении) цен (тарифов) и (или) их предельных уровней в сфере деятельности субъектов естественных монополий и иных регулируемых организаций» и Постановление Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», которым утверждены три Перечня товаров, работ, услуг, цены (тарифы) на которые на внутреннем рынке Российской Федерации подлежат государственному регулированию».

Исследуя данный вопрос аспиранту необходимо обратить внимание на такие правовые категории, как тарифная политика, кредитная надбавка, надбавка в связи с дополнительными гарантиями, надбавка к тарифным ставкам, надбавка при улучшении комплектации оборудования, кредитная надбавка и иные виды надбавки, скидки (на оплату товара наличными, за количество покупаемых товаров, сезонные, по дисконтной карте, товарообменные).

Отметим, что аспиранту необходимо понимать, что предприниматель вправе издавать единые прейскуранты, прайс-лист и т.д.

В настоящее время полномочия федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ разграничены отраслевыми федеральными законами. Например, статьями 21 и 24 Федерального закона «Об электроэнергетике» разграничены полномочия между различными уровнями власти по регулированию и контролю в электроэнергетике.

Следует обратить внимание при рассмотрении третьего вопроса, что предпринимательская деятельность характеризуется широким использованием экономических категорий, без которых применения невозможно ведение бизнеса. Данные экономические категории получили юридическое оформление в правовом регулировании бухгалтерского учета, а их содержание может быть понято и раскрыто исключительно на основе бухгалтерских данных

Аспиранту необходимо проанализировать Федеральным законом о бухгалтерском учете и изучит понятие, цель и принципы бухгалтерского учета.

Отметим, что в отечественной практике сложилась четырехуровневая система регулирования бухгалтерского учета и отчетности, объединяющая в себе такие категории, как законодательство РФ о бухгалтерском учете и документы в области регулирования бухгалтерского учета. Аспиранту необходимо проанализировать

нормативно-правовые акты, регламентирующие порядок ведения бухгалтерского учета и отчетности.

Особое место в системе регулирования бухгалтерского учета занимают документы международных стандартов финансовой отчетности (МСФО), которые разрабатываются и публикуются Советом по Международным стандартам финансовой отчетности и регламентируют принципы составления финансовой отчетности, необходимой внешним пользователям для принятия экономических решений в отношении субъекта предпринимательской деятельности.

Бухгалтерский учет должен вестись непрерывно с даты государственной регистрации до даты прекращения деятельности экономического субъекта в результате его реорганизации или ликвидации.

Аспиранту следует подробно изучить, что понимается под обязанностью субъект предпринимательской деятельности осуществлять документирование хозяйственных операций.

При подготовке к данному вопросу следует понять, что означает «учетная политика предприятия», «бухгалтерская (финансовая) отчетность», «бухгалтерский баланс».

Аспирант должен самостоятельно изучить порядок ведения бухгалтерского учета и сохранения бухгалтерской отчетности.

Положительно будет оцениваться изучение аспирантом в рамках данного вопроса вопросов налогового учета и отчетности. Правовые основы налогового учета закреплены в Налоговом кодексе РФ. Следует обратить внимание на понятие, цели, объект, система налогового учета и порядок его ведения, а также на первичные документы налоговой отчетности, налоговую декларацию. Аспиранту следует обратиться к научной работе Д.В. Тютин Налоговое право: курс лекций // СПС КонсультантПлюс. 2015.

Также аспиранту необходимо изучить вопрос проведения статистического учета. Предприниматель обязан безвозмездно сообщать органу Росстата по месту своего учета первичные статистические данные, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности. Эта обязанность вменена ему ч. 3 ст. 8 Федерального закона от 29.11.2007 N 282-ФЗ «Об официальном статистическом учете и системе государственной статистики в Российской Федерации» и п. 3 Положения об условиях предоставления в обязательном порядке первичных статистических данных и административных данных субъектам официального статистического учета, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 18.08.2008 N 620.

При изучении четвертого вопроса аспиранту нужно обратить внимание, что в качестве методов государственной разрешительной политики в сфере регулирования предпринимательской деятельности применяются такие методы, как сертификация, стандартизация.

Действующее законодательство РФ содержит специальные нормативные акты и отдельные нормы, призванные обеспечить надлежащее качество товаров, работ, услуг. Основными нормативными правовыми актами в этой области является ФЗ от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ «О техническом регулировании» ФЗ «О

стандартизации», которые аспиранту необходимо проанализировать. Аспирант должен уяснить, что понимается под такими правовыми категориями, как «стандартизация», «сертификация», «аккредитация».

Основные принципы системы технического регулирования являются:

- технические регламенты;
- стандартизация;
- подтверждения соответствия;
- государственный контроль (надзор).

Аспирант должен раскрыть их в полном объеме.

При раскрытии вопроса о системах установления требований к качеству, аспирант должен учитывать, что они требования подразделяются на обязательные и добровольные.

Перечни стандартов, в результате применения, которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований технических регламентов, например, Таможенного союза (на нефтепродукты, низковольтное оборудование и т.д.) и осуществляется оценка (подтверждение) соответствия продукции, содержат стандарты следующего вида - ГОСТ IEC, ГОСТ МЭК, ГОСТ Р ЕН, СТБ ISO, ЕН ИСО, доступ к базе этих стандартов ограничен.

Также следует обратить внимание на стандарт «Системы менеджмента качества» (СМК).

В рамках ЕАЭС в установленном порядке применяются межгосударственные стандарты (региональные стандарты, принятые Межгосударственным советом по стандартизации, метрологии и сертификации СНГ), международные стандарты, принятые международной организацией по стандартизации, а при их отсутствии - национальные (государственные) стандарты, в результате применения, которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований технических регламентов Союза. Международные и региональные стандарты применяются после принятия их в качестве межгосударственных или национальных (государственных) стандартов.

При подготовке на данный вопрос аспиранту следует обратить внимание на то, что присоединение Российской Федерации к ВТО обусловило необходимость унификации российского законодательства о стандартизации и соответствующих правил о стандартизации ЕАЭС, в первую очередь, с Соглашением по техническим барьерам в торговле ВТО от 15 апреля 1994 г. Приложением N 3 к данному Соглашению является Кодекс добросовестной практики применительно к разработке, утверждению и применению стандартов.

При рассмотрении пятого вопроса, то кризисный период в конце прошлого столетия заставил применить новый подход к управлению организациями государственного сектора. Страны англосаксонской правовой системы первыми провели реформу государственного управления. Одну из ключевых ролей в становлении реформ сыграли Высшие органы финансового контроля (далее - ВОФК), а одним из важнейших механизмов в рамках новой системы стал аудит эффективности использования бюджетных средств.

К нормативно-правовой базе регламентирующей вопросы аудита относятся: Закон об аудиторской деятельности, международные стандарты, федеральные стандарты, утверждённые Минфином, стандарты саморегулируемых аудиторских организаций, утверждённые Комиссией по аудиторской деятельности, внутренние документы (стандарты) аудитора

Особое внимание аспиранту следует обратить на Кодекс этики аудиторов России.

Аспиранту следует исследовать такие виды аудита, как обязательный и инициативный, внешний и внутренний, общий и специальный.

Аудит может проводить только аудитор. Аспиранту необходимо исследовать правовой статус аудитора, договор об аудите сущность и назначение аудиторского заключения.

На сегодняшний день полномочия по регулированию аудиторской деятельности разделены между Министерством финансов РФ - уполномоченным федеральным органом по регулированию аудиторской деятельности и пятью саморегулируемыми организациями аудиторов, деятельность которых контролируется Федеральной службой финансово-бюджетного надзора (Росфиннадзор). Аспиранту следует указать на полномочия и функции данных органов, а также порядок осуществления ими контроля и надзора.

Саморегулируемые организации аудиторов выполняют функции, возложенные на них Законом N 307-ФЗ :

- стандартизация аудиторской деятельности на уровне профессионального объединения;
- контроль за качеством работы аудиторов;
- аттестация и повышение квалификации аудиторов;
- обеспечение имущественной ответственности членов перед своими клиентами и некоторые другие.

Законодательством предусматривается обязательное членство в саморегулируемой организации аудиторов как условие осуществления предпринимательской деятельности. Аспиранту необходимо раскрыть правовой статус саморегулируемых организаций аудиторов и их систему.

На современном этапе развития аудиторской деятельности в России, когда в целом рынок аудита насыщен профессиональными субъектами, все большее значение приобретает ответственность за нарушение законодательства, регулирующего аудиторскую деятельность. Аспиранту следует изучить сформировавшийся правовой механизм привлечения к ответственности за нарушения в сфере аудиторской деятельности.

В настоящее время существует целый ряд предложений о внесении изменений в Закон N 307-ФЗ, касающихся возложения на аудиторские организации и индивидуальных аудиторов обязанности взаимодействовать с надзорными органами путем предоставления им определенной информации Аспиранту необходимо с ними ознакомиться и сформировать собственное мнение о необходимости их принятия или не принятия.

Раскрывая шестой вопрос, следует обратить внимание на то, что в современных условиях правовые основы регулирования оценочной деятельности в отношении объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям (далее - публичные образования), физическим лицам и юридическим лицам для целей совершения сделок с объектами оценки, а также для иных целей, определены Федеральным законом от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон об оценочной деятельности).

Анализируя данный закон, аспирант должен обратить внимание на понятие оценочной деятельности, ее цель, требования к субъектам

Договор на проведение оценки принято считать одним из видов договоров возмездного оказания услуг. Аспирант должен рассмотреть сущность данного договора, его существенные условия. При подготовке данного вопроса следует учитывать, что обязательные требования к содержанию договора на проведение оценки предписывают неотделимость личности оценщика от исполняемых им обязательств перед заказчиком.

При подготовке к данному вопросу аспиранту следует изучить научную работу Д.А. Березин Оценочная деятельность: учебное пособие / под ред. М.В. Маркиной. М.: Юстиция, 2016. 146 с.

Главные вопросы к нововведениям касаются перевода экспертизы оценочных отчетов саморегулируемыми организациями (СРО) оценщиков в статус добровольной, что фактически ее отменяет.

Экспертное заключение является документом, подтверждающим достоверность оценочного отчета, в том числе достоверность приведенных в отчете выводов о стоимости объекта оценки. Аспиранту следует изучить особенности вынесения экспертного заключения и его содержание.

Рассматривая последний вопрос, то существует целый ряд исследований института защиты права, как в российской, так и в зарубежной науке гражданского права. Аспиранту следует обратиться к научному труду Е.Ш. Агеева Институт охраны и защиты прав предпринимателей: Сравнительно-правовое исследование законодательств России и Англии. - М.: Статут, 2015. - 144 с.

Аспиранту следует изучить выработанные правовые способы защиты.

Охрана прав предпринимателей в российском праве осуществляется всей системой права.

Среди наиболее важных институтов, оставшихся в неизменном виде в процессе реформирования ГК РФ, следует отметить гражданско-правовую ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств.

Вопросы о юридической ответственности, и в частности гражданско-правовой ответственности, в юридической литературе рассматриваются многими авторами, которые имеют различные точки зрения. Аспиранту следует исследовать позиции ученых по данному вопросу и сформировать собственную позицию относительно правовой природы и особенностей ответственности предпринимателей.

В зависимости от особенностей гражданских правоотношений различаются и виды имущественной ответственности за гражданские правонарушения. Так, по основаниям возникновения (наступления) можно выделить ответственность за причинение имущественного вреда (совершение имущественного правонарушения) и ответственность за причинение морального вреда (вреда, причиненного личности человека).

Отметим, что законодательный подход к определению условий ответственности за нарушение гражданских обязательств по-прежнему носит дифференцированный характер: все субъекты гражданского оборота несут ответственность только при наличии вины, а лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, отвечают даже за случайное, невиновное неисполнение или ненадлежащее исполнение

Аспиранту следует предложить и разработать собственные предложения по усовершенствованию законодательства и правоприменительной практики по вопросу защиты прав предпринимателей и их ответственности.

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э.Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа :https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А.Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа : http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Березин, Д. А. Оценочная деятельность: учебное пособие / под ред. М.В. Маркиной. - М.: Юстиция, 2016. - 146 с.

2 Булгакова, Л. И. Специфика саморегулирования аудиторской деятельности / Л. И. Булгакова // Право и экономика. 2015. № 5. С. 7 - 11.

3 Вайпан, В.А. Учет и отчетность в предпринимательской деятельности: основы правового регулирования / В.А. Вайпан // Право и экономика.- 2015. № 9. - С. 14 - 27.

4 Востриков, Г. Г. Ответственность за нарушение законодательства, регулирующего аудиторскую деятельность / Г.Г. Востриков // Право и экономика. - 2015. -№ 9. - С. 28 - 36.

5 Гафарова, Г. Р. Исторический аспект и зарубежный опыт государственного регулирования ценообразования / Г.Р. Гафарова // Юридический мир. - 2014. - № 5. - С. 58 - 63.

6 Зайкова, С.Н. Ценовое право как новое направление российской науки / С.Н. Зайкова // Юридический мир. - 2015. - № 4. - С. 22 - 25.

7 Кванина, В.В. Государственное регулирование цен продовольственных товаров / В.В. Кванина// Юрист. - 2015. - № 20. - С. 41 - 46.

8 Котляров, Ю.В. Тенденции развития и актуальные проблемы нормативно-правовой базы технического регулирования в Российской Федерации / Ю.В. Котоляров// Административное и муниципальное право. - 2016. - № 1. - С. 31 - 36.

9 Ломинадзе, А.А. Становление и развитие аудита эффективности и его правовое регулирование в зарубежных странах / А.А. Ломинадзе// Финансовое право. 2015. - № 12. - С. 40 - 45.

10 Матвейчук, Ю.Х. Предпринимательская деятельность в России: риски и ответственность / Ю.Х. Матвейчук // Бизнес, Менеджмент и Право. - 2014. - № 2. - С. 55 - 57.

11 Михайлова, И.А. Ответственность предпринимателей за нарушение обязательств: без вины виноватые И.А. Михайлов // Предпринимательское право. Приложение "Право и Бизнес". - 2014. - № 2. - С. 35 - 39.

12 Новиков, О. В. Взаимосвязь понятий "бухгалтерский учет", "финансовая отчетность", "государственный финансовый контроль" в законодательстве России / О.В. Новиков // Финансовое право. - 2015. - № 7. - С. 33 - 37.// Финансовое право. - 2014. - № 1. - С. 18 - 22.

13 Тютин, Д.В. Налоговое право: курс лекций / Д.В. Тютин //// КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997-2008. – Режим доступа :http://www.consultant.ru – 10.12.2016.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Российская Федерация. Законы. Об обществах с ограниченной ответственностью:[принят Гос. Думой 14 января1998 г.: одобрен Советом Федерации 28 января1998 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

3 Российская Федерация. Законы. Об акционерных обществах :[федер.закон принят Гос.Думой 24ноября1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая

система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

4 Российская Федерация. Законы. Об оценочной деятельности в Российской Федерации:[федер.закон принят Гос.Думой 16июля1998 г.: одобрен Советом Федерации17июля1998 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ - https://tpprf.ru/ru/
Официальный сайт администрации Оренбургской области - http://www.orenburg-gov.ru/
Официальный сайт администрации города Оренбурга - http://www.orenburg.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Правительство РФ - URL: http://government.ru
Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: http://economy.gov.ru/minec/main
Официальный сайт Минфин России. URL: http://www.minfin.ru/ru/
Официальный сайт Счетная Палата РФ. URL: http://www.ach.gov.ru

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва,

Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под термином «менеджмент»?
2 Соотношение терминов «управление» и «менеджмент»
3 Назовите основные направления деятельности юриста в рамках управления предпринимательской деятельности
4 Перечислите органы управления юридического лица, акционерного общества, корпорации
5 Каковы основные проблемы правового регулирования и интегрированных предпринимательских формированиях?
6 Что понимается под ценой?
7 Какие виды цен Вы знаете?
8 В каких случаях и каким образом государство может вмешиваться в процесс ценообразования?
9 Какие органы исследуют вопросы ценообразования предприятия на товары, работы, услуги?
10 Кто не может вести бухгалтерский учет?
11 Назовите обязательные элементы учетной политике
12 Перечислите принципы бухгалтерского учета
13 Что является объектом налогового учета?
14 Каков порядок осуществления налогового учета?
15 Что понимается под налоговой декларацией?
16 Значение статистической отчетности
17 Определите значение стандартизации и сертификации
18 Что такое национальные стандарты качества?
19 В чем заключается «процессорный подход» к управлению качеством?
20 Какие задачи стоят перед государством в области контроля за качеством товаров, работ и услуг?
21 Что такое аудит?
22 Какие виды аудита Вы можете назвать?
23 Раскройте правовой статус аудитора
24 Обозначьте особенности саморегулируемых аудиторских организаций
25 Какие виды аудиторских заключений Вы можете указать?
26 Назовите услуги, сопутствующие аудиту

27 Каковы цели и задачи аудита?
28 Что такое оценочная деятельность?
29 Назовите цели и задачи оценочной деятельности
30 Особенности правового регулирования оценочной деятельности
31 Раскройте содержание аудиторского заключения
32 Раскройте способы защиты прав предпринимателей
33 Перечислите особенности ответственности предпринимателей
34 Какие виды гражданско-правовой ответственности предпринимателей Вы можете назвать?

Моделирование и разбор исследовательской задачи по вопросу «Ценовое регулирование предпринимательской деятельности»

1 Исследовать взаимосвязь категорий «деньги», «цена» («ценообразование») в предпринимательском праве
2 Исследовать соотношение дефиниций «регулирование цен» и «административное ценообразование»
3 Исследовать функционирование цены и ценообразования в правовом поле
4 Провести сравнительный анализ государственное регулирование тарифов в отдельных сферах
5 Смоделировать порядок установления цены на различные виды товаров (работ, услуг)

Перечень тем рефератов по вопросу «Проблемные вопросы правового обеспечения качества товаров (работ, услуг)»

1 Способы определения качества товара
2 Период, в течение которого качество будет удовлетворительным для нормального использования
3 Значения Закона «О техническом регулировании» для обеспечения качества товаров
4 Обязательные требования к качеству отдельных товаров (работ, услуг)
5 Система менеджмента качества
6 Международное сотрудничество в рамках Международной организации по стандартизации
7 Правовые основы обеспечения качества товаров (работ, услуг) в сфере вступления РФ в ВТО

Эвристическая беседа по разделу «Бухгалтерский отчет и учет в предпринимательской деятельности»

Высказывание Горбуновой Ольги Николаевны « ..Началом всеобъемлющего и всепроникающего финансового контроля, являющегося самым действенным из всех возможных форм контроля за всеми сферами деятельности (контроль рублем),

являются учет и контроль, осуществляемые бухгалтерами всех без исключения предприятий и учреждений всех форм собственности. Именно по балансу доходов и расходов предприятия, учреждения или организации можно проверить и проанализировать, как работает предприятие, за счет чего создается прибыль, как производятся расчеты с бюджетом».

Наводящие вопросы

1 Что представляет собой бухгалтерский отчет?
2 Каковы его задачи и цели?
3 Каковы этапы бухгалтерской отчетности?
4 Для кого предусмотрена обязательная бухгалтерская отчетность?
5 Что такое статистическая отчетность?
6 Есть ли в ней необходимость?
7 Зачем нужна налоговая отчётность и отчет?

Темы реферата по вопросу «Аудиторская деятельность : недостатки и коллизии в правовом регулировании»

1 Понятие аудита и аудиторской деятельности
2 Принципы аудиторской деятельности
3 Требования к субъектам, осуществляющим аудиторскую деятельность.
4 Виды аудита
5 Правовое значение аудиторского заключения
6 Государственное регулирование аудиторской деятельности.
7 Саморегулирование аудиторской деятельности
8 Аудиторская проверка в ООО: актуальные вопросы судебной практики
9 Перечень случаев обязательного аудита

Темы реферата по вопросу «Особенности защиты прав предпринимателей и их ответственность»

1 Актуальные вопросы защиты прав субъектов предпринимательской деятельности в современных условиях
2 Защита прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении контроля (надзора)
3 Деятельность прокуратуры в сфере защиты прав субъектов предпринимательской деятельности
4 Особенности ответственности предпринимателей
5 Формы ответственности предпринимателей
6 Меры оперативного воздействия как способ привлечения предпринимателя к ответственности
7 Особенность защиты интересов предпринимателей в третейских судах

8 Примиренческие процедуры и иные формы внесудебного разрешения споров

Основная литература

1 Гущин, В. В.Российское предпринимательское право: учеб. для юрид. вузов / В. В. Гущин, Ю. А. Дмитриев . - М. : Эксмо, 2005. - 736 с. - (Российское юридическое образование). - ISBN 5-699-10055-5.

2 Жилинский, С. Э.Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учебник для вузов / С. Э. Жилинский. - М. : Норма, 2004. - 928 с - ISBN 5-89123-751-2.

3 Нилов, К.Н. Предпринимательское право : практикум [Электронный ресурс] / К.Н. Нилов. – Режим доступа : https://e.lanbook.com/book/20253#authors

4 Потапенко, А. А. Предпринимательское право. Краткий курс [Электронный ресурс] / А.А. Потапенко. – Режим доступа : http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=276973&sr=1

Дополнительная литература

1 Белых, В. С.Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России :моногр. / В. С. Белых . - М. : Проспект, 2009. - 430 с. - ISBN 978-5-392-00209-2.

2 Гущин, В. В. Предпринимательское право России : учебник / В. В. Гущин, В. А. Гуреев. - М. : Эксмо, 2008. - 656 с. - (Российское юридическое образование) - ISBN 978-5-699-27490-1.

3 Ершова, И. В. Предпринимательское право : учеб.для вузов / И. В. Ершова. - М. : Юриспруденция, 2006. - 560 с. - ISBN 5-9516-0176-2.

4 Ершова, И. В. Предпринимательское право : учеб.для вузов / И. В. Ершова - М. : Юриспруденция, 2009. - 798 с - ISBN 978-5-9516-0387-6.

5 Ершова, И. В. Российское предпринимательское право / И. В Ершова., Г. Д. Отнюкова . – М.: Проспект- 2010. – 1064с. - ISBN 978-5-392-00689-2.

6 Зинченко, С. А. Предпринимательское хозяйственное право / С.А. Зинченко, Г.И. Колесник. – М.: Издательский дом Дашков и К- 2010. – 388с. - ISBN 978-5-394007750.

7 Ковалев, М. В. Актуальные вопросы правового регулирования предпринимательской деятельности : монография / М. В. Ковалев . - Оренбург : Пресса, 2009. - 118 с - ISBN 978-5-902122-76-0.4.

8 Ковалев, М. В. Предпринимательский договор в системе российского гражданского права : учеб. пособие / М. В. Ковалев . - Оренбург : Агентство Пресса, 2006. - 126 с.

9 Крутик, А. Б. Организация предпринимательской деятельности: учеб.пособие для вузов / А. Б. Крутик, М. В. Решетова. - М. : Академия, 2009. - 158 с. - ISBN 978-5-7695-5571-8.

10 Макаров, Н. Д. Предпринимательское право : учеб. пособие для сред. проф. образования / Н. Д. Макаров, Е. А. Рябов . - М. : Форум : ИНФРА-М, 2007. -

208 с. - (Профессиональное образование). - ISBN 5-8199-0090-1. - ISBN 5-16-0001520-5.

11 Зинченко, С. А. Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник / под науч. ред. С. А. Зинченко, Г. И. Колесника. - М. : Дашков и К : Академцентр, 2010. - 687 с. - ISBN 978-5-394-00775-0

12 Коршунов, Н.М. Предпринимательское право : учебник для вузов / под ред. Н. М. Коршунова, Н. Д. Эриашвили, П. В. Алексия ; Моск. ун-т МВД России, Фонд содействия правоохранит. органам "Закон и право. - М. : ЮНИТИ-ДАНА : Закон и право, 2008. - 639 с. - (Duralex, sedlex) - ISBN 978-5-238-01434-0.

13 Прудников, В. М. Государственное регулирование предпринимательской деятельности : учеб.пособие / В. М. Прудников. - М. : РИОР, 2010. - 232 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-369-00720-4. - ISBN 978-5-16-004239-8.

14 Российское предпринимательское право : учеб. для студентов вузов / под ред. В. А. Хохлова . - М. : РИОР, 2009. - 448 с. - (Высшее образование). - ISBN 978-5-369-00385-5.

15 Черкашин, Г. М.Организация предпринимательской деятельности : конспект лекций: учеб. пособие для вузов / Г. М. Черкашин, Е. Ф. Польщиков, А. А. Стром ; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образов.учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". - Оренбург : ГОУ ОГУ, 2010. - 76 с. - ISBN 978-5-9512073-5-7.

3.4.3 Семейное право

Тема 1 Семейное право: проблемы доктринального толкования и правового регулирования

1 Особенности современного семейного права
2 Классификация источников семейного права
3 Правовой статус субъектов семейного права: проблемы дееспособности и правоспособности граждан по семейному праву
4 Особые юридические факты в семейном праве
5 Особенности форм и способов защиты семейных прав
6 Презумпция, фикция и фиктивность в семейно-правовой сфере

При изучении первого вопроса, то в семейных отношениях заключена одна из важнейших сторон жизни человека. Здесь находят свою реализацию его существенные интересы. С учетом значимости семейных отношений для каждого человека и общества в целом они регулируются не только нормами морали, обычаями, религиозными установлениями, но и нормами семейного права.

Современное семейное право трансформируется под воздействием следующих факторов: разработка новой концепции семейного права; необходимость формирования правовой основы семейных ценностей; увеличение регионального компонента в правовом регулировании семейных правоотношений; расширение договорных и диспозитивных начал; появление новых семейных отношений и связанных с ним проблем правового регулирования (конкуренция социального и биологического родства, повышение общественного статуса фактического супружества, формирование активной позиции ребенка как субъекта права), увеличение трансграничного и иностранного элемента в семейных отношениях, глобализация норм семейного права. Все это и многое другое необходимо изучить аспиранту.

При изучении второго вопроса аспирант должен обратить внимание на то, что источники права – внешние формы выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения. При рассмотрении первого вопроса данной темы необходимо обратить внимание на классификацию источников семейного права.

Конституция РФ, действующая на всей территории РФ и обладающая высшей юридической силой, в ст. 72 устанавливает, что семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Нормы международного права: Всеобщая декларация прав человека от 10.12.1948г., Конвенция ООН «О правах ребенка» от 20.11.1989г., Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1993г., и т.д.

При раскрытии данного вопроса аспиранту следует дать краткую характеристику следующим нормативным актам:

Семейный кодекс РФ от 8.12.1995, который состоит из восьми разделов и ста семидесяти статьей. Гражданский кодекс РФ. Уголовный кодекс РФ. Гражданско-процессуальный кодекс РФ.

Федеральный закон Российской Федерации от 20.04.2001г «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей». Федеральный закон Российской Федерации № 159 от 21.12.1996г. «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». ФЗ «Об опеке и попечительстве».

Законы субъектов РФ регулируют отношения:

1) которые не урегулированы СК РФ;
2) отнесены СК РФ к их ведению (ч.2 п.2 ст. 13 СК РФ).

Постановление Правительства РФ № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которого производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей» от 18.06.1996.

Постановление Пленума Верховного суда РФ источниками не являются, однако оказывают помощь для правильного и единообразного толкования и применения норм семейного права. Постановление Пленума Верховного суда РФ № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» от 27.05.1998. Постановление Пленума Верховного суда РФ «О применение судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления от 4.07.1997». Постановление Пленума Верховного Суда РФ №15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» от 5.11.1998 и т.д.

Действие семейного законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц подчиняется общим правилам. Обратной силой обладают следующие положения семейного кодекса РФ - п.5, п.6, п.7 ст.169.

При подготовке к третьему вопросу аспиранту следует знать, что четкого перечня субъектов семейного правоотношения нет. Семейное законодательство России, как прежнее, так и действующее ныне, не содержит определение понятия семейной правоспособности и семейной дееспособности. В юридической литературе одни авторы отождествляют семейную правоспособность с гражданской, а другие предлагают ввести понятие именно семейной правоспособности и дееспособности. Аспиранту следует изучить следующие научные труды ученых: Рясенцева, В.А. Советское гражданское право: в 2 т. / В.А. Рясенцев. - М.: ВЮЗИ, 1960. - Т. 1.- С. 49.,Веберс, Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семейном праве / Я.Р. Веберс - Рига, 1976.-С. 85.

В юридической литературе имеются следующие определения.

Семейная правоспособность- это способность гражданина иметь личные неимущественные и имущественные права и нести обязанности. Особенностью ее является то, что с течением времени и достижением определенного возраста ее объем расширяется.

Семейная дееспособность - способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять семейные права, создавать для себя семейные обязанности и исполнять их.

Аспиранту следует проанализировать спорные позиции по этому вопросу и сформулировать свое мнение. При ответе нужно обратить внимание на взаимосвязь семейной и гражданской правоспособности и дееспособности. Гражданин, который в результате эмансипации становится полностью дееспособным в гражданской сфере, в семейной таковым не считается. В случае же признания за несовершеннолетним полной семейной дееспособности он становится дееспособным и в гражданской сфере

Классификация семейной дееспособности наиболее полно представлена в работе Беспалова Ю.Ф. Семейные права ребенка и их защита / Ю.Ф. Беспалов. - Владимер: ВГПУ, 2000. - С. 65.

Изучая четвёртый вопрос то все юридические факты в семейном праве подразделяются на две группы: действия и события. Аспирант, раскрывая юридические факты в семейном праве, должен ориентироваться на классификации юридических фактов, предложенные наукой теории государства и права. Однако необходимо приводить примеры из семейных правоотношений.

В семейном праве выделяют следующие специфические юридические факты: состояние, свойство, родство. Аспиранту необходимо раскрыть эти семейно-правовые юридические факты и проиллюстрировать, какие правовые последствия они порождают.

Рассматривая пятый вопрос, следует выделить две формы защиты семейных прав:

1) юрисдикционная;

2) неюрисдикционная.

Юрисдикционная подразделяется на:

− судебную, которая осуществляется в порядке искового и особого производства. Средство защиты – иск;

− административную, осуществляемую путем обращения в государственные органы или к конкретному должностному лицу.

К ним относятся органы исполнительной власти, органы опеки и попечительства, органы загса, должностные лица образовательных, воспитательных, лечебных учреждений и другие.

Способы защиты семейных прав в семейном законодательстве отдельно не определены. Они указаны в конкретных нормах, регулирующих семейные отношения. Анализ этих норм позволяет сделать вывод, что все способы защиты гражданских прав, предусмотренные ст. 12 ГК РФ, применяемы для защиты семейных прав. Аспиранту необходимо проанализировать данные способы на примере защиты семейных прав. Особое внимание стоит уделить коллизии правового регулирования при взыскании морального вреда, причиненного одним членом семьи другим.

Основная литература

1 Гришина, И. И. Семейное право: учеб. пособие для вузов / И. И. Гришина, И. П. Гришин . - М. : Городец, 2004. - 160 с - ISBN 5-9584-0010-X.

2 Ерохина, Е. В. Семейное право : учеб. пособие / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". – Новосергеевка: ГУП « Редакция Новосергеевской районной газеты « Голос глубинки», 2010 . – 352 с. - ISBN 978-5-9902236-1-5.

Дополнительная литература

1 Александров, И.Ф. Соотношение и взаимодействие семейного и гражданского законодательства / И.Ф. Александров // Вестник института права СГЭА. Актуальные проблемы правоведения. - 2002.- №2.- С.90.

2 Беспалов, Ю.Ф. Семейные права ребенка и их защита / Ю.Ф. Беспалов.- Владимер: ВГПУ, 2000. – 243 с.

3 Веберс, Я.Р. Правосубъектность граждан в гражданском и семейном праве / Я.Р. Веберс. - Рига, 1976.- 482 с.

4 Ворожейкин, Е. М. Семейные правоотношения в СССР / Е.М. Ворожейкин - М. Юридическая литература, 1972. – 336с.

5 Ворожейкин, Е.М. Семейные правоотношения в СССР / Е. М. Ворожейкин. – М.: [б.и.],1972. – 336 с.

6 Гливинская, И.Н. Некоторые вопросы ответственности и мер защиты в семейном праве / И.Н. Гливинская // Семейное и жилищное право. - 2009. - №3. -С. 3-14.

7 Гордеюк, Д. В. Некоторые общие положения семейного права и проблемы их применения / Д. В. Гордеюк // Юрист. - 2005. - № 7. - С. 36-38.

8 Емелина, Л. Особенности регулирования семейных отношений в современном семейном праве / Л. Емелина // Юрист ВУЗа - 2009. - № 12. - С. 17-22.

9 Каймакова, Е.В. Особенности правового регулирования право- и дееспособности граждан в семейных правоотношениях / Е.В. Каймакова // Семейное и жилищное право. – 2009. - № 2. – С.18-24.

10 Косова, О. Ю. О предмете семейного права / О. Ю.Косова // Сибирский юридический вестник.-1998.-№1.-С. 77.

11 Косова, О.Ю. Предмет семейного права и семейного законодательства / О. Ю.Косова // Государство и право. - 2000.- №7.- С.71-78.

12 Лушникова, М.В. Единство частных и публичных начал в правовом регулировании трудовых, социально – обеспечительных и семейных / М.В.Лушникова. - Ярослав: ЯрГУ, 2001. – 416с.

13 Маркосян, А.В. Проблемы фиктивности и фиктивных правовых состояний в семейном праве / А.В. Маркосян // Современное право. – 2007. - №2. – С. 58 – 61.

14 Михайлова, И.А. Имущественное и семейное положение гражданина и их воздействие на гражданскую правосубъектность / И.А. Михайлова // Гражданское право.- 2008.- № 2. - С. 14-15

15 Толстой, Ю. К. О теоретических основах кодификации гражданского законодательства / Ю.К. Толстой // Правоведение. - 1957. - № 1. - С. 42 – 55.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации :[федер.закон принят Гос.Думой 8декабря1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Российская Федерация. Законы. О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей:[принят Гос. Думой 15марта2001 г.: одобрен Советом Федерации 4апреля2001 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-34154/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Конституционного суда РФ - http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Официальный сайт уполномоченного при Президенте РФ по правам ребенка - http://www.rfdeti.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное по-полнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс : Высшая школа» : учеб.пособие для судентов юрид., финанс. и эконом. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д. Б. Новиков; Вып.23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Раскройте существующие точки зрения относительно предмета и метода семейного права
2 Укажите на особенности современного семейного права
3 3 Кто является субъектом семейного права?
4 Какие категории дееспособности существуют в семейном праве? Совпадают ли они с гражданской дееспособностью?
5 Что такое юридические факты?
6 Дайте понятие «событие», «свойство»
7 Сроки и их виды в семейном праве. Исковая давность
8 В чем заключаются особенности осуществления семейных прав и обязанностей?
9 В чем проявляется отличие мер ответственности от мер защиты в семейном праве

Тема 2 Брачные правоотношения

1 Трансформация понятия брака на современном этапе
2 Условия и препятствия действительности брака
3 Понятие и основания прекращения брака
4 Недостатки правового регулирования расторжения брака
5 Проблемные вопросы признания брака недействительным

В настоящее время в мире утрачиваются традиционные положения института брака. Наблюдается нежелание пар официально оформлять отношения, рост незарегистрированных сожительств, повышение внебрачной рождаемости, увеличение числа разводов и повторных браков. На смену тысячелетиями сложившейся форме брака как моногамной связи мужчины и женщины приходят новые квазибрачные союзы: зарегистрированное партнерство, социально-экономическое партнерство, пожизненное партнерство, гражданское партнерство.

В правовом регулировании института брака в РФ присутствует определенная общность используемых приемов организации правовых связей, поскольку на протяжении веков правом воспринимались наиболее целесообразные и проверенные практикой человеческого общения этические правила взаимоотношений в семье.

При общем подходе к браку как основе семьи наиболее распространены два концептуальных подхода к его пониманию, находящие отражение в теории и законодательстве: брак может рассматриваться в качестве оформленного в установленном порядке и порождающего соответствующие взаимные обязательства союза мужчины и женщины, длящегося во времени, или соответствующего договора.

Аспирант должен изучить тенденции трансформации понятия брака на современном этапе, исследовать правовую природу брака, предложить свое понимание данного института.

Изучая современное семейное законодательство, аспирант должен обратить внимание на то, что в семейном праве и иных отраслях российского права не сформировано понятие брака, хотя и определены его отдельные черты.

Изучая второй вопрос, то брак признается действительным при наличии позитивных условиях (добровольное согласие лиц, вступающих в брак, брачный возраст) и отсутствии негативных условий (один из вступающих в брак либо уже состоит в другом зарегистрированном браке, либо является недееспособным, лица, вступающие в брак, находятся в кровном родстве или в социальном (усыновитель и усыновленный)).

В юридической литературе все чаще появляются работы, свидетельствующие о недостатках установленных требованиях к условиям и препятствиям к заключению брачного союза. Например, предлагается: снизить брачный возраст или отменить моногамию в субъектах РФ, жители которых исповедуют мусульманство; предлагается увеличить степень родства, при которой запрещено вступать в брак и т.д. Аспиранту следует изучить данные предложения и сформировать свое видение на эти вопросы.

Также довольно остро стоит вопрос об однополых браках, вступление в брак транссексуалов, изменивших свой пол. Предлагаем аспиранту при подготовке данного вопроса воспользоваться научным исследованием Романовского Г.Б., Тарусиной Н.Н., Мохова А.А. и др. Биомедицинское право в России и за рубежом: монография / М.: Проспект, 2015. - 368 с.

Рядом ученых предлагается медицинское освидетельствование лиц, вступающих в брак, признать обязательной процедурой, ради сохранения генофонда страны и защиты прав добросовестного супруга на жизнь и здоровье. Аспиранту необходимо проанализировать семейное законодательство РФ и зарубежных стран и сформулировать свои предложения по данному вопросу.

При изучении третьего вопроса аспиранту следует обратить внимание на то, что брак прекращается вследствие смерти супруга, объявления его умершим или путем расторжения (развода).

Правом на расторжение брака СК РФ наделяет обоих супругов, за исключением случая, предусмотренного ст. 17 СК РФ. Согласно ей недопустимо предъявление мужем требованиям о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка. Это ограничение относится и к тем случаям, когда ребенок родился мертвым или не дожил до года. Ряд ученых считают, что правовое регулирование ст. 17 СК РФ не защищает права

мужчины, который хоть и находится в браке, однако не является биологическим отцом ребенка. Аспиранту следует проанализировать положения ст. 17 СК РФ и сформировать собственное мнение по данному вопросу.

Семейным законодательством предусмотрены две формы расторжения брака: административная и судебная.

Административно-процессуальная форма, по сути своей, более всего отвечает задаче «констатации смерти брака». СК РФ установлены две административно-правовые бракоразводные технологии − основная и факультативная. Исследуя судебную процедуру расторжения брака аспирант должен проанализировать судебную практику, сформированную на сегодняшний день, а также судебную статистику по делам о расторжении брака. Аспиранту следует изучить предложения ученых о необходимости разрешения ряда вопросов при расторжении брака с целью защиты прав несовершеннолетних.

При изучении четвертого вопроса аспиранту следует обратить внимание на понятие недействительного брака. Недействительность брака – это форма отказа государства от признания заключенного брака в качестве юридически значимого акта, выраженная в решении суда, вынесенного в порядке гражданского судопроизводства в связи с нарушением установленных законом условий заключения брака.

Брак признается недействительным в судебном порядке при наличии оснований, предусмотренных ст. 27 СК РФ:

- отсутствие условий вступления в брак;
- наличие препятствий;
- фиктивный брак заключение брака без намерения создать семью.

Одной из проблем признания брака недействительным в правоприменительной практики следует назвать заблуждение. Проблема, касающаяся того какое заблуждение следует считать существенным, является достаточно сложной и не имеет единообразного применения ни в юридической науке, ни в правоприменительной практике. Отсутствуют и разъяснения высшей судебной инстанции относительно критериев такого заблуждения. Аспиранту следует проанализировать научные исследования по данной теме, особо обратив внимание на смену пола одного из супругов до брака. Для более полного ответа аспиранту необходимо рассмотреть понятие и порядок санации недействительного брака. Санация недействительного брака - означает его оздоровление, то есть признания его действительным, если условие, при наличии которого брак признается недействительным, отпало. Санация - право, а не обязанность суда. Санирование брака невозможно при признании брака недействительным по причине близкого родства супругов.

Основная литература

1 Гришина, И. И. Семейное право: учеб. пособие для вузов / И. И. Гришина, И. П. Гришин . - М. : Городец, 2004. - 160 с - ISBN 5-9584-0010-X.

2 Ерохина, Е. В. Семейное право : учеб. пособие / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". – Новосергеевка: ГУП « Редакция Новосергеевской районной газеты « Голос глубинки», 2010 . – 352 с. - ISBN 978-5-9902236-1-5.

Дополнительная литература

1 Алешина, О. В. Форма брака : сущность правового регулирования / О.В. Алешкина // Российский юридический журнал. - 2011. - N 4. - С. 179 - 187.

2 Альбиков, И. Р. К вопросу исследования обстоятельств, препятствующих заключению брака / И.Р. Альбиков // Семейное и жилищное право. - 2012.- N 6. - С. 2 - 5.

3 Альбиков, И.Р. К вопросу о порядке заключения брака и установления некоторых проблем института брачного возраста в Российской Федерации / И.Р. Альбиков // Семейное и жилищное право. - 2012.- N 4. - С. 7 - 9.

4 Альбиков, И.Р. Некоторые правовые аспекты сущности брака / И.Р. Альбиков // Семейное и жилищное право. - 2012. - N 2. - С. 26 - 28.

5 Альбиков, И.Р. Правовое положение незарегистрированного брака как формы семейных отношений / И.Р. Альбиков // Нотариус. - 2012. - N 2. - С. 39 - 41.

6 Альбиков, И.Р. Правовые аспекты медицинского обследования лиц, вступающих в брак / И.Р. Альбиков // Семейное и жилищное право. - 2013. - № 5. С. 2 - 4.

7 Апель, А.Л. Расторжение брака / А.Л. Апель. - СПб.:Питер, 2003. – 78с.

8 Афанасьева, И. В. Акценты и приоритеты в дефиниции понятий «брак» и «семья» и их значение для юридической науки и практики / И.В. Афанасьева // Семейное и жилищное право. - 2006. - № 1.- С. 33.

9 Байгушева, Ю.В. Основные вопросы прекращения брака / Ю.В. Байкушева // Известия вузов. Правоведение. - 2010. - N 1. - С. 215 – 225.

10 Беспалов, Ю.Ф. Некоторые вопросы, возникающие при определении оснований и последствий недействительности браков / Ю.Ф. Беспалов // Бюллетень нотариальной практики. - 2005. - № 3. – С. 25 - 28.

11 Блинков, О. Е. Заключение и расторжение брака с лицом, находящимся в местах лишения свободы/ О.Е. Блинков, Ю.И. Денисюк// Семейное и жилищное право. - 2015. - №2. - С. 15 - 20.

12 Веселкова, Е.Е. Коллизионные проблемы заключения и расторжения брака / Е.Е. Веселкова // Законодательство и экономика. - 2014. - 8. - С. 66 - 71.

13 Выборнова, М.М. Современное законодательство европейских стран о фактических брачных отношениях разнополых лиц / М. М. Выборнова // Семейное и жилищное право. - 2011. - N 3. - С. 7 – 9.

14 Гавриш, И.В. Легализация религиозного брака: проблемы и перспективы / И.В. Гавриш // Семейное и жилищное право. - 2012.- N 4. - С. 10 - 13.

15 Ибрагимов, К. Х. Правовые проблемы многоженства в Чечне: история и современность / К.Х. Ибрагимов // История государства и права. - 2012. - № 9. - С. 41 - 44.

16 Ильина, О.Ю. Баланс частного и публичного интереса при судебном рассмотрении дел о расторжении брака / О.Ю. Ильина // Современное право. - 2005. - № 8. – С. 28-35.

17 Каменецкая, М.С. Признаки фиктивного брака / М.С. Каменецкая, // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2009. - №9. – С.17.

18 Косарева, И.А. Брачные права лиц с нетрадиционной ориентацией в России и за рубежом / И.А. Косарева // Нотариус. - 2007. - №5. - С.41 – 44.

19 Косарева, И.А. К вопросу о недействительных браках/ И.А.Косарева // Право и политика. - 2010. - N 5. - С. 934 - 943.

20 Косарева, И.А. Некоторые проблемы института брака в российском праве / И.А. Косарева // Нотариус. – 2006. - № 5. – С.13-15.

21 Косова, О.Ю. Фактические браки и семейное право/ О.Ю. Косова // Правоведение. - 1996. - № 3.- С.105.

22 Куриленко, О.Г. Трансформация понятия и формы брака в процессе формирования российского семейного права / О. Г. Куриленко // Журнал российского семейного права. - 2000. - № 5. - С.48.

23 Максимович, Л. Фиктивный брак / Л. Максимович// Закон. - 1997. - № 11.-С. 56. - ISBN 0869-4400.

24 Матвеева, Н.А. Перемена пола как основание прекращения брака /Н.А. Матвеева // Семейное и жилищное право. - 2015. - № 6. - С. 18 - 20.

25 Митенкова, О.А. Особенности рассмотрения дел о расторжении брака / О.А. Митенкова, Е.А. Савельева // Семейное и жилищное право. - 2010. - № 3.- С. 21 - 25.

26 Невзгодина, Е.Л. Признание брака недействительным по Семейному кодексу РФ / Е.Л. Невзгодина // Нотариус. - 2006. - № 5. – С. 9-11.

27 Прощалыгин, Р.А. Правовые последствия изменения пола одним из супругов во время брака / Р.А. Прощалыгин // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 2. - С. 17 - 20.

28 Реутов, С.И. Женщина и фактические браки // Сб. научных трудов Академии права и управления. Вып.1./ С.И. Реутов. - М.: Изд-во Академии права и управления, 2001. - 132с.

29 Романовский, Г.Б. Биомедицинское право в России и за рубежом: монография / Г.Б. Романовский, Н.Н. Тарусина, А.А. Мохов и др. М.: Проспект, 2015. - 368 с.

30 Сапрыкин, Н.В. Недействительность брака: некоторые проблемы теории и практики / Н.В. Сапрыкин // Российский судья. - 2005. - № 8. - С. 28-32.

31 Сергунин, Г.В. Правовая природа брака / П.И. Седугин // Семья в новых социально- экономических условиях: материалы Международной научно-практической конференции (2-10 октября 1997г.). - Новгород: НГУ, 1998. - Т.2.- С.210.

32 Сидлик, К.В. Порядок заключения брака / К.В. Сидлик // Семейное и жилищное право. - 2012. - N 1.- С. 22 - 24.

33 Спектор, Е.И. Развитие административного законодательства о государственной регистрации / Е.И. Спектор // Журнал российского права. - 2002.- № 7. - С. 45.

34 Тимшина, О.Л. О правовом значении государственной регистрации расторжения брака как акта гражданского состояния / О.Л. Тимшина // Гражданское право. - 2010. - N 1. - С. 20 - 23.

35 Трофимец, А.М. Плюрализм концепций брака / А.М. Трофимец, И.А. Трофимец // Семейное и жилищное право. - 2012.- N 2. – С. 14 - 19.

36 Трофимец, И.А. Значение сравнительного правоведения в исследовании института брака / И.А. Трофимец // Семейное и жилищное право. - 2011. - N 4. - С. 23 - 26.

37 Трофимец, И.А. Институт брака как правовой и социальный институт / И.А. Трофимец // Нотариус. - 2010. - N 6. - С. 28 - 33.

38 Трофимец, И.А. Медиация и расторжение брака / И.А. Трофимец // Российский судья. - 2014. -№ 10. - С. 17 - 19.

39 Уенкова О.Г. К вопросу о разводе в административном порядке / О.Г.Уенкова // Семейное и жилищное право. -2009. - N 4. - С. 22 - 25.

40 Чернега, К.А. Правовые аспекты легализации «нетрадиционной семьи» в России / К.А. Чернега // Гражданин и право. - 2003. - № 4. - С.43.

41 Черномазова, Л.В. Мировые судьи на защите интересов семьи: исторические и современные проблемы при рассмотрении исков о расторжении браков / Л.В.Черномазова // Мировой судья. - 2007. - № 2. - С. 13-17.

42 Чертков, А.Н. Место и роль законов субъектов Российской Федерации в системе законодательного регулирования в сфере совместного ведения / А.Н. Чертков // Журнал российского права. - 2005. - № 5. - С. 63.

43 Шишкина, Ю.С. Медицинское обследование лиц, вступающих в брак / Ю.С. Шишкина // Семейное и жилищное право. - 2013. - N 1. - С. 27 - 30.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 декабря 1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права

Законодательство
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт управление записи актов гражданского состояния администрации г. Оренбурга - http://zagsoren.ru/

Вопросы для самоконтроля

1 Юридические признаки брака
2 Что такое фактический брак?
3 Назовите условия заключения брака и препятствия к заключению брака?
4 Назовите основания прекращения брака
5 Чем отличается расторжение брака от прекращения?
6 Основания и порядок признания брака недействительным.
7 Как сказывается на правах ребенка признания брака недействительным
8 Перечислите основания санации недействительного брака
9 Какой брак следует считать фиктивным?

Тема 3 Супружеские правоотношения : проблемы теории и практики

1 Характерные особенности личных правоотношений супругов
2 Законный режим имущества супругов: общая характеристика и недостатки правового регулирования и правоприменительной практики
3 Сложные вопросы добровольного и принудительного раздела общего имущества супругов
4 Научные концепции, российское законодательство и правоприменительная практика брачном договоре

При подготовке на данный вопрос необходимо отметить, личные правоотношения регулируются правом значительно меньше, чем имущественные.

Личные супружеские правоотношения - урегулированные нормами семейного права общественные отношения, возникающие между супругами по поводу нематериальных благ. Аспирант должен указать, какими особенностями обладают личные неимущественные правоотношения супругов.

Ученые предлагают различные классификации личных неимущественных прав супругов. Аспиранту следует изучить работы таких ученых, какС.Н. Бондова, М.В. Антакольской, Семейное право: учебник/ под ред.М.В. Антакольской. – М.:

Юристъ, 2013. –С. 58 -63, Л.М. Пчелинцевой, Семейное право России: учеб.для вузов / Л.М. Пчелинцева. – М.: НОРМА, 2005. – С. 153-176., Ю.К. Толстова Гражданское право: учебник: в 3т. / Ю.К. Толстой. – М.: Проспект, 2015. – 3 Т. –527-530с.

При изучении второго вопроса, то семейное законодательство определяет два разных режима для имущества супругов - законный и договорный, предоставляя супругам право выбора между ними. При этом во втором случае они имеют широкие возможности, исходя из своих конкретных обстоятельств и интересов, определить в брачном договоре свои имущественные правоотношения

Законный режим имущества супругов - это режим их совместной собственности, установленный нормами гражданского и семейного законодательства.

Аспиранту следует раскрыть сущность данного режима, определить объекты имущества, подпадающие под законный режим имущества, уяснить перечень объектов, относящихся к личной собственности каждого из супругов. Аспирант должен уметь их назвать, при этом они должны учитывать, что в юридической литературе существует несколько точек зрения относительно того входит ли в состав общего имущества супругов долги. Необходимо знать аргументы, которые приводятся учеными для защиты своих позиций. Спорным также является и вопрос об определении момента возникновения совместной собственности супругов на доходы каждого из них от трудовой, предпринимательской и интеллектуальной деятельности. Аспиранту следует проанализировать мнения ученых и сформировать собственную позицию по данному вопросу.

Анализируя примеры из судебной практики, аспирант должен разобраться, что означает презумпция законного режима имущества супругов и презумпция владения, пользования и распоряжения имуществом супругов и каким образом они могут быть оспорены.К сожалению, в СК РФ не определена судьба предметов профессиональной деятельности супругов,

Важным в правоприменительной практике является и вопрос законного режима недвижимого имущества супругов, а именно существующих коллизий между зарегистрированными и фактическими правами

Рассматривая третий вопрос, то семейное законодательство предусматривает три ситуации, при которых супруги могут разделить свое совместное имущество:

1) во время нахождения в браке;
2) после расторжения брака;
3) в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов, с целью обращения взыскания на долю одного из супругов. Раздел общего имущества супругов может быть произведен следующими способами:

1) добровольный раздел;
2) в судебном порядке.

Добровольный раздел производится по взаимному согласию супругов и оформляется специальным соглашением между ними. Законодатель не предъявляет никаких требований, ни к форме такого соглашения, ни к содержанию, хотя такие требования предусматриваются в юридической литературе

В литературе имеются два противоположных подхода относительно условий соглашения о разделе имущества.

1. Первый подход исходит из принципа свободы договора, который позволяет гражданам заключать сделки на любых условиях при наличии воли двух сторон.

Вторая точка зрения исходит из необходимости предварительного выдела доли в натуре, что следует из буквального смысла слова «раздел».

Аспиранту с учетом научных доктрин и анализа норм семейного законодательства стоит сформировать собственное мнение и подготовить аргументы.

Супруги часто заключают соглашение о разделе имущества, по которому один из них отказывается от всего имущества в пользу другого. Несмотря на то что заключение такого соглашения при взаимном согласии супругов ничего противозаконного не содержит, есть случаи, когда оно признается ничтожной сделкой. На основе анализа практики разрешения судебных споров аспирант должен разработать практические рекомендации по оформлению подобных соглашений.

Судебный порядок раздела имущества осуществляется по правилам гражданского процессуального законодательства и правилам ст. 8-39СК РФ.

Чтобы в полном объеме разобраться в данном вопросе, аспиранту необходимо разобраться в процедуре раздела имущества супругов.

В принципе суд исходит из ст. 39 СК РФ, которая говорит о равенстве долей супругов в их общем имуществе. Суд вправе отступить от принципа равенства долей супругов в их общем имуществе, однако оно должно быть обосновано и обязательно мотивировано в судебном решении. В противном случае такое решение подлежит отмене.

При подготовке на данный вопрос, аспиранту необходимо обратить особое внимание на особенности раздела профессиональных вещей супругов акций, облигаций и иных ценных бумаг, а также вопросы раздела и выдела жилой площади, разделе недостроенного дома, квартиры, пая в ЖСК до окончательного погашения, крестьянского (фермерского) хозяйства.

Так, аспиранту необходимо рассмотреть разрешение гражданских дел о разделе совместно нажитого имущества супругами, в состав которого входят земельные участки. Специфика рассматриваемых вопросов заключается в безвозмездном характере предоставления спорных земельных участков одному из супругов. Поскольку предоставление земельного участка может быть, как до брака, так и во время брака, то суды по-разному в этих ситуациях разрешают вопрос раздела. Кроме того, необходимо учитывать особенности учета норм минимальных размеров земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность, которые устанавливаются законодательством субъектов РФ

Анализ судебной практики применения сроков исковой давности к требованиям о разделе общего имущества супругов, приводит к выводу об отсутствии единообразного понимания того, с какого момента следует исчислять данный срок. Судебная практика свидетельствует о существовании неопределенности в установлении момента начала течения срока исковой давности по исковым требованиям о разделе общего имущества супругов. После изучения

судебных решений стало ясно, что различные правоприменители под нарушением права, с которым закон связывает начало течения исковой давности по данным исковым требованиям, понимают совершенно разные обстоятельства.

Аспирант должен сформировать свой подход к определению данного момента с точки зрения действующего законодательства и дать рекомендации по формулировке ясного и определенного правила с точки зрения законодательного предложения.

При изучении следующего вопроса, то следует обратить внимание на определение брачного договора. Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения. Аспиранту следует изучить понятие брачного договора, его существенные условия, круг вопросов, которые он вправе регулировать и какие условия не могут быть закреплены брачным договором.

Аспиранту следует привести примеры и судебной практики о признании брачного договора недействительным при включении недопустимых условий. К сожалению, вынуждены констатировать, что нормы о брачном договоре не конкретизированы и отсутствует единая судебная практика. Например, в тексте брачного договора неправомочно включать пункты, ущемляющие каким-либо образом права одного из супруга. Брачный договор не может ставить одного из супругов в чрезвычайно невыгодное материальное положение. Однако, что понимается под крайне неблагоприятным положением ни семейное законодательство, ни судебная практика точного ответа не дает. Аспиранту следует выделить и иные недостатки, и коллизии правового регулирования брачного договора.

Основная литература

1 Гришина, И. И. Семейное право: учеб. пособие для вузов / И. И. Гришина, И. П. Гришин . - М. : Городец, 2004. - 160 с - ISBN 5-9584-0010-X.

2 Ерохина, Е. В. Семейное право : учеб. пособие / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". – Новосергеевка: ГУП « Редакция Новосергеевской районной газеты « Голос глубинки», 2010 . – 352 с. - ISBN 978-5-9902236-1-5.

Дополнительная литература

1 Азнаев, А. М.Брачный договор в российском праве / А. М. Азнаев // Закон. - 2008. - № 10. - С. 183-188.

2 Александрии, Е.Н. Соглашения о содержании между супругами / Е.Н. Александрии // Гражданин и право. - 2003.- № 4.- С.17

3 Алибекова, Ф. Я. Законный режим имущества супругов - правовой институт / Ф. Я. Алибекова // Юрист. - 2008.- № 3.- С. 17-19.

4 Альбиков, И.Р. Юридическая сущность законного и договорного режимов регулирования имущественных отношений супругов / И.Р. Альбиков // Нотариус. - 2010. - N 5. - С. 30 - 33.

5 Альбиков, И.Р. Юридическая природа института - законного режима имущества супругов в современном праве / И.Р. Альбиков // Семейное и жилищное право. - 2011. - N 6. - С. 24 - 26.

6 Багрова, Н. В. Субъекты брачного договора / Н. В. Багрова // Семейное и жилищное право.- 2008. - № 1. - С. 14-16.

7 Белкин, А.Е. К вопросу об исковой давности на раздел совместного имущества супругов/ А.Е. Белкин // Семейное и жилищное право. - 2009. - № 4. - С. 26-28.

8 Беспалов, Ю. Ф Разбирательство дел о разделе общего имущества супругов / Ю. Ф Беспалов // Российская юстиция. - 2002. - № 9. - С. 27-29.

9 Богданова, Н. Д. Правовой режим объектов недвижимого имущества, приобретенных супругами за счет заемных денежных средств/ Н. Д. Богданова // Хозяйство и право. - 2009. - № 6. - С. 122-128.

10 Бойцова, Е. Раздел общего имущества супругов: процедура, расходы и налогообложение / Е. Бойцова // Финансовая газета. - 2000. - № 20. - С. 42.

11 Бондов, С.Н. Брачный договор / С.Н. Бондов. - М.: Закон и право, 2000.- 123с.

12 Гонгало, Б.М. Брачный договор. Комментарий семейного и гражданского законодательства / Б.М.Гонгало, П.В.Крашенинников. - М.: Статут, 2009. - 148 с.

13 Гончарова, М. Распоряжение по согласию - мир в доме / М. Гончарова // ЭЖ-Юрист. - 2012. - N 19. - С. 11.

14 Звенигородская, Н Ф.Отграничение свидетельства о праве собственности от соглашения супругов о разделе имуществ / Н.Ф. Звенигородская // Бюллетень нотариальной практики. - 2008. - № 6. - С. 14-17.

15 Звенигородская, Н. Ф. Проблемы признания недействительным соглашения о разделе имущества супругов / Н. Ф. Звенигородская // Юрист. - 2009. - № 5. - С. 55-62

16 Звенигородская, Н.Ф. Недействительность брачного договора: теория и практика/ Н.Ф. Звенигородская // Российская юстиция. - 2009. - №5. – С. 25-29.

17 Карпухин, Д. Проблемы раздела жилого помещения между бывшими супругами / Д. Карпухин //Жилищное право. – 2012. -№12. –С.53-57.

18 Косарева И.А., Кульков И.А. Ответственность супругов по обязательствам: некоторые вопросы теории и практики / И.А. Косарева, И.А. Кульков // Мировой судья. - 2010. - N 1. - С. 16 - 20.

19 Кратенко, М.В. Раздел общих обязательств (долгов) супругов: некоторые проблемы теории и практики / М.В. Кратенко // Адвокат. - 2011. - N 9. - С. 21 - 28.

20 Левин, Ю. В.Актуальные вопросы брачного договора в Российской Федерации / Ю. В. Левин // Право и политика. - 2009. - № 2. - С. 358-363.

21 Левушкин, А.Н. Правовая природа соглашения супругов о разделе общего имущества / А. Н. Левушкин // Юридический мир. - 2011. - № 3. - С. 30 - 33.

22 Мыскин А.В. Брачный договор в системе российского частного права / АВ. Мыскин. - М.: Статут, 2012. - 172 с

23 Нерсесян, Д. Категория «совместное имущество супругов» в теории гражданского права и судебной практике / Д.Нерсесян // Арбитражный и гражданский процесс. - 2009. - № 2. - С. 44 - 47.

24 Никифорова, Е.И Режим общей собственности супругов. Обзор судебной практики / Е.И Никифорова // Жилищное право. – 2009. - №1. - С.19 - 20.

25 Палькина, Т.Н. Проблемы правового регулирования и реализации личных неимущественных прав супругов / Т. Н. Палькина // Семейное и жилищное право. - 2009. - № 1. - С. 21-25.

26 Пономаренко, П. М.Брачный договор и недвижимость / П. М. Пономаренко // Человек и закон. - 2004. - № 10. - С. 82-84.

27 Расторгуева, А.А. Соглашение о разделе общего имущества супругов // Нотариус.- 2011. - N 6.- С. 2 - 7.

28 Рузаков, А.Б. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации в имуществе супругов / А.Б.Рузаков, О.А.Рузакова // Семейное и жилищное право. - 2007. - № 2. - С. 15-19.

29 Свит, Ю.П. Раздел супругами жилого помещения: правовое регулирование и судебная практика / Ю.П. Свит // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2010. - № 3. - С. 18 - 25.

30 Слепакова, А.В. Правоотношения собственности супругов / А.В. Слепакова. - М.: Статут, 2005. - 443 с.

31 Шаповалова, С.А Личное неимущественное право супруга на выбор фамилии по российскому и зарубежному семейному законодательству / С. А. Шаповалова // Нотариус. - 2008. - № 6. –С.12-13.

32 Шершень, Т.В.Брачный договор как основание изменения законного режима имущества супругов / Т.В. Шершень // Нотариус. – 2009. - №2. – С.24.

33 Шугаибова, С.Ш. Соблюдение принципа равенства супругов в нормативном регулировании личных неимущественных правоотношений между ними / С.Ш.Шугаибова // Бюллетень нотариальной практики. - 2006. - № 6. – С.30 – 31.

34 Ямашев, Д. Возмездные сделки между супругами / Д. Ямашев // ЭЖ-Юрист. - 2013. - N 20. - С. 16.

35 Гладковская, Е.И. Семейный договор как основание изменения законного режима имущества супругов / Е.И. Гладковская// Вестник Пермского университета. Юридические науки. -2014. - № 3. -С. 116 - 124.

36 Бутова, Е.А. О некоторых вопросах трансформации общей совместной собственности в долевую/ Е.А. Бутова // Современное право. 2014. -№ 6.- С. 68 - 72.

37 Савельев, Д.Б. Законный режим недвижимого имущества супругов: коллизии между зарегистрированными и фактическими правами / Д.Б. Савельев // Российская юстиция. -2014. -№ 5. -С. 15 – 19

38 Левушкин, А.Н. Реализация прав супругов при осуществлении деятельности юридического лица / А.Н. Левушкин // Журнал российского права. - 2016. -№ 3. -С. 47 - 55.

39 Хлюстов, П.В. Совместное имущество супругов: проблемы формирования конкурсной массы гражданина-банкрота / П.В. Хлюстов // Закон. -2015. -№12.-С. 63 - 72.

40 Петров, В. Брачный договор: хроника супружеской войны / В. Петров // Административное право. -2015. -№ 3. -С. 109 - 116; N 4. С. 93 - 98.

41 Шаина, М.А. О проблематике долевой собственности супругов / М. А. Шаина// Адвокат. -2015. -№ 7. - С. 31 - 33.

42 Богданова, И.С. Правовой режим дохода, получаемого в период брака одним из супругов от использования принадлежащего ему имущества И. С. Богданов // Адвокат. - 2015. -№ 5. -С. 10 - 13.

43 Адаев, И.К., Нестерова Т.И. Брачный договор: понятие, правовая природа и содержание / И.К. Адаев// Нотариус.- 2014. -№ 6. -С. 3 - 6.

44 Ломакина, П.А. Добровольный раздел общих долгов супругов по российскому праву / П.А. Ломакина // Вестник гражданского права.- 2015. -№ 4. -С. 36 - 53.

45 Кишмерешкин, Е. Раздел имущества супругов / Е. Кишмерешкин// Жилищное право. -2016. -№ 5. -С. 29 - 34.

46 Позднякова, Е.А. Вопросы судебной практики раздела земельного участка в составе совместно нажитого имущества / Е.А. Позднякова // Российская юстиция. - 2015. -№ 5. -С. 63 - 66.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 декабря 1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты - https://notariat.ru/
Официальный сайт РоссИмущество - http://esugi.rosim.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самопроверки

1 Какие отношения между лицами состоящими в браке, принято называть личными неимущественными?

2 Какой правовой режим собственности супругов?

3 Укажите основания трансформации личного имущества супругов в общее

4 Раскройте содержание соглашения о разделе совместного имущества супругов

5 Какими признаются доли каждого из супругов в общем имуществе? В каких случаях суд вправе отступить от начал равенства?

6 Каковы гарантии защиты имущественных прав кредиторов?

7 Перечислите основные элементы брачного договора

8 Какие условия не могут быть включены в условия брачного договора?

9 С какого момента, и по каким основаниям прекращает действие брачный договор?

Тема 4 Правоотношения родителей и детей

1 Юридическая фиксация материнства и отцовства

2 Проблемы родительства вследствие применения методов искусственной репродукции

3 Особенности семейно-правового статуса детей

4 Коллизии в правовом регулировании семейно-правового статуса родителей

5 Недостатки в правоприменительной практике при разрешении споров связанных с воспитанием детей

Рассматривая первый вопрос, обучающемуся следует заметить, что в основу возникновения родительских прав и обязанностей поставлен факт кровного родства с ребенком. При этом происхождение детей от родителей должно быть удостоверено в установленном законом порядке. Родители (один из родителей), в течение месяца со дня рождения ребенка, обращаются с соответствующим заявлением в органы ЗАГСа.

Юридическая фиксация отцовства значительно сложнее, чем матери. Аспирант должен подробно изучить существующие три формы признания отцовства:

1) презумпция отцовства;

2) добровольное признание отцовства –устанавливается путем подачи совместно заявления фактического отца ребенка, не состоящего в браке с матерью ребенка и матерью. Антокольская М.В. считает, что такой правовой акт по своей правовой природе является сделкой;

3) Установление отцовства в исковом и особом производстве. Поскольку при рассмотрении дел суд должен руководствоваться семейным законодательством и постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 № 9 «О применении судами СК РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскания алиментов», аспиранту следует изучить вышеуказанное постановление.

Разбирая второй вопрос, то особый интерес вызывает установление родительства вследствие применения методов искусственной репродукции. Необходимо рассмотреть все существующие репродуктивные технологии и разобраться, каким же образом семейное законодательство разрешает проблему установления отцовства и материнства при их применении. Роль семейно – правового регулирования в этих процессах исключительно узкоспециальная: она обеспечивает решение вопросов юридического выбора отца и матери при «соучастии» той, иной или обеих сторонах.

Суррогатное материнство поколебало общепризнанный принцип: мать ребенка - это та, которая его родила. В этом случае рождение происходит для других будущих родителей, которые таковыми являются по генетическим показателям. Ребенок на заказ. Соответственно, создается почва для споров, кто именно будет выступать юридической матерью - та, которая родила, или та, чья яйцеклетка была оплодотворена. В юридической литературе сложились три точки зрения. Аспирант должен изучить данные точки зрения, проанализировать российское и международное законодательство и сформировать свою точку зрения по данному вопросу.

Отметим, что на современном этапе существует достаточно пробелов в семейном законодательстве:

– российское законодательство не регулирует ситуацию, когда ребенок становится не востребованным ни биологической матерью, ни генетическими родителями;

– сущность правовая природа договора суррогатного материнства, его существенные условия, субъектный состав; последствия расторжения договора в одностороннем порядке;

– суррогатный туризм.

Аспиранту необходимо исследовать законодательство, научные доктрины, судебную практику, в том числе и судебную практику ЕСПЧ и разработать предложения по усовершенствованию современного семейного законодательства. Рекомендуем изучить монографию Г.Б. Романовского Биомедицинское право в России и за рубежом: монография / Г.Б. Романовский, Н.Н. Тарусина, А.А. Мохов и др. М.: Проспект, 2015. - 368 с.

Рассматривая третий вопрос аспирант должен обратить внимание на особенности семейно-правового статуса детей

Обязанности ребенка в семье определяются только нормами нравственности, поскольку принудить его к их исполнению с помощью закона невозможно.

В Семейном Кодексе Российской Федерации предусмотрены следующие лично-неимущественные права ребенка:

1) право ребенка жить и воспитываться в семье;

2) право ребенка на общение с родителями и другими родственниками;

3) право ребенка на защиту своих прав и законных интересов;

4) право ребенка выражать свое мнение. В случаях, предусмотренных ст.59,72,132,134,136,143,154 мнение ребенка обязательно;

5) ребенка на имя, отчество и фамилию и на их изменение;

6) Российским законодательством предусмотрены жилищные и иные имущественные права детей. Несовершеннолетний имеет право на получение содержания от родителей. В перечень имущественных прав ребенка Семейный кодекс включает также получение причитающихся ему платежей, выплачиваемых государством.

Особое место среди положений Семейного кодекса, посвященных имущественным правам ребенка, занимают правила, где проводится граница между его имуществом и имуществом родителей. Пункт 4 ст. 60 СК устанавливает ее следующим образом: «Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка».

На сегодняшний день существует несколько дискуссионных вопросов, касающихся семейно-правового статуса ребенка:

- право ребенка знать своих родителей при рождении его с помощью метода искусственной репродукции;

- установление семейно-правовых обязанностей ребенка;

- имущественные права ребенка при получение алиментов, право на проживание в жилом помещении при расторжении брака, право на жилье при покупки квартире в ипотеку и на материнский капитал и т.д.

Четвертый вопрос содержит в себе определение родительских правоотношений. Родительские правоотношения -урегулированные нормами семейного законодательства совокупность имущественных и лично-неимущественных отношений между родителем и его ребенком.

Аспирант, при подготовке на данный вопрос, должны указать основные черты родительских правоотношений.

В этих целях родителям предоставляется свобода выбора средств и методов воспитания своего ребенка с соблюдением ограничений, предусмотренных п.1 ст.65 СК РФ. В научной литературе обсуждается идея правового закрепления основных направлений семейного воспитания. Аспиранту следует предложить какое одно из направлений семейного воспитания ребенка.

Выделяют следующие права и обязанности родителей:

1 право и обязанность родителей защищать права и интересы детей;

2 право родителей требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения;

3 родитель, проживающий отдельно от ребенка имеет право на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования, на получения информации о своем ребенке из воспитательных, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях.

4 родители не только должны воспитывать своих детей, но и осуществлять надзор.

Аспирант должен помнить и знать, что кроме личных неимущественных прав и обязанностей родители имеют также и имущественные права, и обязанности.

Имущественные правоотношения между родителями и детьми – это отношения, складывающиеся по поводу имущества.

Они подразделяются на два вида:

- отношения по поводу взаимного содержания друг друга (алиментные правоотношения - гл.13 СК РФ);
- отношения общей и личной собственности родителей и детей (ст.60 СК РФ).

Рассматривая последний вопрос аспиранту следует обратить внимание на **с**поры, связанные с воспитанием детей разрешаются органами опеки и попечительства или судом. В суде рассматриваются споры, указанные в ст. 78 СК и в Постановление Пленума Верховного суда РФ № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» от 27.05.1998.

Аспирант должен указать следующие особенности рассмотрения этих споров:

1) обязательное личное присутствие органов опеки и попечительства;
2) неоднократность;
3) рассмотрение личных качеств родителей.

Споры о воспитании детей подразделяется на 4 группы.

1. Споры между ребенком, родителями и другими субъектами семейного права. Эта категория дел не обозначена в литературных источниках. Между тем

новеллы СК РФ ее предполагают. Коль скоро ребенок имеет право на надлежащее воспитание, уважение своего достоинства, выражение своего мнения по семейным вопросам (прежде всего затрагивающим его интересы), общение с родственниками и т.п., а также право на защиту своих прав и интересов, естественно, он может быть и субъектом спора о семейном праве. Значит, он может осуществлять, в зависимости от возраста и обстоятельств, защиту своей правовой позиции с помощью представителя или самостоятельно.

2. Споры между родителями о месте проживания ребенка и участии отдельно проживающего родителя в его воспитании. Родители обладают равными правами по воспитанию своих детей (за некоторыми изъятиями, о которых уже говорилось), а ребенок нуждается и в матери, и в отце. При расторжении брака, если соглашение о месте проживания ребенка не достигнуто или оно не отвечает интересам ребенка, суд обязан решить данный вопрос независимо от заявления искового требования (ст. 24 СК РФ). Аспиранту следует изучить правовую природу соглашения об определении места жительства ребенка, существенные условия такого соглашения и ограничения свободы такого соглашения. Также аспирант должен обратить внимание на такие спорные моменты в правоприменительной практике, как учет мнения ребенка, достигшего 10 лет, коррупционная составляющая в деятельности органов опеки и попечительства и суда, формализм при вынесении решения судом и т.д. Приветствуется если аспирант составит статистические данные относительно с кем остается ребенок и в каких случаях мнение ребенка было положено в основу судебного решения.

В российской судебной практике распространены так называемые «стереотипы судебных решений по делам связанным с воспитанием детей». Аспиранту следует изучить, что понимается под стереотипами судебных решений.

3. Споры между родителями и другими лицами. Существует несколько видов таких споров. Наиболее распространенные возникают из исков об устранении препятствий к общению с ребенком и об определении порядка такого общения. Обычно такие иски подают бабушки и дедушки несовершеннолетних детей, чьи родители в разводе.

4. Споры о применении к родителям мер ответственности или иных принудительных мер за ненадлежащее воспитание ребенка. В зависимости от наличия в негативном поведении родителей состава правонарушения к ним применяются либо меры семейно-правовой ответственности, либо отказ в принудительном осуществлении права, либо иные меры оперативного характера, направленные на защиту интересов ребенка.

Аспиранту следует в полном объеме изучить основания и порядок лишения родительских прав, основания и порядок ограничения родительских прав и отобрание ребенка. Все эти меры, основания и порядок вызывают серьезные дискуссии в научной среде.

Аспиранту следует изучить научную базу, законодательство, судебную практику; выявить проблемы в правовом регулировании и практики применения.

Основная литература

1 Гришина, И. И. Семейное право: учеб. пособие для вузов / И. И. Гришина, И. П. Гришин . - М. : Городец, 2004. - 160 с - ISBN 5-9584-0010-X.

2 Ерохина, Е. В. Семейное право : учеб. пособие / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". – Новосергеевка: ГУП « Редакция Новосергеевской районной газеты « Голос глубинки», 2010 . – 352 с. - ISBN 978-5-9902236-1-5.

Дополнительная литература

1 Афанасьева, И.В. Правовая природа и содержание договора суррогатного материнства / И.В. Афанасьева // Медицинское право. - 2015. - № 4. - С. 39 - 42.

2 Вахрамеева, Л.Н. Ответственность за неисполнение обязанностей по воспитанию детей / Л.Н. Вахрамеева // Законность. - 2015. - № 5. - С. 57 - 59.

3 Дзугаева, А.З. Организация работы по профилактике социального сиротства и разрешению споров, связанных с воспитанием детей, в г. Москве / А.З. Дзугаева // Семейное и жилищное право. - 2014. - № 2. - С. 23 - 27.

4 Елисеева А.А. Место жительства несовершеннолетних: отдельные проблемы судебного определения / А.А. Елисеева // Семейное и жилищное право. - 2015. - № 5. - С. 7 - 9.

5 Зубарева, О.Г. Процессуальные особенности досудебной подготовки споров о детях: места жительства ребенка и порядка осуществления родительских прав / О.Г. Зубарева// Семейное и жилищное право. - 2015. - № 1. - С. 10 - 13.

6 Кириченко, К.А. Определение предмета договора суррогатного материнства / К.А. Кириченко // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 1. - С. 9 - 12.

7 Косова, О.Ю. Об обязанности родителя обеспечить получение ребенком образования / О.Б. Косова // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 4. - С. 18 - 21.

8 Косова, О.Ю. Судебное отобрание детей у родителей: вопросы теории и практики / О.Ю. Косова // Семейное и жилищное право. - 2014. - № 4. - С. 19 - 23.

9 Краснова, Т.В. Правовая возможность отобрания ребенка у родителей: социальные риски в законодательстве и пути их преодоления / Т.В. Краснова// Вестник Пермского университета. Юридические науки. - 2016. - № 1. - С. 60 - 67.

10 Кучинская, Л.А. Соотношение индивидуальных и публичных интересов при разрешении споров о детях в суде / Л.А. Кучинская // Арбитражный и гражданский процесс. - 2016. - № 1. - С. 8 - 13.

11 Лебедева, О.Ю. Проблемы, возникающие при установлении происхождения детей, рожденных при помощи методов вспомогательной репродукции: обзор законодательства и правоприменительной практики стран Европы, Канады и США / О.Ю. Лебедева // Семейное и жилищное право. - 2013. - № 5. - С. 32 - 35.

12 Лебедева, О.Ю. Установление происхождения детей по законодательству Российской Федерации и иностранных государств / О.Ю. Лебедева // Lex russica. - 2015. - № 1. - С. 96 - 103.

13 Пирогова, Е.Е. Проблемы реализации права ребенка выражать свое мнение в суде по делам о защите его прав / Е.Е. Пирогова // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 3. - С. 10 - 13.

14 Рабец, А.М. Презумпция отцовства мужа матери ребенка в семейном праве Российской Федерации и на постсоветском пространстве / А.М. Рабец // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 2. - С. 20 - 23.

15 Рабец, А.М. Презумпция отцовства мужа матери ребенка в семейном праве Российской Федерации и на постсоветском пространстве / А.М. Рабец // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 2. - С. 20 - 23.

16 Романовская, О.В. Право и репродуктивный туризм / О.В. Романовский // Туризм: право и экономика. - 2014. - № 4. - С. 24 - 28.

17 Романовский, Г.Б. Биомедицинское право в России и за рубежом: монография / Г.Б. Романовский, Н.Н. Тарусина, А.А. Мохов и др. М.: Проспект, 2015. - 368 с.

18 Силуянова, И.В. Репродукция человека: этико-правовые проблемы / И.В. Силуянова, К.А. Силуянов // Медицинское право. - 2013. - № 4. - С. 35 - 38.

19 Соседова, М.В. Меры семейно-правовой ответственности / М.В. Соседова // Судья. - 2014. - № 6. - С. 48 - 50.

20 Татаринцева, Е.А. Усыновление и вспомогательные репродуктивные технологии: что лучше защищает права ребенка? / Е.А. Татаринцева // Актуальные проблемы российского права. - 2015. - № 6. - С. 132 - 138.

21 Фиошин, А.В. Оценочные понятия в нормах о правах родителей и детей / А.В. Фиошин// Нотариус. - 2016. - 2. - С. 5 - 8.

22 Чашкова, С.Ю. Свобода формирования условий договора о суррогатном материнстве как нетипичной договорной конструкции / С.Ю. Чашкова // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 2. - С. 58 - 64.

23 Шелыгина, Е.А., Светличная Т.Г., Степанов Е.С. Комплементарность светских и теологических концепций использования вспомогательных репродуктивных технологий / Е.А. Шелыгина, Т.Г. Светличная, Е.С. Степанов // Медицинское право. - 2016. - № 4. - С. 38 - 44.

24 Шелютто, М.Л. Вопросы ратификации и имплементации Российской Федерацией Европейской конвенции об осуществлении прав детей / М.Л. Шелютто // Семейное и жилищное право. - 2014. - № 1. - С. 43 - 47.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 декабря 1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт уполномоченного при Президенте РФ по правам ребенка - http://www.rfdeti.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента).

Вопросы для самоконтроля

1 Раскройте порядок установления отцовства в судебном порядке
2 Как происходит установление отцовства в случае смерти предполагаемого отца?
3 Какие доказательства принимает суд во внимание при установлении отцовства?

4 Установлен ли срок исковой давности для оспаривания записи об отце ребенка?

5 Перечислите личные права ребенка

6 В чем заключается право ребенка на защиту его прав и законных интересов?

7 Раскройте принцип раздельности имущества родителей и детей

8 Раскройте виды прав и обязанностей родителей

9 В чем состоит особенность обязанности воспитывать своих детей?

10 Какие споры относятся к категории споров, связанных с воспитанием детей?

11 Раскройте основания лишения родительских прав

12 В чем проявляется злоупотребление родительскими правами?

13 Кто имеет право на предъявление иска о лишении родительских прав?

14 Кто имеет право на предъявление иска об ограничении родительских прав?

15 Перечислите основания ограничения родительских прав

16 Каковы правовые последствия лишения родительских прав?

17 В каких случаях суд может отказать в восстановлении родительских прав?

18 Возможно ли восстановление в родительских правах если ребенок усыновлен?

19 Каковы правовые последствия ограничения родительских прав?

20 В каких случаях закон допускает немедленное отобрание ребенка у родителей?

Кейс задача

Представители органов опеки и попечительства обратились в суд с иском о лишении родительских прав гр. Ф. и Т. Дети одни трое суток без родителей и какого-либо присмотра со стороны взрослых. Несовершеннолетние Снежана и Евгений неоднократно помещались в социальный приют п. Чильчи Тындинского района, но профилактическая работа положительных результатов не дала. Ф. не работала, злоупотребляла спиртными напитками, собирала дома компании для совместного распития спиртных напитков, семья жила на детские пособия. Отец Т. самоустранился от воспитания и содержания своих детей, часто выезжает из поселка в г. Тынду, с его слов в поисках работы, но длительное время на одном месте не задерживается, постоянного источника дохода не имеет, чаще всего перебивается случайными заработками. Выезжая из поселка, Т. оставлял малолетних детей с пьющей матерью, тем самым подвергал жизнь и здоровье детей опасности, по месту жительства в п. Аносовский работать не желает. Семья проживает в трехкомнатной благоустроенной квартире, в которой антисанитарные условия, у несовершеннолетних нет элементарных условий для нормальной жизни, нет места для выполнения домашних заданий, на кроватях вместо постельного белья груды грязных матрацев и тряпок, вещи детей грязные, разбросаны по всей квартире, на кухне - грязная посуда, в квартире неприятный запах.

В судебном заседании ответчик Т. исковые требования признал частично, пояснив, что вины своей не признает, так как в это время работал в другом городе.

Ответчица Ф. исковые требования признала частично, суду пояснила, что виновата в том, что оставила детей на три дня, но не виновата в том, что уснула и проехала свою станцию и проводник её не разбудил. Она просила П. присмотреть за детьми в ее отсутствие, но П. не проследила.

Приблизительные темы рефератов

1 Правовое регулирование установление отцовства и материнства при рождении ребенка методом искусственной репродукции
2 Право несовершеннолетних детей знать своих родителей
3 Права несовершеннолетних родителей
4 Права родителя, проживающего отдельно от ребенка
5 Гарантии родительских прав
6 Споры об определении места проживания ребенка
7 Договор об определении места проживания ребенка и о участии в его воспитании
8 Исполнение решений суда, связанных с определением места жительства ребенка и участие в его воспитании

Тема 5 Алиментные обязательства

1 Юридические признаки алиментных обязательств.
2 Виды алиментных обязательств
3 Способы и порядок выплаты алиментов на несовершеннолетних детей: перспективы развития
4 Понятие, форма и юридическая сила соглашения об уплате алиментов: дискуссионные вопросы науки и правоприменительной практики
5 Ответственность за неуплату алиментов

Аспирант при подготовке первого вопроса должны выучить понятие алиментных обязательств и их особенности.

Алиментные обязательства - урегулированные нормами семейного права имущественные правоотношения, возникающие на основе соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставить содержание другим её членам, а последние вправе его требовать.

Выделяются следующие признаки алиментных обязательств:

1) личный характер;
2) безвозмездность;
3) носят длящийся характер;
4) основания их возникновения определенны в законе.

Необходимо обратить внимание на то, что алиментные обязательства классифицируются на первоочередные алиментные обязательства (родителей в отношении детей и детей в отношении родителей, супругов в отношении друг к другу) и на второстепенные (братья, сестры в отношении друг друга, бабушки и

дедушки в отношении внуков, и внуки в отношении бабушек и дедушек, фактические воспитанники в отношении к фактическим воспитателям, пасынки и падчерицы в отношении отчимов и мачех).

Уплата алиментов может осуществляться как в добровольном порядке, так и в принудительном (судебном порядке).

При изучении второго вопроса аспирант должен обратить внимание на способы и порядок выплаты алиментов.

Обязанность родителей содержать детей возникает при наличии следующих фактов:

1) наличие юридически значимой связи между ними;

2) несовершеннолетие или совершеннолетие и нетрудоспособность детей;

3) наличие соглашения или решения суда.

Выплаты алиментов на несовершеннолетних детей осуществляется либо в долях к заработку (доходу) родителя (ст. 81 и 82 СК РФ), либо в твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ). Размер алиментов может быть уменьшен или увеличен в связи с материальным и семейным положением плательщика и получателя алиментов.

Материальное состояние второго родителя юридического значения не имеет. Необходимо обратить внимание на порядок обращения в суд с иском о взыскании алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей, на удержание алиментов в долях к заработку (доходу) родителя в иностранной валюте и существующие особенности удержания алиментов с военнослужащих, сотрудников внутренних дел и других, приравненных к ним категориям лиц; с композиторов, писателей и других творческих работников; лиц отбывающих наказание и исправительные работы; с лиц, работающих за рубежом; с безработных. Аспиранту следует обратить внимание на судебную практику относительно взыскания алиментов от лиц, находящихся в местах лишения свободы, безработных, скрывающих свои доходы.

Существует ряд особенностей в порядке взыскания и использования алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей, которые аспирант должен обязательно рассмотреть.

В судебном порядке возможно взыскание дополнительных расходов в отношении несовершеннолетних детей и нетрудоспособных совершеннолетних детей в связи с их болезнью, увечья, получение специального платного образования.

Основанием возникновения у совершеннолетних трудоспособных детей обязанности содержать своих нетрудоспособных родителей являются:

1) наличие юридически значимой связи между ними;

2) нетрудоспособность родителей. Причем различные ученые по-разному определяют нетрудоспособность получателя алиментов. Спорным вопросом является признание инвалидов третьей группы нетрудоспособными. Изучая вопрос, аспирант должен рассказать о существующих точках зрения по указанной выше проблеме;

3) наличие соглашения или решения суда.

Размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется в твердой денежной форме в зависимости от материального и семейного положения

плательщика и получателя алиментов. Необходимо обратить внимание и раскрыть существующие особенности взыскания алиментов в судебном порядке с совершеннолетних трудоспособных детей на нетрудоспособных родителей.

В п. 5 ст. 87 указаны обстоятельства, при которых дети освобождаются от уплаты алиментов.

Алиментные обязательства супругов и бывших супругов возникают:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;
- бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;
- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;
- нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Ст. 92 СК РФ выделяет основания освобождения от такой алиментной обязанности.

Аспирант должны уяснить, что субъекты алиментных обязательств второй очереди смогут получить содержание, только если у них не будет возможности получить материальную помощь от родителей, детей или супруга (бывшего супруга). Аспирант должен перечислить субъектов алиментных обязательств второй очереди и рассмотреть основания их возникновения, прекращения и освобождения от них.

При рассмотрение третьего вопроса, обучающемуся следует обратить внимание на то, что в современном российском семейном законодательстве предусмотрен добровольный порядок уплаты алиментов - по соглашению сторон. Законодатель отдает ему предпочтение, так как отношения в семье носят личный характер и алиментные обязательства по определению должны исполняться без государственного принуждения. Соглашениям об уплате алиментов посвящена глава 16 СК РФ. Однако легальное определение этого понятия отсутствует. Аспиранту следует разработать собственное определение алиментного соглашения.

В научной литературе существует спор относительно правовой природы алиментного соглашения: гражданско-правовой договор или семейно-правовой. Аспиранту необходимо изучить аргументы обоих сторон дискуссии и сформировать собственное мнение по данному вопросу.

Содержание алиментного соглашения - это определение размера, условий и порядка выплаты алиментов. Однако в СК РФ нет статей, посвященных его содержанию, есть лишь нормы о размере алиментов (ст. 103 СК РФ), способах и порядке их уплаты (ст. 104 СК РФ). Тем не менее, следует обратить внимание на следующие условия алиментного соглашения:

- размер, способы и порядок выплаты алиментов;
- основания изменения и расторжения соглашения;
- формы и условия ответственности за несвоевременную уплату.

В настоящее время нотариус устанавливает законность содержания алиментного соглашения на момент его заключения. Таким образом, довольно рискованно в настоящее время заключать соглашение об уплате алиментов на условиях твердой денежной суммы или передачи имущества в счет уплаты алиментов, так как изменение имущественного положения плательщика алиментов, в частности, например, увеличение его дохода, может послужить основанием для предъявления требований о признании соглашения недействительным. Аспиранту следует предложить свое видение разрешения данной проблемы.

В литературе высказывается мнение о том, что алиментное соглашение может быть прекращено в связи с выплатой отступного, так как к ним применяются положения гражданского законодательства о сделках. В ст. 409 ГК РФ действительно предусмотрено прекращение обязательства представлением отступного, вместе с тем. Другие ученые полагают, что, поскольку согласно ст. 4 СК РФ, субсидиарное применение норм гражданского законодательства к семейным отношениям допускается, только если это не противоречит существу семейных отношений и значит. "откупиться", к примеру, от императивно установленной родительской обязанности по содержанию детей противоречит существу семейных связей. Аспиранту необходимо изучить нормы законодательства и научные материалы и сформировать собственное мнение по данному вопросу.

Последний вопрос заключается в ответственности за неуплату алиментов.

Статьей 115 СК РФ установлены меры ответственности за ненадлежащее исполнение алиментного соглашения плательщиком алиментов: неустойка и возмещение убытков. В литературе существует дискуссия о природе данной ответственности и, как следствие, о норме, подлежащей применению в случае отсутствия в соглашении об уплате алиментов условий об ответственности плательщика. Одни ученые, поддерживающие позицию о гражданско-правовой природе ответственности плательщика алиментов по соглашению, в указанном случае апеллируют к нормам ст. 393, 395 ГК РФ. Сторонники семейно-правового характера предусмотренной ст. 115 СК РФ ответственности при отсутствии в соглашении соответствующих условий считают подлежащей применению норму п. 2 ст. 115 СК РФ. Аспиранту необходимо проанализировать обе позиции и сформировать собственное видение данной ситуации.

Аспиранту необходимо проанализировать также целесообразность установления в алиментном соглашении иного вида неустойки, чем зачетная. Исследовать вопрос о допустимости снижения судом размера неустойки в зависимости от ее вида - законной или договорной. Рассмотреть научные позиции

по проблеме определения состава убытков, причиненных получателю алиментов ненадлежащим исполнением. Рекомендуем статью Усачева Е.А. Ответственность плательщика алиментов за ненадлежащее исполнение алиментного соглашения: проблемы теории и практики // Актуальные проблемы российского права. - 2015. - № 9. - С. 112 - 117.

Основная литература

1 Гришина, И. И. Семейное право: учеб. пособие для вузов / И. И. Гришина, И. П. Гришин . - М. : Городец, 2004. - 160 с - ISBN 5-9584-0010-X.

2 Ерохина, Е. В. Семейное право : учеб. пособие / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". – Новосергеевка: ГУП « Редакция Новосергеевской районной газеты « Голос глубинки», 2010 . – 352 с. - ISBN 978-5-9902236-1-5.

Дополнительная литература

1 Баянов, С. Неустойка за несвоевременную уплату алиментов / С. Баянов // ЭЖ-Юрист. -2015. -№ 26. - С. 8.

2 Ванюхин, О.В. Совершенствование принудительного взыскания алиментов на содержание несовершеннолетних детей / О.В. Ванюхин // Исполнительное право. -2015. -№ 2. -С. 20 - 25.

3 Серебрякова, А.А. Проблемы правового регулирования и практики правоприменения соглашения об уплате алиментов / А.А. Серябрикова// Нотариус. - 2015. - № 6. -С. 21 - 24.

4 Умнова, Е.Д. Отдельные процессуальные аспекты признания соглашения об уплате алиментов недействительным в свете разъяснений Конституционного Суда Российской Федерации / Е.Д. Умнова // Семейное и жилищное право. -2015. -№ 4. - С. 14 - 18.

5 Усачева, Е.А. Изменение размера алиментов в связи с рождением ребенка: практика мировых судей и новая позиция Верховного Суда РФ / Е.А. Усачева // Мировой судья. -2015. - № 10. -С. 28 - 32.

6 Усачева, Е.А. К вопросу о необходимости получения согласия супруга плательщика алиментов на заключение алиментного соглашения / Е.А. Усачева // Нотариус. -2014. -№ 2. -С. 24 - 27.

7 Усачева, Е.А. Ответственность плательщика алиментов за ненадлежащее исполнение алиментного соглашения: проблемы теории и практики / Е.А. Усачева // Актуальные проблемы российского права. -2015. -№ 9. -С. 112 - 117.

8 Усачева, Е.А. Соглашение об уплате алиментов: существенные условия договора и реквизиты исполнительного документа / Е.А. Усачева // Актуальные проблемы российского права. - 2015. - N 5. -С. 82 - 87.

9 Чегоряева, П. Прекращение и окончание взыскания алиментов // ЭЖ-Юрист. -2015. -№ 37. -С. 14.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 декабря 1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Федеральной службы судебных приставов - http://fssprus.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки

и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Раскройте понятие алиментного обязательства
2 Какие способы выплаты и размер алиментов предусмотрены СК РФ?
3 Сколько очередей алиментных обязательств?
4 Назовите основания возникновения алиментной обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей
5 Раскройте порядок заключения, расторжения, изменения алиментного соглашения
6 Как и кем определяется задолженность по алиментам?
7 Какие существуют основания прекращения алиментной обязанности
8 Какие обязанности возлагаются на администрацию организации по месту работы плательщика алиментов на основании исполнительных документов?

Тема 6 Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей

1 Понятие биологического и социального сиротства
2 Деятельность органов опеки и попечительства по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей
3 Понятие и значение усыновления (удочерение)
4 Коллизии в правовом регулировании института опеки и попечительства и приемной семьи

Аспиранту при подготовке первого вопроса необходимо учитывать, что в России существует биологическое и социальное сиротство.

1) биологическое - дети становятся сиротами в силу естественных, не зависящих от воли людей обстоятельствах (смерть, несчастный случай, болезнь);

2) социальное – дети признаются сиротами при живых родителях, в связи с ограничением или лишением последних родительских прав, в связи с отказом родителей от детей. Социологи считают, что рост социального сиротства связан с имеющимися в России жилищными и материальными трудностями, увеличением количества родителей, ведущих антисоциальный образ жизни.

Ю.К. Толстой выделяет объективные и субъективные причины сиротства:

– объективные - причины, которые повлекли реальную невозможность осуществления родителями попечения над ребенком. Они связаны с действиями родителей, не выражающих их отношение к выполнению родительских обязанностей (смерть родителей, ограничение родительских прав, арест родителей.

– субъективные причины - причины, связанные с виновным противоправным поведением родителей по отношению к детям, выражающиеся в качестве действия или бездействия.

– исключительные случаи - невиновные действия родителей, которые стали беженцами, инвалидами, безработными и не в состоянии обеспечить ребенка заботой.

Причины, по которым ребенок лишается попечения, многообразны и исчерпывающего перечня нет, однако в ст. 21 СК РФ названы наиболее основные и распространенные основания, по которым дети признаются детьми, оставшимися без попечения родителей.

Разбирая второй вопрос аспирант должен понимать, для того, чтобы обеспечить защиту прав таких детей, необходимо выявить и устроить их. Выявление таких детей является непосредственной функциональной обязанностью должностных лиц органов опеки и попечительства, управомоченных на осуществление деятельности по охране прав детей.

Основным органом, осуществляющим выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, являются органы опеки и попечительства. Иные органы, организации и лица обязаны оказывать помощь в выявлении детей, оставшихся без попечения родителей.

Закон обязывает иных должностных лиц и граждан немедленно сообщать обо всех ставших им известных случаях утраты детьми родительского попечения. Данная обязанность не обеспечена прямыми юридическими санкциями.

Органы опеки и попечительства после получения информации о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны незамедлительно (в течение трех дней) провести первичное обследование для проверки достоверности полученной информации, при этом составляются два документа: акт обследования и основанное на нем заключение (оценка собранных фактов, выводы и предложения о форме возможного устройства ребенка). Одновременно при необходимости должны быть приняты меры по охране его имущества (составлена его опись и т.д.). В течение месяца органы опеки и попечительства обязаны принять меры к устройству ребенка в семью. Органы опеки и попечительства с момента выявления факта оставления ребенка без попечения родителей обязаны выяснить наличие у него имущества, перешедшего к нему в порядке наследования или дарения, и принять надлежащие меры к охране имущественных прав несовершеннолетнего и сохранности этого имущества.

Учет детей, оставшихся без попечения родителей, осуществляется на:

- местном;
- региональном;
- федеральном уровне.

Аспиранту необходимо проанализировать ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» и установить, что понимается под трехуровневой системой устройства ребенка в семью.

Под охраной имущественных прав подразумевается: выявление, хранение и управление имуществом, которое по закону должен наследовать

несовершеннолетний; истребование имущества несовершеннолетних от лиц, незаконно завладевших им; взыскание денег с должников; взыскание и возмещение причиненных несовершеннолетним убытков и т.п.

В настоящее время действует ФЗ «Об опеке и попечительстве» и постановление Правительства об отдельных вопросах осуществления опеки (Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан (вместе с «Правилами подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами или попечителями несовершеннолетних граждан либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством Российской Федерации формах», «Правилами осуществления отдельных полномочий органов опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан образовательными организациями, медицинскими организациями, организациями, оказывающими социальные услуги, или иными организациями, в том числе организациями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей», «Правилами заключения договора об осуществлении опеки или попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного», «Правилами создания приемной семьи и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка (детей) в приемной семье», «Правилами осуществления органами опеки и попечительства проверки условий жизни несовершеннолетних подопечных, соблюдения опекунами или попечителями прав и законных интересов несовершеннолетних подопечных, обеспечения сохранности их имущества, а также выполнения опекунами или попечителями требований к осуществлению своих прав и исполнению своих обязанностей », «Правилами ведения личных дел несовершеннолетних подопечных»). Из анализа вышеуказанных нормативно-правовых актов аспирант должен выявить логически простой и наглядный алгоритм действий, направленных на устройство ребенка в семью.

Существует следующая классификация форм устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, а именно на:

– государственные формы устройства

– семейная форма устройства ребенка в семью включает в себя усыновление, опеку и попечительство Данные формы устройства ребенка в семью будут нами рассмотрены ниже;

– государственно-общественная форма устройства ребенка. Особенность данной формы устройства заключается в том, что ребенок, находясь в семье, находится на полном государственном обеспечении, а лицам, взявшим на себя заботы о его воспитании, в обязательном порядке выплачивается денежное пособие. К таким формам относятся детский дом семейного типа.

Необходимо исследовать все вышеуказанные формы устройства ребенка.

Рассматривая третий вопрос, обучающемуся следует обратить свое внимание на усыновление.

Институт усыновления, являясь механизмом, обеспечивающим создание полноценной семьи, способствует тем самым реализации встречных интересов усыновителей и усыновляемых. При этом приоритетной целью данных

правоотношений являются интересы несовершеннолетних, что предопределяет анализ обоснованности вводимых для их обеспечения ограничений.

Одной из основных отличительных особенностей усыновления, как приоритетной формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является его постоянный характер. Однако сегодня институт усыновления в Российской Федерации, несмотря на остроту проблемы, связанной с необходимостью устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на семейное воспитание, не получил широкого распространения.

Усыновление возникает на основе правоприменительного акта: решения суда. Усыновление - сложный социально-правовой институт, который представляет собой семейное правоотношение эквивалентное родительскому правоотношению.

Основной целью усыновления является обеспечение семейного воспитания детям, оставшимся без попечения родителей, что гарантирует оптимальную защиту их прав и интересов.

Субъектами отношений по усыновлению выступают усыновители и усыновленные. Аспирант, проанализировав нормативные акты, установить определенный перечень требований, которые предъявляются как к кандидатам в усыновители, так и к детям, в отношении которых производится усыновление.

Семейные нормы в целях предупреждающей охраны прав и интересов несовершеннолетних предполагают необходимость обеспечения безопасности детей при усыновлении. В частности, Семейный кодекс Российской Федерации вводит ограничение определенным категориям лиц быть усыновителями.

Таким образом, в анализируемой проблеме присутствует распространенная для современного конституционного правосудия проблема встречного пересечения конституционных ценностей, а именно, с одной стороны, естественной потребности ребенка на семейное окружение, а с другой стороны, гарантий безопасности ребенка при усыновлении. Только при согласованности этих интересов усыновление может отвечать конституционно значимым целям.

Поэтому на основании универсальных конституционно-методологических приемов пропорциональности и соразмерности аспиранту необходимо произвести балансировку встречных конституционных интересов, при которой соответствующие ценности должны быть сохранены посредством их сбалансированного соотношения и согласованного взаимодействия.

Помимо проблем, связных с психологической неготовностью кандидатов в усыновители принять ответственность за воспитание «чужого» ребенка, существенное значение имеет отсутствие правовых знаний, позволяющих грамотно защищать права, как самого усыновленного ребенка, так и всей семьи усыновителей в целом. Все это требует модернизации института усыновления, одним из направлений которой должно стать «улучшение качества подготовки потенциальных замещающих родителей в целях возврата детей из замещающих семей в учреждения интернатного типа», с акцентом на их юридической подготовке, что сегодня представляется крайне актуальным.

Аспиранту необходимо внести предложения по совершенствованию программы подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей.

студенты должны рассмотреть следующие условия усыновления:

1) согласие усыновителей;

2) согласие родителей ребенка;

По своему содержанию согласие родителей может быть выражено одним из двух способов:

а) как согласие на усыновление ребенка конкретным лицом с указанием фамилии, имени и отчества такого лица:

б) как общее (бланкетное) согласие на усыновление любым лицом без указания личности конкретного усыновителя, которое часто именуется «отказом от ребенка», особенно если оно дается в родильном доме;

3) согласие лиц, заменяющих родителей, является условием усыновления тогда, когда такая замена осуществляется по основаниям и в установленном законом порядке;

4) согласие ребенка, которому исполнилось 10 лет, (ст. 132 СК РФ);

5) согласие супруга усыновителя, если усыновление осуществляют не оба супруга, а только один, также является обязательным условием усыновления.

Аспирант должен обратить внимание, что устанавливая условия усыновления, семейное законодательство определяет и запреты к усыновлению. Отсутствие обстоятельств, которые относятся СК РФ к запретам, также можно считать дополнительными условиями усыновления.

Не может быть усыновлен ребенок, достигший совершеннолетия.

Не допускается, по общему правилу, также усыновление братьев и сестер разными лицами. Разобщение братьев и сестер может быть допущено как исключение и только в интересах детей (п. 3 ст. 124 СК РФ).

Для усыновителей запреты к усыновлению сформулированы в виде перечня лиц, которые не могут быть усыновителями (ст. 127 СК РФ).

Запрещено усыновление одного и того же ребенка лицами, не состоящими между собой в браке (п. 2 ст. 127 СК РФ).

Запрет для усыновления установлен и в случаях, когда розница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком составляет менее шестнадцати лет (ст. 128 СК).

Сведения об усыновлении составляют как семейную, так и личную тайну. За разглашение тайны усыновления к виновным лицам в соответствии с уголовным законодательством применяются меры уголовной ответственности.

В настоящее время большинство стран отказались от обязательно сохранения тайны усыновления. Аспиранту необходимо принять собственное мнение по данному вопросу.

Анализ ст.139 СК дает основание полагать, что сведения, являющиеся предметом тайны усыновления, становятся таковыми с момента судебной стадии усыновления, с момента вынесения судебного решения об установлении усыновления. Таким образом, законодателем не гарантируется тайна усыновления

до суда, во время стадии подбора ребенка, на этапе досудебной подготовки дела. Думается, что это пробел в регулировании этих отношений, который явно не в пользу действительного сохранения тайны усыновления.

Суды рассматривают дела об усыновлении в соответствии со ст. 125 Семейного кодекса в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. В судебном разбирательстве об установлении усыновления суд разрешает и другие связанные с усыновлением просьбы заявителей: о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителей усыновляемого ребенка; об изменении имени, отчества и фамилии усыновляемого ребенка; об изменении даты и места рождения усыновляемого ребенка.

Аспиранту необходимо раскрыть порядок установления усыновления, предусмотренного ГПК РФ, обратив внимание на роль органов опеки и попечительства в судебном процессе.

СК РФ не предусматривает оснований для признания усыновления недействительным.

При изучении последнего вопроса, обучающемуся следует обратить внимание на то, что в российском праве опека (попечительство) над несовершеннолетними имеет свою давнюю историю и относится к числу традиционных, стабильных и востребованных способов устройства в семью детей-сирот и защиты их прав.

Кардинальные перемены в правовом регулировании отношений по опеке начались с принятием первой части ГК РФ, в которой закреплены правила об установлении, осуществлении и прекращении опеки как в отношении взрослых, так и в отношении детей (ст. ст. 31 - 40). И хотя в СК РФ осталась гл. 20, посвященная опеке и попечительству как форме воспитания детей, утративших родительское попечение, после принятия ГК РФ, а потом и Федерального закона от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» (в редакции Федерального закона от 5 мая 2014 г. N 118-ФЗ) отношения в этой сфере стали предметом гражданско-правового регулирования.

Однако в науке до сих пор отсутствует единое мнение относительно отраслевой принадлежности семейных правоотношений. А соответственно и вопрос об отраслевой принадлежности опеки над несовершеннолетними, утратившими родительское попечение, относится к числу дискуссионных тем. Тем более что СК РФ не содержит понятия опеки и попечительства над несовершеннолетними. При изучение данного вопроса рекомендуются для изучения следующие научные труды : Михеева Л.Ю. Опека и попечительство: теория и практика. М., 2004. С. 251; Антокольская М.В. Семейное право. М., 2010. С. 396; Комментарий к Федеральному закону от 24 апреля 2008 г. N 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» (постатейный) / Под ред. Ю.А. Дмитриева. М., 2009. С. 31 - 37., Пергамент А.И. Опека и попечительство. М., 1966. С. 3 - 9; Рясенцев В.А. Семейное право. М., 1971. С. 11; Комментарий к Семейному кодексу РФ / Под ред. А.М. Нечаевой. М., 2009. С. 30; Рабец А.М. Реформа законодательства об опеке и попечительстве в современной России: достоинства, просчеты, проблемы. М., 2009. С. 97.

В настоящее время важной задачей становится совершенствование семейного законодательства в части, касающейся регулирования отношений по опеке и

попечительству над детьми, утратившими родительское попечение. От его улучшения зависит эффективность использования этого института как способа устройства осиротевших детей в семьи. К сожалению, Федеральный закон «Об опеке и попечительстве» не помогает, а затрудняет решение подобного рода задачи. Аспирант должен проанализировать данный нормативно-правовой акт и выявить коллизии и пробелы в законодательстве об опеке и попечительстве.

Как следует из п. 2 ст. 14 Закона об опеке и попечительстве, заключение договора об осуществлении опеки (попечительства) всегда следует после, во-первых, вынесения органом опеки и попечительства акта о назначении опекуна или попечителя и, во-вторых, принятия данным органом решения о возможности исполнения опекуном (попечителем) своих обязанностей на возмездных началах. Аспиранту следует проанализировать правовую природу договора об опеки и попечительстве, его существенные условия.

Приемная семья рассматривается СК РФ как самостоятельная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, а Законом об опеки как вид опеки и попечительства.

Общие положения института приемной семьи:

1) общее число детей в приемной семье, включая родных и усыновленных, не должно превышать, как правило, восемь человек;

2) приемный родитель является законным представителем ребенка;

3) приемные родители подконтрольны и подотчетны органам опеки и попечительства;

4) основанием возникновения правоотношений приемной семьи является договор о передаче ребенка в приемную семью.

5) отсутствует тайна передачи ребенка в приемную семью, и возможны его контакты с кровными родственниками;

6) изменение фамилии ребенку, места и даты его рождения невозможно;

7) ребенок, переданный в приемную семью, сохраняет все свои имущественные права, а также на него распространяются все социальные гарантии и льготы;

8) институт приемной семьи характеризуется возмездностью;

9) на содержание приемного ребенка ежемесячно выплачиваются денежные средства;

10) создание приемной семьи не влечет за собой возникновения алиментных и наследственных правоотношений между приемными родителями и приемными детьми;

В Семейном кодексе РФ предусмотрены основные правила образования приемной семьи, аспиранту необходимо их изучить.

Положительно будет оцениваться собственное мнение аспиранта, подкрепленное научными аргументами по вопросу соотношения опеки (попечительства) и приемной семьи.

Основная литература

1 Гришина, И. И. Семейное право: учеб. пособие для вузов / И. И. Гришина, И. П. Гришин . - М. : Городец, 2004. - 160 с - ISBN 5-9584-0010-X.

2 Ерохина, Е. В. Семейное право : учеб. пособие / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. агентство по образованию; Гос. образоват. учреждение высш. проф. образования "Оренбург. гос. ун-т". – Новосергеевка: ГУП « Редакция Новосергеевской районной газеты « Голос глубинки», 2010 . – 352 с. - ISBN 978-5-9902236-1-5.

Дополнительная литература

1 Доржиева, С.В. Система устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в Российской Федерации / С. В. Доржиева// Семейное и жилищное право. - 2015. - № 6. - С. 10 - 13.

2 Кнороз, А.И. К вопросу об основаниях прекращения опеки и попечительства / А.И. Кнороз // Семейное и жилищное право. - 2016. - № 4. - С. 14 - 17.

3 Матвеев, П.А. Особенности реализации воспитательной функции семейного права в замещающей семье / П.А. Матвеев // Семейное и жилищное право. - 2014. - № 5. - С. 13 - 16.

4 Садеева, Г.М. История становления и развития законодательного регулирования института усыновления в России / Г.М. Садеева // История государства и права. - 2014. - № 11. - С. 59 - 63.

5 Татаринцева, Е.А. Конституционные гарантии защиты права усыновленного ребенка на гражданство Российской Федерации / Е.А. Татаринцева // Российская юстиция. - 2015. - № 2. - С. 62 - 64.

6 Татаринцева, Е.А. Повышение качества подготовки кандидатов в приемные родители как одно из направлений модернизации института усыновления в Российской Федерации // Е.А. Татаринцева / Юридическое образование и наука. - 2014. - № 3. - С. 36 - 39.

7 Тресцова, Е.В. Роль органа опеки и попечительства в механизме охраны и защиты жилищных прав несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей / Е.В. Тресцова, Т.В. Азарова // Вопросы ювенальной юстиции. - 2014. - № 1. - С. 18 – 22

8 Фоков, А.П. О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей / А.П. Фоков // Российский судья. - 2014. - № 4. - С. 3 - 7.

9 Цвиль, В.С. Взаимодействие конституционных принципов в контексте проблем усыновления / В.С. Цвиль // Семейное и жилищное право. - 2014. - № 5. - С. 27 - 30.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 декабря 1995 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Юстиция
Гражданское право
Современное право
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт усыновления в России - http://www.usynovite.ru/adoption_/
Официальный сайт уполномоченного при Президенте РФ по правам ребенка - http://www.rfdeti.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. и экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск. – (Электронная библиотека студента).

Вопросы для самоконтроля

1 Как государство защищает права и интересы детей, оставшихся без попечения родителей?

2 Перечислите функции органов опеки и попечительства по защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей.

3 Что понимается под охраной имущественных прав несовершеннолетнего, оставшегося без попечения родителей?

4 Что понимается под государственным банком данных, оставшихся без попечения родителей?

5 Какие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, Вы знаете?

6 Каков порядок учета детей, оставшихся без попечения родителей?

7 В течение какого срока органы опеки и попечительства обязаны поставить ребенка на учета?

8 Раскройте классификацию форм устройства ребенка.

9 Что понимается под полным государственным обеспечением детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей,

10 Что учитывается при выборе форм устройства ребенка, оставшихся без попечения родителей?

a В чем заключается значение усыновления?

b Дайте понятие усыновления

c В отношении, каких детей возможно усыновление?

11 Каков порядок рассмотрение дел об усыновлении?

12 Перечислите требования, предъявляемые к усыновителям

13 Как охраняется тайна усыновления?

14 Назовите лиц, обладающих правом требовать отмены усыновления

15 Раскройте порядок отмены усыновления.

16 Возможна ли отмена усыновления в отношении усыновленного достигшего восемнадцатилетнего возраста?

17 Назовите правовые последствия отмены усыновления

18 Могут ли опекуны (попечители) быть назначены без их согласия?

19 Перечислите основания прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми?

20 Перечислите источники правового регулирования отношений, связанны с возникновением и существованием приемной семьи

21 Расскажите о порядке образования приемной семьи

22 Назовите субъектов договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью.

23 Раскройте содержание понятие «патронатное воспитание»

24 Укажите основные проблемы правового регулирования патронатной семьи

25 Правила организации детского дома семейного типа

26 Требования, предъявляемые к воспитателям детского дома семейного типа

27 Какие органы осуществляют функцию по оформлению ребенка в приемную семью, детский дом семейного типа и под опеку и попечительство?

Примерные тесты « Понятие и значение усыновления (удочерение) »

Выберете из предложенных вариантов ответа правильный вариант и обоснуйте его, ссылаясь на статьи действующего законодательства.

1 Какой орган принимает решение об усыновлении:

- суд;
- орган опеки и попечительства;
- орган внутренних дел;
- органы ЗАГСа
- директор детского дома.

2 Кто не может усыновить одного и того же ребенка:

- брат и сестра;
- супруги;
- дедушка и бабушка;
- лица, не состоящие в браке;
- мачеха и отчим.

3 Какова должна быть разница в возрасте между усыновителем и усыновленным:

- 14 лет;
- 16 лет;
- 18 лет;
- 20 лет;
- 25 лет.

4 В каких случаях не требуется согласия родителей на усыновление их ребенка:

- если они не достигли 18 лет;
- если они без уважительных причин не проживают совместно с ребенком в течение 4 месяцев;
- если они лишены родительских прав;
- если усыновить хотят мачеха или отчим
- если усыновить хотят бабушки и дедушки.

5 С какого возраста требуется согласие ребенка на усыновление:

- в любом возрасте;
- 6 лет;
- 10 лет;
- 12 лет;
- 16 лет.

6 Присутствие кого из перечисленных лиц не обязательно в судебном заседании по усыновлению ребенка:

- усыновителя, если у него есть представитель;
- усыновленного в возрасте до 10 лет;
- прокурора;
- органов опеки и попечительства.

7 В каких случаях согласие ребенка, достигшего 10 лет, на усыновление не требуется:

- если ребенок до усыновления проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем;
- если ребенка усыновляют повторно после отмены усыновления;
- если ребенок проживает в семье усыновителя;
- если ребенок ранее находился у кандидатов в усыновители под опекой;
- если усыновление осуществляет отчим.

8 Могут ли лица, не состоящие между собой в браке, совместно усыновить одного и того же ребенка:

- нет;
- да;
- да, но только в исключительных случаях;
- могут, если они являются близкими родственниками.

9 Требовать отмены усыновления ребенка может:

- сам ребенок в возрасте до 10 лет;
- усыновители ребёнка;
- дедушка и бабушка ребенка;
- родители, лишенные родительских прав.

Приблизительные темы рефератов

1 Опека и попечительство как гражданско-правой институт и как семейно-правовой

2 Новеллы закона «Об опеке и попечительстве»

3 Приемная семья: понятие, порядок

4 Правовая природа и содержание договора о передаче ребенка в приемную семью

5 Патронажная семья как форма устройства ребенка

6 Детский дом семейного типа как форма устройства ребенка

7 Иные формы устройства ребенка в семью, предусмотренные законодательством субъектов РФ

3.4.4 Международное частное право

Тема 1 Международное частное право как отрасль права

1 Предмет, метод и принципы международного частного права
2 Система международного частного права
3 Источники международного частного права
4 Унификация и гармонизация частного права

Раскрытие первого вопроса следует начать с понятий предмета и метода международного частного права, также необходимо выделить их отличительные особенности.

Предметом международного частного права является регулирование гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом.

Под методом правового регулирования понимается совокупность средств и способов, с помощью которых право воздействует на общественные отношения, регулируя их.

Конкретнее данный вопрос раскрывается в главе 1 учебного пособия по международному частному праву Кривенький, А. И. Международное частное право [Текст] : учеб. пособие / А. И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017.

Затем необходимо выделить основные принципы международного частного права и дать им характеристику.

На всю область международных отношений распространяются те принципы, которые называют общими или основными принципами международного права. Они зафиксированы в Декларации принципов международного права, касающихся мирных и дружественных отношений между государствами, 1970 года.

1 принцип запрещения использования силы и угрозы силы в международных отношениях. Агрессия – это международное преступление, которое может совершить только государство.

2 принцип невмешательства во внутренние дела.

3 принцип равенства и уважения суверенитета. В международных частноправовых отношениях полностью действует этот принцип. Физические и юридические лица суверенитетом не обладают, но в отношении равенства (имеется в виду юридическое равенство, не какое-то другое) это полностью распространяется и на эту область правовых отношений.

4. Принцип сотрудничества. Он имеет определенное содержание в межгосударственных отношениях, потому что говорится о том, что государства должны сотрудничать и в некоторых областях они обязаны сотрудничать: в области защиты прав человека, в области борьбы с международными преступлениями.

5. Принцип уважения прав человека. Нельзя сотрудничать, не уважая права друг друга, не уважая права человека. При сотрудничестве в области МЧП нельзя поступаться правами человека.

6. Принцип Pactasuntservanda – договоры должны соблюдаться, то есть речь идет о добросовестном выполнении принятых на себя обязательств.

Во втором вопросе необходимо дать понятие системы международного частного права, выделить ее составные части и дать им характеристику.

Международное частное право, как и многие отрасли права, делится на две части: Общую и Особенную. В Общей части рассматриваются вопросы, которые имеют значение для международного частного права в целом, вопросы, которые могут быть, так сказать, вынесены за скобки при анализе норм и институтов, составляющих содержание отдельных тем Особенной части.

Рассматривая вопрос об источниках международного частного права необходимо дать определение источников. Следует четко определить, в чем проявляется значение источников права. Затем аспирант должен кратко обозначить особенности источников гражданско-правового регулирования по сравнению с источниками других отраслей права, а затем осветить спорные, проблемные вопросы, связанные с отнесением к источникам данной отрасли права судебных прецедентов.

Понятие источников права многозначно. Под ними понимаются те официальные юридические формы (акты), в которых закрепляются нормы права. Перечень источников международного права можно извлечь из содержания ст.1186 ГК РФ. К ним относятся: международные договоры РФ, российское законодательство, обычаи, признаваемые в РФ. В современной доктрине традиционным считается положение о двойственности источников МЧП. В этом состоит их специфическая особенность. Такого же мнения придерживается и большинство российских учёных.

Двойственность источников МЧП заключается в том, что его нормы закреплены как во внутреннем национальном законодательстве и обычаях, так и в международных договорах и международных обычаях. В российском праве судебная и арбитражная практика официально источником МЧП не признаётся. Однако она имеет большое значение в толковании и правильном применении его норм. В некоторых странах (это в основном страны общего права) в качестве источника права официально признан судебный прецедент. В российской науке международного частного права можно встретить мнение о том, что к источникам МЧП в РФ следует отнести судебный прецедент.

Подробнее об источниках и их двойственности необходимо изучить в главе 2 учебного пособия по международному частному праву Кривенький, А. И. Международное частное право [Текст] : учеб. пособие / А. И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017.

Рассматривая последний вопрос необходимо дать понятия унификации и гармонизации частного права, определить их особенности и различия, выяснить способы их осуществления.

Очень важное значение имеет унификация и гармонизация права. Поскольку нормы права различных стран очень различаются, поэтому необходима унификация – приведение в соответствие, гармонизация – сближение.

Унификация (uniefacere — делать единым) - объединение аналогичных норм разных государств, для образования материально правовых норм, с целью избежания регулирования споров коллизионными нормами. (Гаагская конвенция, Комиссия ООН по МЧП, ЮНЕСКО).

Гармонизация - приведение внутреннего законодательства в соответствие с международным. Это процесс, направленный на сближение права разных государств, на устранение или уменьшение различий в нем. Понятно, что гармонизация и унификация - взаимосвязанные процессы. Унификация, предполагающая введение в национальное право разных государств одинаковых норм права, ведет к сближению национально-правовых систем, к стиранию различий между ними. Но гармонизация — более широкое понятие, так как сближение осуществляется и за пределами унификации. Поэтому следует различать гармонизацию права в широком смысле слова, которая охватывает также унификацию и гармонизацию права в узком смысле слова, отличную от унификации.

Главное отличие гармонизации права от унификации - отсутствие в этом процессе международно-правовых обязательств государств, закрепленных международным договором. Отсутствие договорной формы не является только формальным моментом, а определяет специфику всего процесса гармонизации: порядок создания и применения норм права, его конечный результат.

Обучающемуся необходимо обратить особое внимание на следующие проблемные и дискуссионные вопросы данной темы:

1) с появлением международного частного права в юридической науке возникла проблема определения его места в правовой системе и, прежде всего, соотношения международного частного права с международным публичным и частноправовыми отраслями внутригосударственного права. Сама специфика отношений, регулируемых международным частным правом, равно как и способ их регулирования, привели к тому, что до сих пор в юридической науке нет единой точки зрения по этому вопросу. Как отмечает А.В. Алешина, наличие различных взглядов на место международного частного права в системе права подтверждает его сложную и неоднозначную природу. Обучающемуся необходимо рассмотреть дополнительную литературу и привести мнения различных авторов и их аргументацию подтверждающие их взгляд на место международного частного права в системе права.

2) на сегодняшний день большинство российских и зарубежных авторов придерживается мнения о том, что в состав норм международного частного права входят коллизионные нормы, содержащиеся в международных и национальных источниках, а также материальные нормы. Причем, одни ученые (Лунц Л.А., Федосеева Г.Ю., Гаврилов В.В., Дмитриева Г.К. и др.) , говоря о материальных нормах, имеют в виду только унифицированные материальные нормы, содержащиеся в международных договорах, а другие (Звеков В.П., Богуславский М.М., Гетьман-Павлова И.В. и др.) к ним относят и материальные нормы, специально предназначенные для регулирования отношений, осложненных иностранным

элементом. Обучающемуся необходимо изучить мнения указанных авторов и знать их аргументацию.

Кроме определенных выше проблем, обучающемуся необходимо знать и уметь раскрывать основные тенденции развития международного частного права, а именно:

- стремление к унификации правовых норм путем принятия международных договоров и типовых законов;
- появление коллизии между нормами международных договоров в области МЧП;
- совершенствование и кодификация норм МЧП на национальном уровне;
- возрастание роли принципа автономии воли сторон, переход к более гибким нормам коллизионного права;
- расширение сферы действия международного частного права (космическая деятельность, атомная энергетика, транспорт, средства связи и др.).

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Богуславский, М. М. Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / М. М. Богуславский.- 5-е изд., перераб. и доп. - М. : Юристъ, 2005. - 606 с. - ISBN 5-7975-0648-3

2 Николюкин, С. В.Международный гражданский процесс (вопросы теории и практики) [Текст] : монография / С. В. Николюкин. - Москва : Юрлитинформ, 2014. - 248 с. - Библиогр.: с. 242-246. - ISBN 978-5-4396-0535

3 Гражданское право [Текст] : учебник: с учетом новой редакции Гражданского кодекса РФ (Федеральных законов № 223-ФЗ, 245-ФЗ, 251-ФЗ) / под общ. ред. С. С. Алексеева, С. А. Степанова; Ин-т частного права ; [С. С. Алексеев и др.].- 4-е изд., [перераб. и доп.]. - Москва : Проспект, 2016. - 434 с. - Электронные версии книг на сайте www.prospekt.org. - Библиогр.: с. 409-411. - ISBN 978-5-98050-060-3. - ISBN 978-5-392-18443-9.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Декларация о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций от 24 октября 1970 г. // Текст

декларации опубликован в Сборнике «ООН. Резолюции Генеральной Ассамблеи на XXV сессии», Нью-Йорк., 1970 г., с. 151.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Международное публичное и частное право
Аспирант и соискатель
Государство и право
Законность
Право и государство
Юрист

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Гаагской конференции по международному частному праву - https://www.hcch.net/

Официальный сайт Содружества Независимых Государств - http://cis.minsk.by

Официальный сайт Евразийской экономической комиссии - http://www.eurasiancommission.org

Официальный сайт Всемирного банка - http://www.vsemirnyjbank.org/ru/about

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования 'КонсультантПлюс: Высшая школа': учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Понятие международного частного права, его место в юридической системе
2 Понятие «иностранного элемента» в МЧП
3 Коллизия права и коллизионный метод международного частного права
4 Способы регулирования в международном частном праве и правовые формы их осуществления
5 Нормативный состав международного частного права
6 Международное частное право как комплексная отрасль правоведения
7 Место международного частного права в системе права
8 Международные организации по вопросам международного частного права
9 Источники международного частного права, понятие, виды, общая характеристика
10 Роль международных договоров в развитии международного частного права

Тема 2 Коллизионная норма: понятие, структура, особенности

1 Виды коллизионных норм
2 Применение и толкование коллизионных норм
3 Применение иностранного права
4 Публичный порядок и императивные нормы

Раскрытие данной темы необходимо начать с вопроса о понятие коллизионной нормы, опираясь на страницу 137 учебника Ануфриевой, Л. П. Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / Л. П. Ануфриева [и др.]; под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2015. Весь смысл существования международного частного права сводится к вопросу: право какого государства должно применяться к разрешению конкретного правоотношения с наличием иностранного элемента? На эту роль обычно претендуют две правовые системы, представляющие право государств, к которым принадлежат физические и юридические лица разных государств. В случае разрешения правоотношения, в котором иностранный элемент представлен объектом, находящимся в другой стране, на роль регулятора претендует право страны суда (lexfori) и право страны нахождения этого объекта. При иностранном элементе в виде юридического факта, имевшего место в другой стране, возможно применение права страны суда и право страны места совершения факта. Каждая из правовых систем предлагает свое регулирование правоотношения, результаты которого могут значительно отличаться в каждом праве. Возникает коллизия (от лат.collisio– столкновение) двух правовых систем.

Сущность международного частного права, определившаяся еще в XIX столетии, заключается в преодолении, уходе от коллизии правовых систем путем

формулирования специальных норм, которые позволяют выбрать право одной страны для разрешения конкретного правоотношения. Такие специальные нормы, позволяющие избрать применимое право, получили название коллизионных. Название не совсем удачное, поскольку коллизионные нормы на самом деле не «сталкивают», а разводят правовые системы и в этом плане им больше бы подошло название «разводящие» или «антиколлизионные». Но в правовой науке есть понятие единства терминологии, поэтому мы будем применять устоявшееся название.

Ссылаясь на страницу 215 учебника Звекова, В. П. Международное частное право [Текст] : курс лекций: учеб. для вузов / В. П. Звеков. - М. : Норма : ИНФРА-М, 2014, можно выявить и запомнить, что по своей структуре коллизионная норма состоит из двух частей, которые принято называть объемом и привязкой. Объем – это регулируемое правоотношение с иностранной составляющей. Привязка – часть коллизионной нормы, указывающая на то, право какой страны должно применяться к правоотношению, определенному в объеме. Если соотнести строение коллизионной нормы с общим строением правовой нормы, рассматриваемой в теории права, то объем будет соответствовать гипотезе, а привязка – диспозиции.

Возьмем для примера п. 1 ст. 1103 Гражданского кодекса Республики Беларусь, где говорится: «Личным законом физического лица считается право страны, гражданство (подданство) которой это лицо имеет». Объем приведенной коллизионной нормы – личный закон физического лица, т.е. право, которое определяет личный статус, правосубъектность физического лица. Привязкой в этой норме будет право страны, гражданство (подданство) которой это лицо имеет.

Объем коллизионной нормы, то есть характер регулируемых правоотношений, обычно не вызывает никаких сложностей. Вся специфика и сложность коллизионной нормы заключается в привязке, поскольку только от нее зависит правильность выбора применимого права.

За время существования международного частного права сложились определенные виды коллизионных привязок, которые также называют формулами прикрепления. Вид коллизионной привязки – это устойчивое соответствие между характером правоотношения и применимым для его разрешения правом. Сама формулировка вида привязки или формулы прикрепления достаточно условна и определяется как характер правоотношения, т.е. объем, и поэтому в ней всегда присутствует слово «закон».

Раскрывая первый вопрос, следует знать, что в доктрине права выделяют виды коллизионных норм в зависимости от особенностей их коллизионных привязок, регулируемых коллизий, источников происхождения, действия во времени и пространстве. Видовое деление коллизионных норм зависит от критериев их классификации.

Первым способом классификации является способ выражения воли законодателя - императивные, альтернативные, кумулятивные и диспозитивные коллизионные нормы.

В императивных нормах может быть только одна коллизионная привязка (любая, кроме «гибких» - автономии воли, реальной связи, закона существа отношения, собственного права контракта). Императивная коллизионная норма - это

властное предписание законодателя о применении права одного государства, устанавливаемого на основании какого-либо объективного критерия. Например, «признание в Российской Федерации физического лица безвестно отсутствующим и объявление физического лица умершим подчиняются российскому праву» (ст. 1200 ГК РФ).

Альтернативные коллизионные нормы характеризуются наличием нескольких коллизионных привязок, «негибких», то есть однозначно и определенно сформулированных, определяющих несколько вариантов выбора применимого права. Альтернативная норма предоставляет суду право по собственному усмотрению выбирать применимое законодательство (право выбора есть только у суда, но не у сторон). Такие формулы прикрепления конструируются посредством альтернативных привязок, обеспечивающих возможность выбора различных моделей поведения: «Если оба лица, вступающие в брак, являются иностранцами, то брак может быть заключен в соответствии с испанским законодательством или в соответствии с личным законом любого из них» (ст. 50 ГК Испании).

Простые альтернативные коллизионные нормы предусматривают возможность применения одного или другого правопорядка. Выбор зависит от судейского усмотрения и фактических обстоятельств дела. Например, «если лицо является гражданином нескольких стран, в отношении него применяется право страны, с которой оно связано наиболее тесным образом, в котором оно имеет обычное место нахождения или занимается основной деятельностью (ч. 1 ст. 22 Закона о МЧП Грузии).

Сложные (соподчиненные) альтернативные коллизионные нормы устанавливают основную и субсидиарную привязки, которые применяются в зависимости от дифференциации объема коллизионной нормы. Основная привязка применяется в первую очередь, субсидиарные (их может быть две и более) - в соответствии с конкретными обстоятельствами дела и если невозможно применить основную привязку.

Основная и субсидиарные коллизионные привязки находятся между собой в отношении соподчинения. Может быть соподчинение первой, второй, третьей и так далее степеней (в зависимости от количества субсидиарных привязок и дифференциации объема коллизионной нормы). Сложные соподчиненные альтернативные нормы - относительно новое явление в коллизионном праве.

Кумулятивные нормы устанавливают возможность применения иностранного права, но указывают, что соответствие требованиям собственного национального права исключает признание юридической недействительности отношения, даже если не соблюдены требования соответствующего иностранного прав. Например, «форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права» (п. 1 ст. 1209 ГК РФ).

Диспозитивные нормы в качестве основной коллизионной привязки предусматривают автономию воли сторон (ст. 1210 ГК РФ «Выбор права сторонами договора: Стороны договора могут при заключении договора или в последующем

выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору»). Диспозитивные коллизионные нормы могут предусматривать и иные привязки - закон наиболее тесной связи, закон существа отношения, наиболее благоприятное право. Например, «основания взимания, порядок исчисления и размер процентов по денежным обязательствам определяются по праву страны, подлежащему применению к соответствующему обязательству» (ст. 1218 ГК РФ).

Диспозитивными коллизионными нормами можно считать и те, в которых выбор применимого права (из вариантов, указанных законодателем) принадлежит участнику спора. Например, к требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги, по выбору потерпевшего применяется:

1) право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда;

2) право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший;

3) право страны, где была выполнена работа, оказана услуга, или право страны, где был приобретен товар» (ст. 1221 ГК РФ).

По форме коллизионной привязки можно выделить двусторонние (многосторонние) и односторонние коллизионные нормы.

Односторонние коллизионные нормы предусматривают возможность применения только национального права, права страны суда («к возникновению морского залога на судно и очередности удовлетворения требований, обеспеченных морским залогом на судно, применяется закон государства, в суде которого рассматривается спор» - ст. 424 КТМ РФ). Такие нормы имеют императивный характер. Односторонние коллизионные нормы указывают обстоятельства, при которых применяется национальное право, и рассматривают правоотношения, связанные с иностранным правопорядком, только с точки зрения национального права.

Двусторонние (многосторонние) коллизионные нормы предусматривают возможность применения как национального, так и иностранного или международного права. Они могут иметь императивный, альтернативный, кумулятивный и диспозитивный характер (п. 1 ст. 1197, ст. 1201, п. 1 ст. 1211 ГК РФ). В современном праве двусторонних коллизионных норм значительно больше, чем односторонних. Коллизионное правило «закон суда» считается «жестким»; национальный законодатель стремится установить гибкое правовое регулирование посредством двусторонних коллизионных норм (в особенности диспозитивных). Привязка двусторонней коллизионной нормы называется формулой прикрепления.

По правовой форме, то есть по источнику права выделяют национально-правовые (внутренние - разд. VI части третьей ГК РФ) и унифицированные международно-правовые (договорные - Гаагская конвенция 1986 г.) коллизионные нормы. Преимущественное применение имеют, естественно, внутренние коллизионные нормы.

Унифицированные коллизионные нормы - это единообразные коллизионные правила, созданные на основе международных соглашений и представляющие собой конечный результат процесса согласования воль государств. Такие нормы выделяются в отдельную подгруппу в системе МЧП. От внутренних коллизионных норм унифицированные отличаются по механизму создания (источник - международный договор) и применения (пространственная и временная сферы действия, толкование).

Также следует упомянуть, что существуют генеральные (основные) и субсидиарные (дополнительные) коллизионные привязки.

Генеральные коллизионные привязки устанавливают право, применимое в первую очередь («основное» право). Например, «отношения между опекуном... и лицом, находящимся под опекой... определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна. Однако, когда лицо, находящееся под опекой имеет место жительства в Российской Федерации, применяется российское право, если оно более благоприятно для этого лица» (п. 3 ст. 1199 ГК РФ). В данной норме право страны, учреждение которой назначило опекуна, является генеральной коллизионной привязкой, которая не применяется только в определенных обстоятельствах, указанных в норме.

Субсидиарные коллизионные нормы устанавливают «дополнительное (субсидиарное) право», применимое только в конкретных обстоятельствах, указанных в норме. Например, «право физического лица заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя определяется по праву страны, где такое физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. Если это правило не может быть применено ввиду отсутствия обязательной регистрации, применяется право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности» (ст. 1201 ГК РФ).

Во втором вопросе следует знать, что коллизионная норма, как и любая правовая норма, в процессе ее применения подлежит толкованию. Например, в толковании нуждаются такие юридические термины, содержащиеся в коллизионных нормах, как «домицилий», «форма сделки», «движимое и недвижимое имущество», «исковая давность» и др. Дело в том, что они не всегда имеют одинаковое юридическое содержание в правовых системах различных государств. В частности, анализ внутреннего (национального) законодательства свидетельствует о том, что в одних странах местом совершения правонарушения считается место, где совершено вредоносное действие, в других странах таким местом считается место, где обнаружен результат вредоносного действия. Исковая давность во многих государствах рассматривается как понятие материального права, а в Великобритании, США и Финляндии — как понятие процессуального права.

От правильного применения коллизионных норм зависит эффективность защиты субъективных прав участников гражданских правоотношений.

Проблема квалификации тех или иных правовых понятий, содержащихся в коллизионной норме, решается судом или иным правоприменительным органом.

В Республике Беларусь нормы иностранного права применяются судом в случаях, когда белорусские коллизионные нормы отсылают к иностранному праву. Нарушение судом иностранного права может служить основанием к отмене судебного решения по делу в кассационном либо надзорном порядке. Суд на основе коллизионной нормы, признав необходимость применения иностранного права (первичная квалификация), неизбежно сталкивается с необходимостью толкования иностранного права (вторичная квалификация).

Толкование коллизионных норм международного договора должно осуществляться в соответствии с условиями оговора и международным правом.

Обратная отсылка — один из наиболее сложных вопросов применения коллизионных норм в международном частном праве. Она применяется в законодательстве и судебной практике Австрии, Бельгии, Великобритании, Германии, Венгрии, Испании, Польши, Швейцарии, Японии и ряда других стран. По общему правилу отсылка к иностранному праву рассматривается как отсылка к материальному, а не коллизионному праву соответствующей страны.

Правоприменительная практика свидетельствует о том, что отсылка может быть не только обратной, но и к закону третьего государства. Такая отсылка, называемая в юридической литературе трансмиссией, имеет место тогда, когда, например, право государства «А» отсылает решение вопроса к праву государства «В», а последнее отсылает к праву государства «С». Правовые системы многих государств признают возможность трансмиссии в судебной практике по гражданским и семейным делам.

Углубляясь в третий вопрос, необходимо знать, что в разделе VI ГК РФ статья 1186 закрепляет основания при определении права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, и среди таких оснований предусмотрены обычаи, признаваемые в Российской Федерации. Это означает, что теперь уже не требуется устанавливать, является ли обычай международным или национальным.

Другой важной новеллой рассматриваемого вопроса стало закрепление в пункте 3 ст. 1186 нормы, в силу которой, если международный договор содержит материально-правовые нормы, поиск коллизионных норм для применения их к данным правоотношениям уже исключается.

Что касается каждого основания, то:

- российское законодательство следует понимать, как коллизионное, ибо только нормы, содержащие коллизионные принципы (коллизионные привязки), могут указывать на применение того или иного правопорядка;

- международные договоры Российской Федерации — это договоры, трансформированные в правовую систему России. Следует помнить, что для некоторых международных договоров необходима ратификация. Согласно статье 15 Федерального закона 1995 г. «О международных договорах Российской Федерации» ратификация производится в отношении договоров, исполнение которых требует изменения действующих или принятия новых федеральных законов, а также устанавливающих иные правила, чем те, которые предусмотрены законом. Под ратификацией понимается такая процедура заключения международного договора,

которая опосредуется путем издания Государственной Думой специального федерального закона. К числу международных договоров относятся общие договоры о правовой помощи (включают нормы по гражданским, семейным, процессуальным отношениям) и специальные конвенции. Такие конвенции регулируют узкие сферы деятельности: международную торговлю (Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.); область интеллектуальной собственности (Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1986 г., действующая для России в редакции 1971 г.); международные перевозки (Соглашение о международном прямом смешанном железнодорожно-водном грузовом сообщении 1959 г.);

- признаваемый Российской Федерацией обычай следует понимать, как правило, сформулированное в каком-либо документе (например, в ИНКОТЕРМС-2000 и в Унифицированных правилах и обычаях для документарных аккредитивов 1994 г.). В данном случае налицо недоработка законодателя, ибо, специально указав, что обычаи должны быть признаваемыми в России, не закрепил, каким образом это признание должно быть выражено.

Отдельную норму законодатель посвятил особенностям определения применимого права в рамках рассмотрения дела Международным коммерческим арбитражем (МКА). МКА не связан разделом VI части третьей ГК РФ, так как согласно статье 28 Закона РФ 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже» МКА применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми. Таким образом, при рассмотрении спора и выборе применимого права МКА при отсутствии соглашения сторон может воспользоваться выбором применимого права, обращаясь не к коллизионным нормам раздела VI части третьей ГК РФ, а к коллизионным нормам иностранного права.

Применяя иностранное право, суд (или другой правоприменительный орган, должностное лицо) должен правильно установить его содержание. Согласно статье 1191 суд устанавливает содержание иностранного права в соответствии с толкованием, практикой применения и доктриной, существующими в соответствующем иностранном государстве.

В этих целях суду предоставляется несколько способов получения информации о содержании иностранного права:

1) суд по собственной инициативе может обратиться с запросом в Министерство юстиции РФ:

2) допросить в качестве свидетелей специалистов о содержании иностранного права (юристов, занимавшихся практической деятельностью в иностранном государстве, парламентариев соответствующих иностранных государств, а также любых экспертов, каким-либо образом владеющих и способных оказать суду содействие в выяснении содержания и толкования иностранного права);

3) установить содержание иностранного права посредством доказательств, представленных самими сторонами (чаще всего путем представления письменных доказательств — соответствующих иностранных законодательных актов).

Новеллой является включение в статью 1191 дополнительной нормы в виде пункта 2, в силу которого по требованиям, связанным с осуществлением предпринимательской деятельности, бремя доказывания содержания иностранного права может быть возложено судом на стороны. При этом подчеркнем, законодатель предоставляет суду право, но не обязывает его сделать это.

Обязав в определенных случаях применять иностранное право, российский законодатель оставил «лазейку» для российских судей в пункте 3 ст. 1191 использовать излюбленный ими коллизионный принцип — «закон суда». Правда, прибегать к «закону суда» можно только после того, как были использованы все способы получения информации об иностранном праве. Когда все меры по установлению содержания иностранного права окажутся безрезультатными, суд будет вправе применить российское право. В противном случае стороны могут обжаловать вынесенное решение, ссылаясь на его незаконность и указывая в качестве основания незаконности неправильное применение права.

В четвертом вопросе необходимо помнить, что применение норм иностранного права не должно нарушать основы местного правопорядка. В международном частном праве выработан особый институт — оговорка о публичном порядке, то есть избранное на основе отечественной коллизионной нормы иностранное право не применяется, и субъективные права, возникшие на его основе, не признаются, если последствия такого применения противоречат публичному порядку данного государства. Признание оговорки о публичном порядке объясняется ее необходимостью для защиты основ правовой системы, интересов общества и государства.

Российские законы используют 3 формулы оговорки о публичном порядке:

- основы правопорядка – закреплена в частноправовых законах (ст. 167 СК РФ – нормы иностранного права не применяются в случае, если такое применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) РФ; ст. 1193 ГК РФ);

- суверенитет и безопасность – используется в процессуальных актах (п. 5 ч. 1 ст. 412 ГПК РФ устанавливает, что российские суды не исполняют решения иностранных судов, если их исполнение может нанести ущерб суверенитету РФ или угрожает безопасности РФ или противоречит публичному порядку РФ; эта норма повторена в ч. 1 ст. 407 ГПК РФ о судебных поручениях);

- публичный порядок – получила закрепление в Законе о международном коммерческом арбитраже 1993 г. (ч. 2 ст. 34 и ч. 2 ст. 36) и в АПК РФ 2002 г. (п. 7 ч. 1 ст. 244) в качестве основания для отказа в признании и исполнении решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения.

Мировой практике известны два вида оговорки о публичном порядке: позитивная (сложилась общая концепция позитивной оговорки о публичном порядке как некоторой совокупности внутренних норм права, которые в силу особой важности для защиты общественных и моральных устоев данного государства должны применяться всегда, даже если отечественная коллизионная норма отошлет к иностранному праву); негативная оговорка в отличие от позитивной исходит из содержания иностранного права: иностранное право,

которое следует применить по предписанию национальной коллизионной нормы, не должно применяться, так как оно или его отдельные нормы несовместимы с публичным порядком этого государства

Аспиранту важно знать, что представляют собой императивные нормы, а также сверхимперативные нормы. Сверхимперативные нормы обладают двумя признаками: указание в законе (об этом прямо сказано в законе); отсылка к другой норме говорит о том, что сверхимперативность может вытекать из существа нормы, значимости, в целях защиты прав граждан, защиты слабого.

Нормы, относящиеся к категории сверхимперативных, подлежат применению к правоотношению независимо от того, какое право призвано регулировать отношения сторон. Устранить их применение не могут ни соглашение сторон о выборе права, ни коллизионные нормы страны суда. Правило о таких сверхимперативных нормах содержится в Законе о международном частном праве Швейцарии 1987 г., в законах других стран, а также в Римской конвенции 1980 г. о праве, применимом к договорным обязательствам.

Основная современная особенность развития коллизионных привязок заключается в стремлении к отказу от «жестких» коллизионных норм, основанных на одном критерии выбора права. Для выбора права по одному вопросу используется не какая-то одна, а целая система взаимосвязанных коллизионных норм («цепочки» коллизионных норм) — например, ст. 1199 ГК РФ.

Аспиранту следует обратить внимание на проблемы коллизионного права. Главный способ выбора права — это применение гибких правил, позволяющих учитывать все конкретные обстоятельства дела. Правоотношение разбивается на статуты, и каждый статут имеет самостоятельное коллизионное регулирование. Такой способ основан на итальянской теории «статутов».

В одном фактическом правоотношении имеется целая система различных статутов: личный, вещно-правовой, обязательственный, формальный, деликтный, валютный, наследственный, брачный и другие. Все они обладают своими собственными особенностями и правовой спецификой. При делении правоотношения на статуты к каждому отдельному статуту применяется самостоятельное право — право того государства, с которым данная часть правоотношения наиболее тесно связана.

Однако далеко не во всех случаях правоотношение с иностранным элементом подчиняется одному правопорядку. Очень часто основной вопрос (существо отношения — права и обязанности сторон) привязан к праву одного государства, а специальные вопросы этого же отношения (дееспособность, форма сделки) — к праву другого (других) государств. Это явление в МЧП получило название «множественность коллизионных привязок», которая проявляется в следующих вариантах:

Кумуляция (совмещение) коллизионных привязок, т.е. необходимость учитывать постановления нескольких различных правовых систем при регулировании одного правоотношения. Кумулятивные коллизионные привязки— одновременное применение разных правовых систем: например, заключение брака — форма и порядок определяются правом места заключения брака, а внутренние

условия вступления в брак (брачная дееспособность, препятствия к вступлению в брак) — личным законом каждого из врачующихся. Кумуляция чаще всего встречается именно в области брачно-семейных отношений.

Расщепление коллизионной нормы — правоотношение в целом подчиняется одному правопорядку, а его отдельные вопросы — другому. Например, наследственные отношения в целом подчиняются личному закону наследодателя (закону последнего обычного места жительства наследодателя), а наследование недвижимости предполагает отдельное коллизионное регулирование: в соответствии с законом места нахождения недвижимой части наследственного имущества. Расщепление коллизионной нормы может иметь место и при применении привязки «закон места исполнения» — обязательства продавца подчиняются одному правопорядку, а обязательства покупателя — другому.

Альтернативные коллизионные нормы — отношение признается действительным, если оно удовлетворяет требованиям, либо одного, либо другого правопорядка, прямо указанным в данной норме. Множественность коллизионных привязок имеет место и в простых, и в сложных соподчиненных альтернативных коллизионных нормах, содержащих субсидиарные и генеральные привязки.

К вопросу самостоятельности коллизионных привязок примыкают проблемы предварительного коллизионного вопроса и адаптации коллизионной нормы. Условием применения определенной правовой нормы для регулирования какого-либо фактического состава может служить уже существующее конкретное правоотношение. В подобном случае для решения основного вопроса необходимо решить «предварительный вопрос». Проблема предварительного вопроса может возникать как при материально-правовом, так и при коллизионном регулировании.

При коллизионном регулировании предварительный вопрос еще называют первичным (например, при решении вопроса о расторжении брака проблема действительности брака является первичной). Предварительный коллизионный вопрос возникает тогда, когда налицо взаимосвязанные отношения, так что от выбора права по одному из них зависит определение прав и обязанностей по-другому. Например, на наследование по закону претендуют наследники от первого и второго браков умершего наследодателя.

В данной ситуации решение основного вопроса (вопроса наследственного статута) прямо зависит от решения проблемы брачно-семейного статута (которая на первый взгляд не имеет никакого отношения к рассматриваемому делу). Прежде всего следует поставить предварительный коллизионный вопрос — вопрос о действительности браков (и первого, и второго). Коллизионное регулирование брачно-семейного и наследственного статутов принципиально различно; тем не менее, именно решение вопроса о действительности браков предопределит разрешение основного спора (спора о наследстве).

Проблема адаптации (приспособления) коллизионной нормы возникает в случае кумуляции коллизионных норм, предполагающей подчинение одного отношения двум и более правопорядкам, предусматривающим несовместимое, принципиально различное коллизионное регулирование. Чаще всего эта проблема встречается в сфере семейных отношений при разном гражданстве супругов.

Несовместимость правового регулирования здесь связана с тем, что «смешанные» браки предполагают обязательный учет личного закона каждого из супругов (и ребенка) и «дробное» (дифференцированное) регулирование вопросов брачно-семейного статута.

Не менее часто подобные сложности имеют место при столкновении статута наследования и статута, регулирующего имущественные отношения супругов. Как правило, проблемы противоречий национального коллизионного регулирования устраняются посредством именно материально-правовой адаптации (в соответствии с принципом «наименьшего сопротивления»).

Серьезной проблемой современного международного частного права являются «хромающие» отношения, т.е. отношения, порождающие юридические связи в одном государстве и юридически ничтожные в другом. В одном государстве такие отношения обладают правовой защитой, а в другом — лишены защиты со стороны закона. Основная область возникновения «хромающих» отношений — это сфера брачно-семейного и наследственного права, в которых наиболее сильны национальные традиции и которые наиболее сложно унифицировать.

Однако «хромающие» отношения достаточно часто имеют место и в сфере внешнеэкономической деятельности, порождая проблемы «двойной» национальности (или отсутствия национальности) юридических лиц, признания действительности сделок с точки зрения формы. «Хромающие» отношения представляют собой серьезный фактор дестабилизации международной жизни и создают чрезвычайно негативные последствия для внешнеторговых связей. Основными способами уменьшения таких отношений являются гармонизация национального коллизионного права и унификация коллизионных норм в договорном порядке (заключение большего количества конвенций о применимом праве).

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Ануфриева, Л. П. Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / Л. П. Ануфриева [и др.]; под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2015. - 688 с. - ISBN -13 978-5-482-01297-0. - ISBN -10 5-482-01297-2.

2 Власова, Н. В. Международное частное право в свете новейших изменений Гражданского кодекса Российской Федерации / Н. В. Власова, О. В. Муратова, М. А. Цирина // Журнал российского права, 2015. - № 4. - С. 157-167.

3 Гетьман-Павлова, И. В. Коллизионное регулирование договорных обязательств в штате Орегон (США) / И. В. Гетьман-Павлова, С. А. Калугина // Право и политика,2015. - № 4. - С. 515-529. - Библиогр.: с. 527-529.

4 Звеков, В. П. Международное частное право [Текст] : курс лекций: учеб. для студентов вузов / В. П. Звеков. - М. : Норма-ИНФРА-М, 2014. - 686 с. - ISBN 5-89123-269-3. - ISBN 5-86225-974-0.

5 Марышева, Н. И. Цивилистическая концепция международного частного права / Н. И. Марышева, Т. П. Лазарева, Н. В. Власова // Журнал российского права, 2015. - № 9. - С. 57-66. - Библиогр.: с. 65-66.

6 Симатова, Е. Л. Тенденции и перспективы развития lexmercatoria в международном частном праве = TrendsandProspectsofDevelopmentoftheLexMercatoriainInternationalPrivateLaw / Е. Л. Симатова // Современное право, 2015. - № 8. - С. 131-135. - Библиогр.: с. 135 (11 назв.)

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.// Российская газета. – 1993. – 25 декабря.

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Периодические издания

Право и политика
Современное право
Журнал российского права

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Всероссийской организации интеллектуальной собственности – http://rosvois.ru/

Официальный сайт Всемирной торговой организации – https://www.wto.org/

Официальный сайт Организации Объединенных Наций - http://www.un.org/

Официальный сайт Европейского Союза - http://europa.eu/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около

7000 документов. / Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под коллизионной нормой?
2 Что включается в себя структура коллизионной нормы?
3 Какие виды коллизионных норм вы знаете?
4 Как происходит толкование коллизионных норм?
5 Порядок применения коллизионных норм.
6 Как осуществляется применение иностранного права?
7 В чем заключается публичный порядок коллизионных норм в международном частном праве?
8 Что понимается под императивными нормами?
9 Какие признаки присущи сверхимперативным нормам?

Тема 3 Субъекты международного частного права

1 Понятие субъектов международного права
2 Личный закон физического лица
3 Личный закон юридического лица
4 Государство как основной субъект международного права

Раскрытие данной темы необходимо начать с определения субъектов международного частного права, которое содержится в главе 5, стр. 65 учебного пособия по международному частному праву Кривенький, А. И. Международное частное право [Текст] : учеб. пособие / А. И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. Имея общие признаки с первичными субъектами частноправовых отношений, субъекты международного частного права принципиальным образом отличаются от них. Субъекты МЧП — это участники гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом. Именно в этом и состоит их отличие от субъектов гражданско-правовых отношений, складывающихся в пределах юрисдикции отдельных государств.

Особое внимание обучающийся должен уделить тому, кто относится к субъектам международного частного права. К таковым относятся:

– физические лица — граждане данного государства, лица без гражданства (апатриды), иностранные граждане, а также лица, имеющие двойное гражданство (бипатриды);

– юридические лица (отечественные, иностранные, международные, в их числе международные неправительственные организации);

– государства;

– производные от государств субъекты международного права (нации и народы, борющиеся за свое освобождение и создание собственной государственности; международные межправительственные организации; государственно-подобные образования).

Заметим, что физические и юридические лица являются субъектами МЧП независимо от того, кто является другой стороной в правоотношении. Международное частное право будет регулировать отношения как между двумя физическими или юридическими лицами, так и между физическим и юридическим лицом, с одной стороны, и государством или иным субъектом международного права — с другой.

Иначе обстоит дело с суверенными субъектами международного публичного права. Они могут быть участниками гражданско-правовых отношений лишь при условии, когда с другой стороны в них будет принимать участие физическое или юридическое лицо иностранного государства. Правоотношения, в которых будут участвовать только суверенные субъекты, не будут регулироваться нормами МЧП, так как они находятся в сфере действия международного права.

Таким образом, основанием участия субъектов международного публичного права в частноправовых отношениях с иностранным составом является участие с другой стороны физического или юридического лица другого государства.

Аспиранту необходимо уточнить, что из себя представляет личный закон, как физического лица, так и юридического. Обобщающим критерием для определения правового положения и статуса физического лица выступает личный закон. Поэтому личный закон имеет принципиальное значение для физических лиц — субъектов международного частного права. Сфера действия личного закона — это вопросы его гражданско-правового статуса и прежде всего право- и дееспособности. Правовой статус физического лица характеризует его положение по отношению к государству, его органам, другим лицам. В российском коллизионном законодательстве понятие личного закона было введено ст. 1195 ГК РФ. Личным законом определяются права физического лица на имя, его использование и защиту (ст. 1198 ГК РФ). Согласно п. 1 ст. 1199ГК РФ в соответствии с личным законом опекаемого устанавливается и отменяется опека или попечительство. Правило п. 2 ст. 1209 отсылает к личному закону физического лица при определении применимого права к форме внешнеэкономической сделки. По личному закону иностранцев и лиц без гражданства ст. 399 ГПК определяет их гражданскую процессуальную право- и дееспособность.

Основой личного статута юридических лиц является их национальность (государственная принадлежность). Понятие «личный статут юридических лиц» известно праву всех государств мира и определяется сходным образом. Это статус

организации в качестве юридического лица, его организационно-правовая форма и содержание

правоспособности, способность отвечать по своим обязательствам, вопросы внутренних отношений, реорганизации и ликвидации.

В мировой практике используется несколько основных критериев, позволяющих определить национальность юридического лица:

— по месту создания юридического лица (теория инкорпорации);

— по месту нахождения административного центра;

— по месту основной деятельности.

Заметим, что если в странах общего права для определения национальности юридического лица используется критерий инкорпорации, то в странах континентальной Европы — критерий места нахождения административного центра (правления юридического лица).

Правовое положение юридических лиц как субъектов МЧП определяется как в национальном законодательстве, так и в международных договорах. Национальное законодательство представлено чаще всего нормативно-правовыми актами об иностранных инвесторах и инвестициях. Как правило, эти акты содержат унифицированные материально-правовые нормы, регулирующие правовой статус иностранных юридических лиц в России. Как и в случае с физическими лицами, нормативно-правовые акты имеют трехуровневую структуру. Во-первых, — это коллизионные нормы российского гражданского законодательства. В п. 1 ст. 1202 ГК РФ указывается, что личным законом юридического лица считается право страны, где оно было учреждено. Во-вторых, правоспособность иностранных юридических лиц регулируется коллизионными нормами, содержащимися в двусторонних договорах о правовой помощи. В п. 2 ст. 22 Договора между Россией и Республикой Албания правоспособность юридического лица определяется законодательством Договаривающейся стороны, на территории которой оно учреждено. В-третьих, — коллизионные нормы многосторонних договоров о правовой помощи. Так, в соответствии с п. 3 ст. 23 Минской конвенции СНГ правоспособность юридического лица определяется законодательством государства, в котором оно было учреждено. Существует целый ряд групп правоотношений, играющих определяющую роль при установлении статуса иностранного юридического лица в каком-либо государстве. К их числу относятся инвестиционные и налоговые правоотношения и правоотношения по банкротству. И в их регулировании по устоявшейся традиции применяются нормы национального законодательства и международных договоров.

Что касается государства как субъекта отрасли права, то здесь, обучающемуся необходимо подчеркнуть, что государство выступает особым субъектом международного частного права. О государстве говорится на стр. 77 в учебном пособии Кривенький, А. И. Международное частное право [Текст] : учеб. пособие / А. И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. Это понятие является особым, поскольку оно не является юридическим лицом. Данный субъект сам определяет статус юридического лица в своих законах.

В современную эпоху глобализации и новых тенденций в развитии мировой экономики существенно участились гражданско-правовые отношения с участием государств. Государства заключают с иностранными юридическими лицами различные сделки: на поставку товаров, предоставление услуг, выполнение подряда, кредитные договоры с иностранными банками, сделки о приобретении земельных участков, договоры аренды зданий и др.

Кодифицированные нормы международного частного права ГК РФ применяются на общих основаниях к осложненным иностранным элементом гражданско-правовым отношениям с участием государства, если иное не установлено законом РФ.

В случае заключения договора между государством и иностранным юридическим или физическим лицом, применяется внутреннее право этого государства. Также государство располагает иммунитетами:

1) судебный иммунитет заключается в неподсудности одного государства судам другого государства. Без согласия государства оно не может быть привлечено к суду другого государства. Причем не имеет значения, в связи с чем или по какому вопросу государство намереваются привлечь к суду;

2) иммунитет от предварительного обеспечения иска состоит в следующем: нельзя в порядке предварительного обеспечения иска принимать без согласия государства какие-либо принудительные меры в отношении его имущества;

3) под иммунитетом от исполнения решения понимается следующее: без согласия государства нельзя осуществить принудительное исполнение решения, вынесенного против государства.

Все эти иммунитеты связаны между собой, потому что их основа одна - суверенитет государства, который не позволяет применять в отношении государства какие-либо принудительные меры.

Государство может дать согласие на рассмотрение предъявленного к нему иска в суде другого государства или же на меры по обеспечению иска либо исполнению решения, но такое согласие должно быть явно выражено дипломатическим путем или иным образом. Согласие государства на неприменение к нему правил об иммунитете, об установлении определенных Изъятий из этих правил может быть сформулировано в международных договорах.

В настоящий момент проблема государства как субъекта международного частного права является недостаточно глубоко изученной, проработанной юристами-практиками, прокомментированной учеными-правоведами и требует к себе еще много внимания и даже пересмотра многих моментов, что связано с кардинальным изменением нашего общества, его идеологии, социально-экономической сферы страны.

Об актуальности и огромном значении проблемы государства как субъекта международного частного права однозначно свидетельствует продолжающаяся уже не одно десятилетие работа Комиссии международного права ООН, направленная на кодификацию международно-правовых норм об юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности. На 59-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН была

принята Конвенция о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности.

Государство - необходимый субъект в социально-политической сфере в целом. Ни одно общество не может существовать вне государства, которое необходимо для организации внутренней и международной жизни. Видный советский юрист Д.Б. Левин подчеркивал, что «суверенное государство является основной формой организации жизни народов».

Благодаря присущему государствам уникальному качеству - суверенной власти, - они и только они способны обеспечить функционирование международного права. В силу суверенитета они создают нормы международного права, наделяют их юридически обязательной силой, приводят в действие механизм их осуществления. В консультативном заключении о приеме государства в ООН Международный Суд подчеркнул такие качества государства, как способность принимать и осуществлять международные обязательства. Государства - наиболее могущественные и организованные субъекты. Они сосредоточили в своих руках основные средства воздействия на международную жизнь.

Государство является не только основным, но также первоначальным и универсальным субъектом международного права. «Первоначальный» означает, что государство становится субъектом в результате самого факта его образования. Иные субъекты наделяются этим статусом государствами. «Универсальный» означает, что государство вправе участвовать в любых международно-правовых отношениях.

Субъектом международного права является государство в целом, а не представляющие его органы и должностные лица. Об этом следует помнить, встречаясь с такими понятиями, как «межправительственная организация», «межправительственное соглашение». Государство несет полную ответственность за деятельность своих органов.

Из сказанного следует, что государства являются необходимыми субъектами международного права. Поэтому отрицание их международной правосубъектности равносильно отрицанию самого международного права. Между тем сторонники такого отрицания реально существуют даже среди авторитетных юристов.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Богуславский М.М., Лисицын-Светланов А.Г., Трунка А. Современное международное частное право в России и Евросоюзе [монография] / под ред. М. М. Богуславского, А. Г. Лисицына-Светланова, А. Трунка ; Ин-т государства и права Рос. акад. наук; Кильс. ун-т им. Христиана Альбрехта; Рос.-герм. юрид. ин-т. - Москва : Норма, 2013.

2 Международное частное право [Текст] : учебник / под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2005. - 688 с. - ISBN 5-482-00321-3.

Нормативно-правовые акты

1 Конвенция ООН о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности : офиц. текст [принята резолюцией 59/38Генеральной Ассамблеи от 2 декабря 2004 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации - 2006. - № 45. - ст. 4720.

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

Периодические издания

Журналы:
«ЭГО» - Экономика Государство Общество
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Международной организации уголовной полиции (ИНТЕРПОЛ) - https://www.interpol.int/

Официальный сайт Организации объединенных нации (ООН) - http://www.un.org/

Официальный сайт Международной организации труда (МОТ) - http://www.ilo.org/moscow/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :

КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какие лица могут выступать субъектами международного частного права?
2 Каков статус физического лица как субъекта международного частного права?
3 На основе каких источников определяется личный закон физического лица?
4 Каков статус юридического лица как субъекта данной отрасли права?
5 В каких случаях в качестве субъектов международного частного права выступает государство?
6 Каков статус организации - субъектов международного частного права?

Тема 4 Иностранные инвестиции

1 Понятие и виды иностранных инвестиции
2 Правовое регулирование иностранных инвестиции в России
3 Правовая защита иностранных инвестиции на международном уровне

Для изучения данной темы необходимо обратиться к учебнику по международному частному праву Кривенький, А. И. Международное частное право [Текст] : учеб. пособие / А. И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. Что касается первого вопроса, то он содержится в главе 6, стр. 88. Под иностранными инвестициями в Российском законодательстве подразумеваются все виды вложений имущественных и интеллектуальных ценностей иностранными инвесторами, а также зарубежными филиалами российских юридических лиц, в объекты предпринимательской и других видов деятельности на территории России с целью получения прибыли.

Иностранные инвестиции - это иностранный капитал, собственность в различных формах и видах, вывезенных из одного государства и вложенных в другом в какое-либо предпринимательское дело. Аспиранту необходимо указать, что любые инвестиции являются объектом права собственности. Собственником могут выступать государство, юридическое лицо.

В качестве объектов иностранных инвестиции могут выступать: денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции, ценные бумаги, технологии, оборудование и т. д.

Если говорить о видах, то аспирант должен сказать о том, что выделяют: прямые, портфельные и ссудные. Наиболее эффективными будут прямые инвестиции. Под прямыми инвестициями понимаются капиталовложения, осуществляемые юридическими и физическими лицами. Важным признаком этого вида инвестиции является то, что иностранные инвесторы имеют право на

управление предприятием. По сравнению с другими видами инвестиции, прямые имеют ряд преимуществ - активизация деятельности частного сектора в экономике; расширение выхода на внешний рынок; возможность доступа к новым технологиям и методам управления производством; приток иностранного капитала в экономику не увеличивает внешний долг, а способствует его погашению.

Портфельные инвестиции представляют собой покупку акции иностранными физическими и юридическими лицами с целью получения дивидендов. Данный вид не предусматривает непосредственного участия в управлении компанией.

Ссудные инвестиции представляют собой торговые, прочие кредиты, банковские вклады и кредиты правительств иностранных государств, выдаваемые под гарантии Правительства РФ. Большая часть ссудных инвестиции приходится на международные финансовые организации.

Правовое регулирование инвестиции находится в главе 6.4, стр. 90 учебника по международному частному праву Кривенький, А. И. Международное частное право [Текст] : учеб. пособие / А. И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017.

Первый закон «Об иностранных инвестициях в РСФСР». Спустя 8 лет было принято сразу два принципиально важных федеральных закона: «Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений» от 25 февраля 1999 года, и закон «Об иностранных инвестициях в РФ» от 9 июля 1999 года.

Наиболее полным и широко применимым является закон «Об иностранных инвестициях в РФ», который предусматривает гарантии прав иностранных инвесторов на инвестиции, на получаемые от них доходы и прибыль и гарантии на благоприятные условия предпринимательской деятельности иностранных инвесторов на территории России.

Межгосударственное регулирование иностранных инвестиции может осуществляться на:

- двустороннем;
- региональном;
- многостороннем уровне.

Современная практика показывает, что наиболее распространенной формой международного инвестиционного сотрудничества являются двусторонние договоры о защите капиталовложений или об устранении двойного налогообложения.

Также, существуют международные правила, устанавливающие порядок осуществления и гарантии иностранных инвестиции. Они разрабатываются в рамках Всемирного Банка – «Руководство по регулированию прямых иностранных инвестиции»; Организация экономического сотрудничества и развития – «Кодекс либерализации движения капиталов» и др.

Типовые соглашения между Правительством России и правительством иностранных государств о поощрении и взаимной защите капиталовложений одобрено Постановлением Правительства РФ от 9 июля 2001 года № 456. В типовом

соглашении обычно закрепляются обязательства сторон о создании благоприятных условии для инвесторов; недопущения принудительного изъятия инвестиции и др.

В. П. Звеков считает, что статус иностранных инвестиции, определяемый в двусторонних соглашениях России с другими странами, обычно основывается на принципе национального режима или режима наибольшего благоприятствования, либо же на сочетании этих режимов.

В связи с продолжающейся нестабильностью экономического положения Российской Федерации многие ведущие экономисты связывают будущее нашей страны с привлечением в широких масштабах в российскую экономику иностранных инвестиций, что преследует долговременные цели создания в России цивилизованного общества, характеризующегося высоким уровнем жизни населения. Трудно поверить, что одни иностранные инвестиции помогут поднять экономику нашей огромной страны. Но с другой стороны, они могут послужить стимулом, катализатором развития и роста внутренних инвестиций. Приток зарубежных капиталовложений жизненно важен для достижения таких целей, как выход из современного кризисного состояния, начальный подъем экономики. При этом российские общественные интересы не совпадают с интересами иностранных инвесторов, следовательно, важно привлечь капиталы так, чтобы не лишить их владельцев собственных мотиваций, одновременно направляя действия последних на благо общественных целей.

Эта задача разрешима, но для этого в первую очередь нужно изучить конкретное состояние в области привлечения иностранных инвестиций в настоящих российских условиях, рассмотреть экономическую и законодательную базы, обеспечивающие инвестиционный климат в стране. При этом, большое внимание надо уделить последней из указанных, так как сегодня именно неопределенность в данной сфере ограничивает инвестиционный процесс, то есть наблюдается своеобразный парадокс: сильнейший инструмент по привлечению зарубежного капитала одновременно является основной причиной, удерживающей инвесторов от крупных вложений.

Учитывая серьезное технологическое отставание российской экономики по большинству позиций, России необходим иностранный капитал, который мог бы принести новые (для России) технологии и современные методы управления, а также способствовать развитию отечественных инвестиций. Опыт многих развивающихся стран показывает, что инвестиционный бум в экономике начинается с прихода иностранного капитала. Создание собственных передовых технологий в ряде стран начиналось с освоения технологий, принесенных иностранным капиталом.

Опыт многих стран «третьего мира», особенно латиноамериканских, показывает, что неблагоприятные условия для работы иностранных компаний внутри страны приводят к необходимости внешних государственных займов и возрастанию внешнего долга страны. Причем, поскольку государственные займы обычно используются неэффективно, то большие внешние долги начинают тормозить развитие экономики. Кроме того, государственные займы являются рычагом политического давления и причиной экономических уступок.

Инвестирование (экспорт капитала) это многосторонний процесс. По определению инвестициями являются долгосрочные вложения капитала в различные отрасли хозяйства с целью получения прибыли. Однако, необходимо учитывать, что осуществление инвестиций, в том числе иностранных, должно быть взаимовыгодным процессом, то есть приносить прибыль как объекту, так и субъекту (инвестору).

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5. – Режим доступа: http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=230042 (12.10.2015).

Дополнительная литература

1 Богуславский М.М., Лисицын-Светланов А.Г., Трунка А. Современное международное частное право в России и Евросоюзе [монография] / под ред. М. М. Богуславского, А. Г. Лисицына-Светланова, А. Трунка ; Ин-т государства и права Рос. акад. наук; Кильс. ун-т им. Христиана Альбрехта; Рос.-герм. юрид. ин-т. - Москва : Норма, 2013.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений [принят Гос. Думой 15 июля 1998 г.: одобрен Советом Федерации 17 июля 1998 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. - 1999. - № 9. - ст. 1096

2 Российская Федерация. Законы. О валютном контроле и валютном регулировании [принят Гос. Думой 21 ноября 2003 г.: одобрен Советом Федерации 26 ноября 2003 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2003. - № 50. – ст. 4859.

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Российского Фонда прямых инвестиции - https://rdif.ru/

Официальный сайт Российского центра внешней торговли - http://www.rusimpex.ru/

Официальный сайт Гильдии финансовых аналитиков и риск-менеджеров - http://www.gifa.ru/

Периодические издания

Журналы:
«ЭГО» - Экономика Государство Общество
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ:Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под иностранными инвестициями?
2 Чем могут регулироваться иностранные инвестиции?
3 Какова роль иностранных инвестиции в системе международного частного права?
4 Определение валютной ценности и иностранной валюты.
5 Каким федеральным законом регулируются положения о валюте?

Тема 5 Право собственности

1 Право собственности и другие вещные права в международном частном праве

Для рассмотрения данного вопроса обучающемуся необходимо изучить такие учебники как «Международное частное право» Кривенького А. И., «Международное частное право и международный гражданский процесс» Нешатаева Т. Н., «Соотношение международного (европейского) и российского правового

регулирования института собственности» Старженецкий В. В. и опираться на следующие нормативные акты: Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., Соглашение о взаимном признании прав и регулировании отношений собственности 1992 г., Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г., Соглашение о распределении всей собственности бывшего Союза ССР 1992 г., Гражданский кодекс Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс российской Федерации и т. д.

Обучающемуся необходимо обратить внимание на то, что право собственности является центральным, системообразующим институтом частного права. Нормы этого института в той или иной степени оказывают влияние на семейное, трудовое, наследственное право и т.п.

Также важно знать, что право собственности можно рассматривать как в объективном смысле, так и в субъективном. В объективном смысле право собственности представляет собой систему правовых норм, определяющих границы возможных действий лиц по присвоению, владению, пользованию и распоряжению вещами, не исключенными из гражданского оборота. В субъективном же смысле право собственности представляет собой юридическую возможность для лица владеть, пользоваться, распоряжаться присвоенным имуществом по своему усмотрению и в рамках, установленных законодательством. Собственник вещи обязан вести себя должным образом, в противном случае к нему могут быть применены санкции за бездействие (например, принудительное изъятие у собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей — ст. 241 ГК РФ).

Необходимо помнить, что право собственности является абсолютным, т.е. все иные субъекты противостоят собственнику и обязаны не нарушать его право. Право собственности отражает статику имущественных отношений, принадлежность имущества, в отличие от обязательственных отношений, отражающих динамические процессы обмена в ходе гражданского оборота.

Определение объекта права собственности необходимо для создания общей основы в решении вопросов, включающих иностранный элемент. С учетом особенностей имущества различают право собственности на движимость и недвижимость. Именно эта классификация имеет особое значение для коллизионного регулирования, уходит она своими корнями в римское частное право и воспринята многими правовыми системами. Право разных стран по-разному определяет юридическую квалификацию вещи с точки зрения отнесения ее к движимому или недвижимому имуществу, да и в целом, к регулированию права собственности и иных вещных прав. Аспирант должен знать, что по действующему законодательству (п. 1 ст. 216 ГК РФ) к вещным правам относятся: право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, сервитуты, право хозяйственного ведения имуществом и право оперативного управления имуществом. По отношению к вещи (имуществу) собственник обладает триадой полномочий — владеть, распоряжаться, пользоваться

имущественным объектом.

Природа прав собственности с древних времен являлась предметом исследования самых глубоких исследователей.

Так, блестящие мыслители древнего мира Платон и Аристотель лишь очень кратко коснулись фундаментального значения права собственности. Римские мыслители, известные их исключительным и абсолютным пониманием собственности, лишь в очень ограниченных пределах исследовали сущность и философские основы права собственности. Более детально и глубоко феномен права собственности впервые был развит в учении христианства.

Нельзя забывать, что в силу естественного характера права собственности нуждается в абсолютной охране (защите) от посягательств со стороны. Первоначально такая охрана регламентировалась внутригосударственным правом. Однако, начиная со средних веков, частная собственность получает регламентацию и в международном частном праве, первоначально средствами обычного права (формируется международно-правовой принцип защиты частной собственности), а затем и путем заключения международно-правовых договоров. Наиболее важными из таких договоров следует считать принятые на двух конференциях по вопросам урегулирования конфликтов, проходивших в Гааге в 1899 и 1907 гг. В эпоху Гаагских конференций (1899-1907 гг.) признание и защита частной собственности как права естественного, абсолютного и вечного были неоспоримыми принципами, общепринятыми обычаями в международном праве. Таким образом, в международном праве в начале века утвердилось правило об абсолютной неприкосновенности частной собственности.

Обучающемуся необходимо знать, что ст. 17 Всеобщей декларации прав человека 1948 г. предусматривает, что «каждый человек имеет право владеть имуществом как единолично, так и совместно с другими» и «никто не должен быть произвольно лишен своего имущества». Более последовательно и объемно защита права частной собственности проводится в Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. в рамках Совета Европы.

Следует особо отметить, что в решениях Европейского суда по правам человека институт защиты права собственности получил особое развитие, которое можно определить, как отход от вещно-правовой концепции права собственности. В толковании европейских судей институт защиты права собственности должен распространяться на все оборотоспособные объекты, обладающие признаками экономической ценности, вне зависимости от их материальной или нематериальной природы. При этом возможно существование дифференцированных режимов права собственности для различных объектов, возможно существование абсолютного права собственности в отношении прав, возникших из обязательственных (относительных) правоотношений.

Важно, что исследование базовых стандартов субъективного права собственности Совета Европы доказывает, что на международном уровне принята ценностная концепция права собственности. Ее отличительными свойствами являются: равенство субъектов частной собственности, распространение права собственности на объекты, обладающие признаками экономической ценности и

наличности, вне зависимости от их материальной или нематериальной природы, широкие полномочия собственника, существование неопределенного круга носителей пассивных обязанностей, а также возложение на государство дополнительно активных обязанностей по обеспечению права собственности.

Таким образом, международно-правовое регулирование института собственности прошло долгий путь развития от закрепления принципа неприкосновенности частной собственности в нормах обычно-правового происхождения до широкой и детальной проработки вопросов охраны собственности, порядка изменения форм собственности и выплаты компенсаций в универсальных и региональных конвенциях и решениях международных судов.

Аспирант должен иметь в виду также то, что исходным началом для разрешения большинства коллизионных вопросов права собственности в МЧП является использование привязки (закон места нахождения вещи), в соответствии с которой определяются круг и содержание вещных прав, условия их возникновения, прекращения, изменения и перехода права собственности.

Практически во всех странах мира коллизионная формула «место нахождения вещи» признается основополагающей в отношении прав и обязанностей на недвижимое имущество (земельные участки, строения). Применительно же к движимому имуществу (ценные бумаги, транспортные средства, личные вещи и т.д.) это правило не является таким безусловным.

Содержание коллизионного регулирования права собственности и вещных прав может быть условно сведено к двум главным положениям:

1) если лицо правомерно приобретает за границей какую-либо вещь, то при перемещении ее в иное государство это лицо сохраняет вещь в собственности даже в том случае, если в последнем подобный порядок приобретения вещи в собственность невозможен;

2) объем правомочий собственника будет во всех случаях определяться на основании закона того государства, в котором в настоящее время данная вещь находится, следовательно, не имеет значения, какие права принадлежали собственнику вещи до ее перемещения в соответствующее государство.

Нельзя забывать, что коллизионное регулирование вещных прав в российском законодательстве установлено в ст.ст. 1205—1207, 1213 ГК РФ. Генеральной коллизионной привязкой всех вещных прав признается закон места нахождения вещи.

Страны общего права распространяют действие принципа местонахождения вещи главным образом на отношения, связанные с вещными правами на недвижимое имущество. Применительно же к движимому имуществу в этих государствах принято использовать особую группу привязок, основной из которых является привязка «личный закон собственника».

Некоторой спецификой при определении применимого права при регулировании отношений имущественного характера обладает законодательство Франции. В этой стране в большинстве случаев процедура перехода права собственности на движимое имущество определяется законом местонахождения вещи. Однако в области наследственных правоотношений, авторского права и права

на товарный знак в случае установления права собственности на имущество ликвидируемого предприятия с иностранным капиталом или филиала зарубежной компании предпочтение отдается личному закону автора, наследодателя или соответствующего юридического лица.

Необходимо отметить, что п. 2. ст. 1205 ГК РФ позволяет также проводить классификацию понятий коллизионных норм о собственности. Так, в российском праве выделяются две нормы о недвижимом имуществе:

1) о форме сделки в отношении недвижимого имущества (п. 3 ст. 1209 ГК РФ);

2) о договорах в отношении недвижимого имущества (ст. 1213 ГК РФ).

Для применения этих статей, прежде всего, следует квалифицировать вещь в качестве недвижимой.

Необходимо иметь в виду, что законом места нахождения вещи определяется возникновение и прекращение вещных прав (ст. 1206). Все спорные вопросы, связанные с возникновением вещных прав, должны рассматриваться не по законам страны, где вещь находится, а по законам страны, где вещь находилась в момент возникновения самого права. Возникновение и прекращение вещных прав определяется по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения или прекращения права собственности и иных вещных прав.

Важно обратить внимание на то, что в случае возникновения вещного права в силу приобретательной давности учитывается момент окончания срока приобретательной давности (п. 3. ст. 1206 ГК РФ). Итак, можно сделать вывод, что если известна страна, на территории которой находится вещь, все вопросы решаются по праву этой страны, за исключением двух случаев. Первое исключение касается движимых вещей, находящихся в пути. В данной ситуации основной является привязка к праву страны, из которой вещь отправлена. На основе этой привязки решаются вопросы возникновения и прекращения права собственности (п. 2 ст. 1206 ГК РФ). Второе исключение касается воздушных, морских и космических объектов. В отношении последних используется привязка «место регистрации» (ст. 1207 ГК РФ): если соответствующие объекты зарегистрированы в РФ, то их правовой режим будет определяться по российскому праву.

Обучающийся должен помнить, что переход права собственности и переход риска — это различные гражданско-правовые категории. В первом случае налицо проблемы вещно-правового статута, во втором — обязательственного. Гаагская Конвенция о праве, применимом к переходу права собственности в случаях международной продажи движимых материальных вещей 1958 г., устанавливает самостоятельное коллизионное регулирование для момента перехода права собственности и момента перехода риска.

Аспиранту необходимо знать определение иностранных инвестиций, которыми являются материальные и нематериальные ценности, принадлежащие юридическим и физическим лицам одного государства и находящиеся на территории другого государства с целью извлечения прибыли.

В перечень иностранных инвестиций входят, помимо движимого и недвижимого имущества, имущественные права, имеющие денежную оценку,

исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность), а также услуги и информация.

При выявлении проблемных моментов права собственности в международном частном праве особо следует остановиться на вопросе о переходе риска случайной гибели или порчи имущества с отчуждателя на приобретателя в тех случаях, когда приобретение права собственности происходит по договору, например, купли-продажи. Проблема здесь заключается в том, что законодательство различных стран по-разному определяет момент такого перехода. В некоторых странах (Швейцария, Япония, Нидерланды) господствует принцип римского права — риск переходит на покупателя в момент заключения контракта, независимо от того, перешло ли в этот момент право собственности. Другие государства (Россия, Великобритания, ФРГ) придерживаются начала «риск несет собственник», т.е. момент перехода риска совпадает с моментом перехода права собственности, который также может быть по-разному определен. Так, например, в соответствии со ст. 1138 Французского Гражданского кодекса переход права собственности и рисков с отчуждателя на приобретателя вещи определяется моментом совершения контракта, а согласно § 446 Германского Гражданского уложения для передачи собственности и перехода рисков требуется передача владения вещью. В свою очередь п. 1 ст. 223 Гражданского кодекса РФ определяет, что «право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором».

Особой сложностью отличаются случаи, когда предметом сделки является «груз в пути» – движимые материальные вещи, находящиеся в процессе международной перевозки. При совершении сделок по поводу таких вещей практически невозможно определить, на территории какой страны находится вещь в данный момент. По общему правилу, применяются специальные коллизионные привязки – право места нахождения товарораспорядительных документов, право места отправления или назначения груза, личный закон собственника, закон продавца. Наилучший способ регулирования – применение автономии воли сторон.

В современном праве довольно много ограничений применения закона места нахождения вещи, замены его другими формулами прикрепления. В принципе наблюдается тенденция к сужению вещно-правового статута правоотношения за счет расширения обязательственного или личного.

Некоторые опросы отношений, вытекающих из права собственности, регулируются также в отдельных международных соглашениях. Среди них наиболее известной является Гаагская конвенция о праве, применимом к переходу права собственности при купле-продаже движимых материальных вещей 1958 г.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5. – Режим доступа: http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=230042 (12.10.2015).

Дополнительная литература

1 Данельян, А. А. Проблемы национализации и экспроприации иностранной собственности в международном праве / А. А. Данельян // Юрист, 2014. - № 6. - С. 42-46.

2 Данельян, А. А. Правовые вопросы принудительного изъятия иностранной собственности и иностранных инвестиций в современном международном праве / А. А. Данельян // Право и политика, 2014. - № 4. - С. 465-476.

3 Карпов, Е. А. О некоторых вопросах реализации имущественных прав собственника в гражданском праве романо-германской правовой семьи : (сравнительное исследование) / Е. А. Карпов // Международное публичное и частное право, 2015. - № 2 (83). - С. 44-46.

4 Любарская, Т. С. Коллизионная привязка к местонахождению вещи для определения права, применимого к вещным правам: достоинства и недостатки / Любарская Татьяна Сергеевна // Закон, 2016. - № 8. - С. 48-61.

5 Никитин, В. В. Гармонизация международного коммерческого права : фундаментальные принципы и институты / Никитин В. В. // Право и политика, 2014. - № 7. - С. 985-995.

Нормативные акты

1 Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. // Международное частное право: Сборник документов / Сост. К.А. Бекяшев, А.Г. Ходаков. — М.: БЕК, 1997.

2 Соглашение о взаимном признании прав и регулировании отношений собственности 1992 г. // Международное частное право: Сборник документов / Сост. К.А. Бекяшев, А.Г. Ходаков. — М.: БЕК, 1997.

3 Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г. // Международное частное право: Сборник документов / Сост. К.А. Бекяшев, А.Г. Ходаков. — М.: БЕК, 1997.

4 Соглашение о правопреемстве в отношении государственных архивов бывшего Союза ССР 1992 г. // Международное частное право: Сборник документов / Сост. К.А. Бекяшев, А.Г. Ходаков. — М.: БЕК, 1997.

5 Соглашение о распределении всей собственности бывшего Союза ССР 1992 г. // Международное частное право: Сборник документов / Сост. К.А. Бекяшев, А.Г. Ходаков. — М.: БЕК, 1997.

6 Федеральный закон «О соглашениях о разделе продукции» // СЗ РФ. — 1996. — № 1. — Ст. 18; 1999. — № 7. — Ст. 849.

7 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.1 : [федер.закон принят Гос.Думой 21 октября 1994 г.: одобр.Советом Федерации 30 ноября 1994 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва

:КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

8 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

9 Российская Федерация. Законы. Об иностранный инвестициях в Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 25 июня 1999 г.: одобр.Советом Федерации 9 июля 1999 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

10 Российская Федерация. Законы. Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений : [федер.закон принят Гос.Думой 15 июня 1998 г.: одобр.Советом Федерации 17 июля 1998 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

11 Российская Федерация. Законы. Об особых экономических зонах в Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 июля 2005 г.: одобр.Советом Федерации 13 июля 2005 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

12 Российская Федерация. Законы. О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства : [федер.закон принят Гос.Думой 24 апреля 2008 г.: одобр.Советом Федерации 29 апреля 2008 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Журналы:
Государство и право
Хозяйство и право
Журнал российского права
Юрист
Гражданское право
Вестник ОГУ
Закон
Законодательство

Международное публичное и частное право
Финансовый менеджмент
Газеты:
Российская газета

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Международного коммерческого арбитражного суда - http://mkas.tpprf.ru/ru/
Официальный сайт Европейского суда по правам человека - http://www.echr.coe.int
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Конституционного суда РФ- http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Правовая система «Консультант Плюс»-http://www.consultant.ru/
Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garant.exe
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какие колизионно-правовые вопросы вещного права существуют в международном частном праве?
2 Какие законодательные акты Российской Федерации содержат специальные нормы, регламентирующие вещные правоотношения с участием иностранцев?

8 На основании каких источников устанавливается правовой режим собственности Российской Федерации за рубежом?

9 Что понимается под иностранными инвестициями в Российской Федерации?

10 Участницей каких универсальных международных договоров по вопросам иностранных инвестиций является Российская Федерация?

11 Каковы источники национально-правового регулирования иностранных инвестиций в Российской Федерации.

12 Что понимается под правовым режимом иностранных инвестиций?

13 Какие виды правовых режимов иностранных инвестиций существуют?

14 Какие гарантии прав иностранных инвесторов закреплены в законодательстве Российской Федерации?

15 В зависимости от каких критериев инвесторам предоставляются льготы на территории Российской Федерации?

Тема 6 Право внешнеэкономических сделок

1 Сделки международного характера

2 Общие коллизионные вопросы обязательств, возникающих из внешнеэкономических сделок

3 Принцип автономии воли сторон и закон наиболее тесной связи

Для рассмотрения данного вопроса обучающемуся необходимо изучить такие учебники как «Международное частное право» Кривенького А. И., «Международное частное право и международный гражданский процесс» Нешатаева Т. Н., «Соотношение международного (европейского) и российского правового регулирования института собственности» Старженецкий В. В. и опираться на следующие нормативные акты: Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г., Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988 г., Венская конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров, Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА) 1994 г. и т. д.

При раскрытии данной темы необходимо знать, что право внешнеэкономических сделок является центральным институтом Особенной части международного частного права. Понятие внешнеэкономической сделки не унифицировано ни в национальном законодательстве, ни на универсальном международном уровне, ни в доктрине. Его определение дается путем перечисления особенностей подобных сделок: «пересечение» товаров и услуг через границу, необходимость таможенного регулирования, использование иностранной валюты и др. В современной практике основным критерием внешнеэкономического характера сделки считается признак, установленный в Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., – нахождение коммерческих предприятий контрагентов в разных государствах.

Необходимо отличать гражданско-правовые контракты, просто отягощенные иностранным элементом, от внешнеэкономических сделок. Гражданско-правовые договоры с иностранным элементом заключаются на личном уровне, имеют разовый, нерегулярный характер и не оказывают влияния на международный торговый оборот. Внешнеэкономические сделки составляют основу международной торговли. Это фундамент, центральное звено международного товародвижения. Такие сделки имеют «поточный» характер и в современной науке объединяются в понятие «макрологистика».

Студенту важно иметь в виду, что с точки зрения гражданско-правовых характеристик внешнеэкономические сделки обладают теми же признаками, что и внутренние, хозяйственные договоры: юридически самостоятельным предметом контракта, предусматривают определенные виды и способы исполнения, учитывают фактическую невозможность исполнения (в частности, некоммерческие риски). Главные особенности внешне торговых сделок – выполнение таможенных правил, повышенный риск неисполнения обязательства, правовая основа – в первую очередь унифицированные международные нормы.

Необходимо помнить, что основная разновидность внешнеэкономических сделок – договор внешнеторговой (международной) купли-продажи товаров. Источниками правового регулирования отношений, возникающих из таких договоров, являются как международные договоры и обычаи, так и внутренние нормативные правовые акты, а именно Венская конвенция ООН «О договорах международной купли-продажи товаров» 1980 г., обычаи «Инкотермс 2000», Федеральный закон от 14 апреля 1998 г. N 63-ФЗ «О мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами», Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» и другие.

Наряду с договором международной купли-продажи широкое распространение на практике имеют договоры международной перевозки. Международная перевозка - перевозка грузов, пассажиров и их багажа между двумя и более государствами. Перевозки различают по виду транспорта: автомобильные, морские, железнодорожные, воздушные, смешанные. По объектам перевозки: перевозки грузов, перевозки пассажиров. По каждому из названных видов перевозок Российская Федерация является участником международных договоров. Так, международные воздушные перевозки регулируются Варшавской конвенцией для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок 1929 г., Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г., Хельсинского договора по открытому небу 1992 г. и др.

Студентам необходимо также знать и о других видах внешнеторговых сделок – подряде, кредите, дарении, хранении, поручении, страховании, лицензировании и т. д.

Важно иметь в виду, что определенными особенностями и правовой спецификой отличаются встречные торговые сделки: экспортер берет обязательство приобрести в счет оплаты своих поставок товары импортера или обеспечить их приобретение другими средствами (бартерные сделки, встречные закупки,

встречные поставки, приграничная и прибрежная торговля). Особый вид внешнеторговых сделок составляют компенсационные и кооперационные соглашения, которые предусматривают целый комплекс дополнительных мероприятий и заключаются в основном с участием государства. В отдельную группу внешнеторговых сделок можно выделить контракты, которые используются как способы финансирования основного обязательства – финансовый лизинг, факторинг, форфейтинг.

При изучении данной темы аспиранту нужно учитывать, что общей генеральной коллизионной привязкой практически всех внешнеэкономических сделок выступает автономия воли сторон. Принцип автономии воли сторон считается наиболее гибкой формулой прикрепления, и его применение в наибольшей степени соответствует общему принципу свободы договора. В праве большинства государств автономия воли в договорных отношениях понимается не только как формула прикрепления, но и как источник права. Такое понимание автономии воли можно вывести из толкования ст. 421 Гражданского кодекса РФ.

Если спор по внешнеторговой сделке решается с применением коллизионного метода регулирования, то автономия воли понимается как право выбора применения к сделке какого-либо конкретного правопорядка. В основном законодательство предусматривает право неограниченного выбора применимого закона сторонами. Законы некоторых государств (ФРГ, США, Скандинавские страны) устанавливают «разумные» пределы автономии воли. Для ограничения пределов автономии воли используется доктрина «локализации» (это общее ограничение свободы выбора права). Оговорка о применимом праве (автономия воли) может быть прямо выражена или с необходимостью вытекать из условий контракта. Такое требование содержит п. 2 ст. 1210 Гражданского кодекса РФ. В зарубежном праве есть понятие «подразумеваемая воля» сторон.

Важно иметь в виду, что если контракт не содержит оговорки о применимом праве, то в судах западных государств производится установление «гипотетической», «подразумеваемой» воли сторон. Для этого используются критерии «локализации», «справедливости», «доброго, заботливого хозяина», разумной связи выбора применимого права с конкретным фактическим составом. При установлении права, применимого к внешнеэкономической сделке, применяются теория статутов, теория существа правоотношения («разума») и теории презумпций: суда и арбитража (кто избрал суд, тот избрал и право); закона места нахождения учреждения, обслуживающего своих клиентов в массовом порядке; общего гражданства или общего домицилия.

Даже если оговорка о применимом праве прямо выражена в контракте, установление «первичных» статутов (личного и формального) правоотношения производится по объективным признакам независимо от воли сторон. Предусмотрено обязательное применение императивных норм законодательства того государства, с которым сделка имеет реальную связь (п. 5 ст. 1210 Гражданского кодекса РФ). Это положение призвано предотвратить обход императивных норм национального права при помощи выбора права другого государства.

Необходимо знать, что общий принцип установления формального статута правоотношения – применение закона места совершения контракта. Однако в сделках между отсутствующими достаточно затруднительно определить место заключения сделки, так как в общем праве применяется теория «почтового ящика» (место заключения сделки – это место отправления акцепта), а в континентальном – доктрина «получения» (место заключения сделки – это место получения акцепта). Личный закон контрагентов применяется для установления личного статута правоотношения. Определение действительности договора по существу (вопросы «пороков воли» и т. п.) подчиняется обязательственному статуту и предполагает применение права, избранного контрагентами.

При рассмотрении данной темы обучающемуся также нужно знать, что российское право (ст. 1210 Гражданского кодекса РФ) предусматривает возможность неограниченной автономии воли сторон. Соглашение о выборе права может быть сделано как в момент заключения договора, так и в последующем; касаться как договора в целом, так и отдельных его частей. Выбор права сторонами, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным с момента заключения контракта. Соглашение сторон о праве применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество.

Важно помнить, что в российском праве и практике отсутствует понятие «подразумеваемая воля» сторон. При отсутствии соглашения сторон о применимом праве к договору применяются субсидиарные коллизионные привязки, устанавливаемые на основе критерия наиболее тесной связи (п. 1 ст. 1211 Гражданского кодекса РФ). Основной субсидиарной привязкой договорных обязательств является закон продавца как право центральной стороны сделки (закон перевозчика, закон подрядчика, закон хранителя и т. д.). Эта общая коллизионная привязка транформируется в специальные: закон места учреждения или обычного места деятельности продавца, закон места его торгового обзаведения.

Студент также должен иметь в виду, что российский законодатель понимает под правом, с которым договор наиболее тесно связан, право страны места жительства или основного места деятельности той стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для договора (п. 2 ст. 1211 Гражданского кодекса РФ). В п. 3 ст. 1211 Гражданского кодекса РФ перечислены 19 специальных субсидиарных коллизионных привязок по основным видам внешнеэкономических сделок (договор дарения – закон дарителя, договор залога – закон залогодателя и т. п.).

Нельзя забывать, что в российском законодательстве подчеркивается специфика коллизионного регулирования некоторых внешнеторговых сделок. К договору строительного подряда и подряда на выполнение научных и изыскательских работ применяется право страны, где в основном достигнуты результаты соответствующей деятельности. Особые коллизионные правила регулируют сделки, заключенные на аукционе, на бирже, посредством конкурса, – применяется право страны места проведения конкурса или аукциона, места нахождения биржи (п. 4 ст. 1211 Гражданского кодекса РФ). Договоры с участием

потребителя регулируются правом страны места жительства потребителя. При этом даже при наличии соглашения сторон о праве предусмотрена особая охрана прав и интересов потребителя (ст. 1212 Гражданского кодекса РФ). К договору простого товарищества применяется право страны места основной деятельности товарищества (п. 4 ст. 1211 Гражданского кодекса РФ).

В рамках изучения данной темы студентам необходимо знать, что среди вопросов, не исследованных или недостаточно исследованных, следует отметить те, которые связаны с взаимодействием коллизионного и материально-правового регулирования: содержание категорий «применимое право» и «иностранный элемент» применительно к внешнеэкономическим сделкам; содержание метода регулирования внешнеэкономических сделок не только в традиционном аспекте сочетания материально-правового и коллизионного регулирования, но и сквозь призму соотношения международного и национального права; пределы и проблемы применения судами и арбитражами коллизионных норм при разрешении споров из внешнеэкономических сделок на основе сравнительно-правового анализа права и практики России и зарубежных стран; особенности применения международных торговых обычаев и обыкновений во взаимодействии с гражданским законодательством России; особенности определения международным коммерческим арбитражем применимого права к внешнеэкономическим сделкам не только с позиций практики Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате России, но и с позиций зарубежных арбитражных институтов.

Учитывая достаточно активную роль государств и международных организаций в современных международных частноправовых отношениях, проблемы регулирования внешнеэкономических сделок с участием указанных субъектов (инвестиционные соглашения с иностранными лицами; договоры займа, предоставляемые международными организациями и др.) также нуждаются в комплексном и всестороннем изучении.

Вышеуказанные вопросы убедительно свидетельствуют о необходимости осуществления комплексного исследования по проблеме соотношения и взаимодействия различных регуляторов внешнеэкономических сделок с точки зрения российской и иностранной доктрины, законодательства и правоприменительной практики.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5. – Режим доступа: http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=230042 (12.10.2015).

Дополнительная литература

1 Блинова, Ю. В. Определение применимого права к внешнеэкономическим сделкам по принципу наиболее тесной связи / Ю. В. Блинова // Журнал российского права, 2014. - № 7. - С. 95-103

2 Власов, А. А. Регулирование внешнеэкономической деятельности нормами международного частного права / А. А. Власов, В. Н. Коваленко // Международное публичное и частное право, 2015. - № 1 (82). - С. 20-24.

3 Мельников, В. С. Правовая природа внешнеэкономических сделок / Мельников Владимир Сергеевич // Право и государство: теория и практика, 2016. - № 6. - С. 74-80.

Нормативно-правовые акты

1 Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.) // Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации. 1994. - № 1.

2 Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 14 июня 1974 г.) // Международное частное право. Сб. нормативных актов / сост. Г.К. Дмитриева, М.В. Филимонова М., 2004.

3 Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (Оттава, 28 мая 1988 г.)// Собрание законодательства РФ. 1999. № 32. Ст. 4040. Венская конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров / сост. М.Г. Розенберг. М., 2002.

4 Венская конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров. К 10-летию ее применения Россией / сост. М.Г. Розенберг. Изд-е 2-е, стереотипное. М., 2002.

5 Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА) 1994 г. // Закон. 1995. - № 12.

6 Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС): публикация Международной торговой палаты 2000 г. № 560 / ИНКОТЕРМС. Официальный перевод. СПб., 2003.

7 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.1 : [федер.закон принят Гос.Думой 21 ноября 1994 г.: одобр.Советом Федерации 30 ноября 1994 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

8 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.3 : [федер.закон принят Гос.Думой 1 ноября 2001 г.: одобр.Советом Федерации 26 ноября 2001 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

9 Российская Федерация. Законы. Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности: [федер. закон принят Гос.Думой 21 ноября 2003 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2003 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Журналы:
Государство и право
Хозяйство и право
Журнал российского права
Юрист
Гражданское право
Вестник ОГУ
Закон
Законодательство
Международное публичное и частное право
Финансовый менеджмент
Газеты:
Российская газета

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Международного коммерческого арбитражного суда - http://mkas.tpprf.ru/ru/
Официальный сайт Европейского суда по правам человека - http://www.echr.coe.int
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Конституционного суда РФ - http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx
Правовая система «Консультант Плюс»- http://www.consultant.ru/
Правовая система «Гарант» - http://www.garant.ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва,

Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что представляет собой внешнеэкономическая сделка?
2 Какие признаки существуют у внешнеэкономической сделки?
3 Как соотносятся между собой понятия «внешнеэкономическая сделка» и «международный коммерческий контракт»?
4 Какие критерии можно предложить для классификации внешнеэкономических сделок?
5 Может ли быть признана в качестве формы выражения воли сторон их молчаливо выраженная воля?
6 Какие традиционно выделяемые в специальной литературе ограничения автономии воли сторон при выборе применимого к договору права существуют? Какие из них нашли отражение в действующем законодательстве Российской Федерации?
7 Каковы общие и специальные правила определения права, применимого к форме сделки?
8 По праву какого государства определяется срок исковой давности по обязательствам, вытекающим из договорных отношений?
9 Какие особенности в отношении регулирования вопросов о сроках исковой давности установлены в Конвенции об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 14 июня 1974 г.) по сравнению с внутренним законодательством Российской Федерации?

Тема 7 Внешнеэкономическая деятельность

1 Договор международной купли-продажи
2 Договор строительного подряда о возведении объектов недвижимости за рубежом
3 Договор международной перевозки грузов, пассажиров и багажа
4 Договоры об оказании посреднических услуг
5 Договоры в сфере международной биржевой, страховой деятельности, рынка данных бумаг
6 Международные расчетные и кредитные отношения

Для раскрытия такой темы, как внешнеэкономическая деятельность, аспиранту необходимо обратиться к основной литературе, а именно учебнику Кривенького, А.И. «Международное частное право» Особенной части гл.8.

Также, аспиранту следует обратить внимание на дополнительную литературу таких авторов как Васильева М.С., Богуславский М.М.

Рассматривая первый вопрос о договоре международной купли-продажи аспирант должен знать, что каждая сделка купли-продажи товаров, заключаемая сторонами из различных государств, имеет самостоятельное юридическое значение. Права и обязанности сторон, содержание сделки устанавливаются по соглашению между сторонами. Поэтому, особо важное значение имеют на практике точное и четкое формулирование условий сделки, в том числе и определение ответственности сторон. Существенные различия в нормах национального законодательства, а также трудности в определении права, подлежащего применению к сделкам, приводят к стремлению партнеров регламентировать свои отношения как можно подробнее в самом контракте. Это, в свою очередь, ведет к усложнению переговоров о заключении контрактов. Указанными обстоятельствами в значительной степени объясняется тенденция создания унифицированных материально-правовых норм в области международной купли-продажи. Такая унификация может осуществляться путем введения в национальное законодательство нормативных положений, разработанных в рамках международных договоров; формирования модельных и единообразных законов; выработки различных типовых договоров; формулирования международными организациями сложившихся торговых обычаев в виде так называемых торговых терминов. Аспирант должен принять во внимание, что принятие единообразных норм, регулирующих договоры международной купли-продажи товаров, способствует устранению правовых барьеров в международной торговле и содействует ее развитию. Для российских организаций, заключающих сделки с иностранными контрагентами, особо важное значение имеет Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., разработанная Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и принятая на конференции в Вене (Венская конвенция 1980 г.).

Что касается вопроса о договоре международной перевозки грузов, пассажиров и багажа, то международные перевозки осуществляются на основе договоров. Существуют международные договоры перевозки груза и пассажира. В свою очередь каждый из них подразделяется на договоры перевозки соответствующим видом транспорта: автомобильным, железнодорожным, воздушным, морским, речным. В конвенциях и соглашениях, регулирующих перевозки различными видами транспорта, отсутствуют определения указанных договоров перевозки.

Брюссельская конвенция об унификации некоторых правил о коносаменте 1921 г., Афинская конвенция о перевозке морем пассажиров и багажа 1974 г., Конвенция о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г. и Конвенция о договоре международной автомобильной перевозке пассажиров и багажа 1973 г. содержат лишь общие положения о применении договора перевозки.

Так, в Афинской конвенции о перевозке морем пассажиров и их багажа 1974 г. дается следующее определение договора перевозки пассажира – это «заключенный перевозчиком или от его имени договор о перевозке пассажира или, в соответствующем случае, пассажира и его багажа». Здесь не раскрывается ни содержание, ни основные условия договора.

В конвенциях и соглашениях содержатся важные положения, характеризующие роль договора международной перевозки в перевозочном процессе. Прежде всего, договор является правовым основанием возникновения обязательств между перевозчиком с одной стороны и грузоотправителем (пассажиром) с другой стороны. На это обращается внимание, в частности, в Конвенции о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г. и Конвенции для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок 1929 г.

В соответствии с международными источниками договор призван также конкретизировать условия перевозки, которые в общем виде закреплены в конвенциях и соглашениях, а также в национальных транспортных законодательных актах.

На практике исторически сложилось так, что существуют две основные системы транспортных документов, подтверждающих заключение договора международной перевозки груза:

– накладная, применяемая при осуществлении автомобильных, железнодорожных и воздушных перевозок, а также перевозок речным транспортам;

– коносамент, применяемый при морских перевозках и перевозках речным транспортом.

Не затрагивая общих черт, присущих обеим системам транспортной документации, отметим лишь отличия между ними.

Накладной, присущи урегулированные в международных актах определенная форма, четкий набор реквизитов и точное содержание. Что касается коносамента, то в отношении этого договора имеется лишь указание на минимальный перечень реквизитов.

Отличие коносамента от накладной - коносамент составляется перевозчиком (капитаном корабля), только им подписывается и вручается грузоотправителю, а накладная составляется, как правило, грузоотправителем, и только отдельные сведения вносятся в нее перевозчиком, и подписывается обеими сторонами. Данные, на первый взгляд, формальные отличия влияют, прежде всего, на правовую оценку коносамента, а также на его доказательственное значение. Заключается это в том, что коносамент является товарораспорядительным документом с вытекающими из этого соответствующими правовыми последствиями. Накладной это качество неприсуще. Она относится к товаросопроводительным документам.

Ученый-цивилист М.В.Мажорина помимо осуществления коммерческих перевозок считает, что перевозка пассажиров и багажа занимает значительное место в деятельности транспортных организаций.

Начиная с середины XX века данный процесс интенсифицировался, что вызвало проблему в построении системы правового регулирования указанного

института. Международные соглашения в основном содержат общие правила регулирования договора международной перевозки. Те же аспекты, затрагивающие регулирование правоотношений перевозчика с пассажиром, требуют субсидиарного применения норм национального права. В связи с этим на практике правовое регулирование договора перевозки пассажира и багажа производится посредством внутренних правил транспортных компаний, которые, по большей части, идут вразрез и с международными транспортными соглашениями, и с обычаями международных перевозок. Это привело к тому, что при защите пассажиром своих прав суд основывает решение не на нормах международного права, а на внутренних правилах, необходимость знания которых вменяется в обязанность пассажира по аналогии со стандартными условиями внешнеэкономического договора.

Что касается четвертого вопроса о международной торговле с участием посредников, то с их помощью иностранные предприниматели выходят на российский рынок, а также все больше российских предприятий и фирм становятся представителями и посредниками для иностранных фирм в России.

К посредническим услугам относятся:

а) услуги по поиску иностранного контрагента;

При выборе страны продажи экспортного товара учитываются многие факторы:

- текущий и потенциальный спрос на данный товар в той или иной стране;
- уровень внутренних цен;
- емкость данного рынка и условия сбыта товара;
- фирменная структура рынка;
- сложившаяся система продвижения товара к потребителям;
- существующие в стране торгово-политические, валютно-финансовые, таможенно-тарифные условия, официальные технические требования;
- специфические запросы потребителей в отношении качества товара, его упаковки, оформления технической документации и т.д.

б) услуги по подготовке и совершению сделки;

Совершению сделки должна предшествовать серьезная аналитическая проработка комплекса вопросов, касающихся хозяйственной деятельности на зарубежных рынках, а именно:

- анализ причин и мотивов выхода на внешний рынок вообще и на данный зарубежный рынок в частности;

- изучение условий работы на зарубежном рынке;

-изучение системы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности;

- оценка наличия компетентных кадров в области внешнеэкономических операций на соответствующих зарубежных рынках;

- разработка долгосрочных и (или) среднесрочных рыночных стратегий проникновения на зарубежные рынки и составление бизнес-планов внешнеэкономических проектов;

в) транспортно-экспедиторские услуги;

Н.А. Чернышева предлагает такое определение понятия транспортно-экспедиторских услуг.

Транспортно-экспедиторские услуги - это услуги по организации перевозки груза, заключению договоров перевозки груза, обеспечению отправки и получения груза, а также иные услуги, связанные с перевозкой груза.

К наиболее распространенным транспортно-экспедиторским услугам относятся:

- консультирование при выборе вида и средства транспорта с точки зрения его удобства, скорости, стоимости и сохранности доставки груза;
- консультирование по маршруту перевозки, виду сообщения, транспортным условиям контракта по базисам поставки товара;
- организация доставки груза со склада отправителя на железнодорожную станцию, в порт, аэропорт (т.е. до магистрального транспорта) или со станции, из порта, аэропорта до склада получателя;
- упаковка и переупаковка, маркировка и перемаркировка;

г) услуги по страхованию, кредитно-финансовому обслуживанию.

Стабильный коммерческий оборот невозможен без страхования, поскольку все виды объектов, обращающихся в нем (товары, работы, услуги), подвергаются воздействию многочисленных факторов, приводящих к утрате или повреждению связанных с ними имущества, либо жизни и здоровья людей. События, в результате действия, которых возможно возникновение неблагоприятных последствий, в том числе имущественных, которые сами субъекты, как правило, не могут предотвратить, именуются рисками.

д) услуги по выполнению таможенных формальностей.

Как известно, товары, перемещаемые через таможенную границу, подвергаются определенным таможенным операциям и процедурам.

В соответствии с пп. 20 п. 1 ст. 11 Таможенного кодекса РФ (далее - ТК РФ) под таможенными операциями понимаются отдельные действия в отношении товаров и транспортных средств, совершаемые лицами и таможенными органами в соответствии с настоящим ТК РФ при таможенном оформлении товаров и транспортных средств. Таможенное оформление представляет собой совокупность таможенных операций в отношении товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу.

е) услуги по осуществлению мероприятий по продвижению товара на внешний рынок (сбор, анализ и предоставление информации о рынках сбыта, реклама и т.д.).

Торговое посредничество осуществляется посредством совершения внешнеторговых посреднических операций, которые представляют собой операции, связанные с куплей-продажей товаров, выполняемые по поручению производителя-экспортера (покупателя-импортера) независимым от него торговым посредником на основе заключаемого между ними договора или отдельного поручения.

При рассмотрении пятого вопроса обучающемуся необходимо обратить внимание на то, что договор, заключенный в процессе проведения биржевых торгов, соответствующий требованиям, предъявляемым к форме, содержанию, порядку

заключения, действителен с момента заключения. Договор, заключенный в процессе проведения биржевых торгов, становится биржевым договором с момента его регистрации организатором электронной торговой системы (ЭТС) и включения в электронный реестр биржевых договоров в соответствии с Правилами биржевой торговли.

При рассмотрении международного страхования, обучающийся должен знать сферы данного страхования – транспортное страхование, морское страхование, автотранспортное страхование, и страхование финансово-кредитной сферы.

В базовом документе Международной организации комиссий по ценным бумагам (IOSCO) «Цели и принципы регулирования в области ценных бумаг» установлено, что регулирование рынка ценных бумаг должно способствовать формированию капиталов в хозяйстве и экономическому росту.

В нем определены три цели регулирования в этой области:

– защита инвесторов против вводящих в заблуждение, манипулятивных, мошеннических, инсайдерских методик;

– справедливость, эффективность и прозрачность рынков (равенство участников на рынке, равный и широкий доступ к информации, предупреждение нечестных торговых практик);

– сокращение системного риска (эффективное управление рисками в индустрии ценных бумаг).

Существуют две концепции гражданско-правового регулирования деятельности на рынке ценных бумаг.

Первая концепция предполагает, что гражданско-правовое регулирование клиринговой деятельности преимущественно сосредоточивается в нормативных документах государственных органах и лишь небольшая часть полномочий передается саморегулирующимся организациям, объединениям профессиональных участников рынка ценных бумаг (Франция).

Вторая концепция допускает, что максимально возможный объем полномочий передается саморегулирующимся организациям и значительное место занимают не жесткие предписания, а процесс согласования договорных условий участников клиринга на рынке ценных бумаг. Государство сохраняет за собой основные координационные позиции в любой момент вмешаться в процесс саморегулирования (Великобритания).

Сегодня в экономически развитых странах неуклонно идет процесс увеличения массива договорных и публично-правовых норм, регулирующих правоотношения по деятельности на рынке ценных бумаг. Рынок ценных бумаг, как правило, - это высококонкурентный рынок, в результате функционирования, которого создаются предпосылки для объективной оценки эффективности тех или иных валютных и фондовых операций. При этом большое внимание уделяется не только доходности той или иной ценной бумаги, но и ее надежности и ликвидности, что проверяется в процессе клиринга, депозитарного хранения, доверительного управления.

Мировая практика показывает, что договоры, опосредующие операции с ценными бумагами, отличаются разнообразием юридических конструкций, что

позволяет перенести участникам договорных отношений на международную биржу или в международную клиринговую организацию риски, связанные с оборотом ценных бумаг и валютных ценностей, которые могут возникнуть в межбанковских расчетах.

Актуальность реформирования структуры международно-правовых норм, регулирующих клиринговые, депозитарные, агентские правоотношения на рынке ценных бумаг, заключается в том, что действующие в настоящее время национальные механизмы регулирования биржевого и внебиржевого оборота до конца не сформированы, а нормативно-правовая база по ряду положений не соответствует общепринятым в мировой практике нормам, препятствуя развитию рынка капиталов. Все это происходит на фоне растущей потребности национальных компаний участвовать в фондовой деятельности, для развития и повышения конкурентоспособности капитала.

Правовое регулирование различных секторов мирового фондового рынка отличается неоднородностью и различным уровнем правовой регламентации.

Рассматривая последний вопрос, обучающемуся следует обратиться к главе 10 странице 149 учебника : Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014 на следующие определения:

Международные расчеты - это регулирование платежей по денежным требованиям и обязательствам, возникающим в сфере международных коммерческих отношений; это платежи по внешнеторговым операциям. В основном такие платежи предполагают безналичную форму расчетов, которую можно понимать, как условия платежей, отличающиеся способом зачисления средств на счет кредитора, видами расчетных документов и порядком документооборота. Основными формами международных расчетов являются аванс, открытый счет, банковский перевод, аккредитив, инкассо.

Аванс - предварительная оплата товара, его сущность в том, что экспортер получает кредит от импортера.

Открытый счет - это периодические платежи после получения товара. Особенность расчетов в форме открытого счета заключается в том, что движение товаров опережает движение денег.

Банковский перевод - это поручение одного банка другому выплатить переводополучателю определенную сумму либо перевод денежных средств со счета и по поручению перевододателя в пользу переводополучателя. В английском праве банковский перевод представляет собой «последовательность операций, осуществляемых различными банками, действующими в качестве представителей». В соответствии с ЕТК США «перевод средств».

Расчетные отношения служат формой реализации денежного обязательства, поскольку они направлены на прекращение такого обязательства путем уплаты определенной денежной суммы должником кредитору. Денежное обязательство служит юридическим фактом возникновения расчетных отношений, которое в процессе функционирования отрывается от своего основания и приобретает юридически самостоятельный характер.

Унификация правил в области кредитовых (банковских) переводов в основном имеет место в рамках lexmercatoria - Правовое руководство ЮНСИТРАЛ по электронному переводу средств (1987) и Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международных кредитовых переводах (1992).

Типовой закон 1992 г. определяет кредитовый перевод как ряд операций начиная с платежного поручения перевододателя, осуществляемых с целью передачи средств в распоряжение бенефициара. Платежное поручение - это безусловный приказ в любой форме банку-получателю передать в распоряжение бенефициара установленную или подлежащую установлению денежную сумму (ст. 26). Основной признак международного характера кредитового перевода - банки-участники расположены на территории разных государств. Типовой закон регулирует международные переводы, осуществляемые посредством платежных поручений, когда "банк-отправитель и банк-получатель находятся в разных государствах».

Аккредитив – это сделка, обособленная от международного коммерческого контракта, на котором основан аккредитив. Расчеты в форме документарных аккредитивов имеют абстрактный характер (юридически не зависят от лежащего в их основе договора купли-продажи). Аккредитив - наиболее дорогостоящая и сложная форма расчетов. По операциям с аккредитивами все заинтересованные стороны имеют дело только с документами, но не с товарами, услугами или другими видами исполнения обязательств.

Отношения по аккредитивной сделке регламентируются Унифицированными правилами и обычаями для документарных аккредитивов (в ред. 2006) и Унифицированными правилами для межбанковского рамбурсирования по документарным аккредитивам (в ред. 2008). Унифицированные правила - составная часть каждого документарного аккредитива и действуют как условия контракта. Стороны вправе урегулировать отношения по аккредитивной сделке иначе, чем это установлено в Правилах.

Инкассовая форма расчетов - это банковская операция, при которой банк по поручению клиента получает платеж от импортера за отгруженные в его адрес товары или оказанные услуги и зачисляет эти деньги на счет экспортера. Международные расчеты по инкассо регулируются Унифицированными правилами по инкассо (1995). По своей правовой природе этот документ обладает теми же характеристиками, что Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов.

Особенность юридической природы инкассо - инкассирующий банк несет ответственность только за выдачу документов импортеру-плательщику против платежа или акцепта и не отвечает ни за проверку принятых на инкассо документов, ни за платеж или акцепт. Это подчеркивается в Унифицированных правилах.

Правовой режим банковских гарантий (самостоятельного обязательства гаранта перед бенефициаром; один из способов обеспечения исполнения обязательств) регулируется Конвенцией ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах (1995). Основная цель этого соглашения - единообразное правовое регулирование института собственно банковской гарантии (независимой гарантии)

и института резервного аккредитива как ее разновидности. В Конвенции используется термин «обязательство», охватывающий оба института. Конвенция способствует укреплению общих принципов правового регулирования независимых гарантий и резервных аккредитивов.

Наиболее важными источниками, регулирующими институт банковской гарантии, являются международно-правовые обычаи - неофициальные кодификации МТП правил и обыкновений, сложившихся в международной банковской и коммерческой практике: Унифицированные правила по договорным гарантиям (в ред. 1978), Унифицированные правила для гарантий по требованию (в ред. 2010). Использование норм, сформулированных в унифицированных правилах МТП, требует прямого указания на их применение в тексте гарантии.

Правила 1978 г. не раскрывают природу гарантии. В них просто определяются различные типы гарантий, используемых в международной коммерческой практике: гарантия исполнения контракта, тендерная гарантия, гарантия возврата платежей.

Унифицированные правила для гарантий по требованию (2010) преследуют цель уравновесить интересы различных сторон и не допустить злоупотреблений при требовании платежей по гарантии. В сферу применения этих Правил включаются не только условные (договорные) гарантии, упоминаемые в Правилах 1978 г., но и любые другие типы гарантий. Бенефициар не должен доказывать неисполнение или ненадлежащее исполнение принципалом своих обязательств по основному контракту. В Правилах 2010 г. прямо говорится, что гарантия по своей природе является самостоятельным соглашением, независимым от основного контракта, на котором она основывается.

Международный кредит как разновидность экономической категории «кредит» представляет собой движение ссудного капитала в сфере международных экономических отношений, связанное с предоставлением валютных и товарных ресурсов на условиях возвратности, срочности, обеспеченности и уплаты процентов.

Заметим, что международный кредит играет двойную роль в развитии производства. С одной стороны, кредит обеспечивает непрерывность воспроизводства и его расширение, способствует интернационализации производства и обмена, углублению международного разделения труда; с другой стороны, международный кредит усиливает диспропорции общественного воспроизводства, стимулируя скачкообразное расширение прибыльных отраслей, в которые не привлекаются иностранные заемные средства.

Обозначим характерные черты современного развития международного кредита:

- государственное стимулирование экспорта;
- межправительственное регулирование экспортного кредитования;
- переориентация ряда стран от кредитования экспорта в национальных валютах на предоставление кредитов в валютах третьих стран (например, в евро).

Формы государственного стимулирования экспорта следующие:

- прямая финансовая поддержка экспорта, выражающаяся в непосредственном - предоставлении за счет средств государственного бюджета экспортных - кредитов или субсидий коммерческим банкам-кредиторам для снижения ставок - по

экспортным кредитам до более низкого уровня, нежели на национальном денежном рынке;

- предоставление экспортерам и банкам-кредиторам гарантий по экспортным кредитам, т.е. страхование государством этих кредитов от риска непогашения.

Существует ряд проблем, связанных с внешнеэкономической деятельностью. Уход России с традиционных рынков, таких как страны СНГ, СЭВ, ряд государств Азии и Африки, вызванный политическими изменениями, как в самой России, так и в данных странах, привел к резкому сужению рынков сбыта для продукции обрабатывающей промышленности и машиностроения, а также к разрушению производственных связей, складывающихся до этого десятилетиями. Причины были как объективными (отечественные товары не выдерживали конкуренции на мировых рынках), так и субъективными (ориентация политических и экономических элит на взаимодействие с производителями товаров не из России). А так как структура российской экономики (как составной части экономики СССР) исторически создавалась во многом с учетом такого взаимодействия, то случившиеся изменения не прошли бесследно: ряд отраслей (в основном отраслей промышленности) оказался в упадке.

Изменились объем и структура внешнеторгового оборота Российской Федерации. Если проанализировать состояние российской внешней торговли количественно, то получиться следующая картина. Объем внешнеторгового оборота России по сравнению с 1990 годом сократился примерно вдвое. Товарная структура внешней торговли также претерпела значительные изменения. Внешний спрос ограничивался в основном товарами топливно-сырьевой группы, металлами, удобрениями и лесоматериалами. Так, в 2004 году доля топливно-энергетических товаров в общем объеме экспорта составила 54,9%, металлов и изделий из них – 17,9%. Доля же продукции отраслей, которые в мире традиционно относятся к инновационным (биофармацевтический, машиностроительный, военно-промышленный), в российском экспорте колебалась в последние 5-6 лет в пределах 9-12%. Надежды на улучшение структуры экспорта могут быть связаны с авиакосмической промышленностью, программированием, ядерной энергетикой, высокими технологиями, кроме того, не стоит забывать экспортный потенциал других отраслей, в частности судостроения и электронной промышленности, а также возможности поставок комплектного оборудования, производимого предприятиями энергетического и металлургического машиностроения.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5. – Режим доступа: http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=230042 (12.10.2015).

Дополнительная литература

1 Богуславский, М. М. Современное международное частное право в России и Евросоюзе [Текст] : [монография] / под ред. М. М. Богуславского, А. Г. Лисицына-Светланова, А. Трунка; Ин-т государства и права Рос. акад. наук; Кильс. ун-т им. Христиана Альбрехта; Рос.-герм. юрид. ин-т. - Москва : Норма, 2013Кн. 1. - 2013. - 656 с. - ISBN 978-5-91768-311-9.

2 Васильева, М. С. Рынок недвижимости в России и за рубежом / М. С. Васильева // Финансы и кредит,2007. - N 30. - С. 67-70.

3 Вологдин, А. А. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности [Текст] : учебное пособие для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению 030501 (021100) "Юриспруденция", по специальностям 030501 (021100) "Юриспруденция", 030500 (521400) "Юриспруденция (бакалавр)", 030500 (521400) "Юриспруденция (магистр)" / А. А. Вологдин; Всерос. акад. внеш. торговли.- 3-е изд., испр. и доп. - Москва : Юрайт, 2012. - 445 с. - (Магистр). - Библиогр.: с. 388-400. - Терминол. слов.: с. 401-407. - Прил.: с. 408-445. - ISBN 978-5-9916-1404-7. - ISBN 978-5-9692-1215

4 Гатин, А. М. Гражданское право : учеб.пособие / А. М. Гатин. – Москва : Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2007 – 286 с.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.// Российская газета. – 1993. – 25 декабря

2 Вена. Законы. Конвенция Организации Объединенных Наций «О договоре международной купли-продажи товаров» , 1980 г.

3 Афины. Законы. Афинская конвенция «О перевозке морем пассажиров и их багажа» , 1974 г.

4 Нью-Йорк. Законы. Конвенция ООН «О международных смешанных сообщениях», 1980 г.

5 Нью-Йорк. Законы. Конвенция ООН «О морской перевозке грузов», 1978 г.

Периодические издания

Деньги и кредит
Финансы и кредит
Хозяйство и право
Гражданин и право
Юрист
Право и государство: теория и практика
Законодательство

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Международного коммерческого арбитражного суда - http://mkas.tpprf.ru/ru/
Официальный сайт Европейского суда по правам человека - http://www.echr.coe.int
Официальный сайт Арбитражного суда Оренбургской области- http://www.orenburg.arbitr.ru/
Официальный сайт Верховного суда - http://supcourt.ru/
Официальный сайт Конституционного суда РФ - http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server1\GarantClient\garan.exe
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какие правила установлены в действующем законодательстве России в отношении формы и порядка подписания внешнеэкономической сделки?
2 Каково содержание Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.?
3 Каковы содержание и особенности правового регулирования договоров международного финансового лизинга?
4 Каковы содержание и особенности правового регулирования договоров международного франчайзинга?
5 Как классифицируются договоры, на основании которых организуется и осуществляется международная перевозка грузов?
6 Какие договоры относятся к организованным договорам международной перевозки груза?
7 Какие существуют виды договоров международной перевозки грузов?

8 Каковы основания ответственности перевозчика по договору международной перевозки пассажиров?

9 Какие пределы ответственности перевозчика установлены конвенциями и соглашениями при перевозке багажа?

10 Каковы виды договоров об оказании посреднических услуг?

11 Каковы основные элементы международной ликвидности?

12 Каковы формы международных расчетов?

Тема 8 Внедоговорные отношения в международном частном праве

1 Понятие и виды внедоговорных обязательств в международном частном праве

2 Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда в международном частном праве РФ.

3 Ответственность за вред, причинённый вследствие недостатков товара, работы или услуги

Для раскрытия данной темы необходимо знать понятиевнедоговорного обязательства - это обязательства, возникающие не на основе соглашения сторон, а в связи с наступлением фактов, предусмотренных в законе, является неодинаковым в различных правовых системах. Более того, по самой своей природе эти обязательства различны. Их объединяет только одно – они возникают не из договора. В их основании лежит не договор, а иной юридический факт: деликт, односторонняя сделка, административный акт, иные односторонние действия. При этом вероятные юридические факты, порождающие такие обязательства, настолько разнообразны, что не позволяют применить к ним единые принципы коллизионного регулирования, когда возникает конфликт законов.

Центральное место среди этих оснований и по объёму, и по значению занимают деликты (правонарушения), которые расположены на стр. 115Кривенького А. И. «Международное частное право». Деликт в любой правовой системе рассматривается как виновное противоправное причинение вреда. Однако в современном мире всё большее случаев причинения вреда без вины (например, причинение вреда деятельностью, связанной с повышенной опасностью). Применение наименования «деликтные обязательства», как отмечают учёные, ко всем видам обязательств по возмещению вреда не совсем точно. В науке и в законодательстве большинства стран закрепился иной термин – обязательства вследствие причинения вреда (гл.59 ГК РФ).

Перечень элементов деликтного статута не является исчерпывающим. Во многом причины возникновения коллизий национальных правовых систем и проблемы выбора применимого права зависят от разного понимания деликтного статута.

Как правило, право, применимое к обязательству из причинения вреда, распространяется на все вопросы деликтного статута: «Право, применимое к вредоносному действию, определяет, в особенности, способность, относящуюся к

гражданской ответственности, условия и объем вышеуказанной ответственности, так же как ответственное лицо» (ст. 75 Кодекса МЧП Туниса). В соответствии с правом, подлежащим применению к деликтному статуту, решается вопрос об ответственности ограниченно дееспособного лица (ст. 31.3 Закона о МЧП Польши). Однако деликтоспособность физического лица определяется согласно закону места причинения вреда, а к обязательству в целом применяется право, установленное по принципу наиболее тесной связи (ст. 13, 52.1 Закона о МЧП Лихтенштейна).

Остальные внедоговорные обязательства тяготеют либо к договорам (например, действия в чужом интересе без поручения) либо к деликтам. Обязательство из неосновательного обогащения характеризуется смешанными чертами. Если речь идёт об ошибочной уплате недолжного, то налицо связь с тем договором (или предполагаемым договором), по которому произведён платёж. Если же неосновательное обогащение произошло по внеправовому основанию, налицо определенные признаки деликта.

Российское гражданское законодательство не содержит ни понятия, ни самого термина «внедоговорные обязательства», хотя ГК РФ (раздел IV части второй) предусматривает не только договорные, но и целый ряд внедоговорных обязательств. К их числу относятся: обязательства вследствие причинения вреда (гл. 59), действия в чужом интересе без поручения (гл.50), публичное обещание награды (гл.56), публичный конкурс (гл.57), неосновательное обогащение (гл.).

Международное частное право регулирует все эти обязательства, если они осложнены иностранным элементом. Регулирование осуществляется с помощью национальных и унифицированных коллизионных и унифицированных материальных норм международных договоров.

В Модельном Гражданском кодексе для государств – участников СНГ (раздел VII «Международное частное право») в главе 69 имеется специальный параграф 6 «Внедоговорные обязательства», ст.1228-1231. Статья 1228 определяет право, применимое к обязательствам из односторонних действий. Объём этой коллизионной нормы определён шире, чем это сделано в ст.1217 ГК РФ, где речь идёт лишь об обязательствах из односторонних сделок, поскольку односторонние действия как юридические факты включают в себя и односторонние сделки. Однако в данном акте нет конкретного коллизионного правила для выбора применимого права, а используется принцип аналогии закона, при этом предлагается руководствоваться правилами параграфа 4 «Вещные права», что не может не встретить затруднения в правоприменительной практике. Вот почему решение этого вопроса в Модельном Гражданском кодексе не представляется удачным, и не было использовано в ГК РФ.

Статья 1217 ГК РФ определяет право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим из односторонних сделок следующим образом: «если иное не вытекает из закона, условий или существа сделки либо совокупности обстоятельств дела, применяется право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, принимающей на себя обязательства по односторонней сделке».

Рассмотрим обязательства, возникающие вследствие причинения вреда в международном частном праве

В Гражданском кодексе РФ (раздел VI части третьей ГК) восприняты многие новеллы, выработанные международной зарубежной практикой и законодательством в сфере коллизионного регулирования деликтов. Коллизионные нормы российского права об обязательствах из причинения вреда закреплены в ст. ст.1219-1222 ГК РФ.

ГК РФ предусматривает, что к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, применяется право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещения вреда. В случае, когда в результате такого действия или иного обстоятельства вред наступил в другой стране, может быть применено право этой страны, если причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране (п.1 ст.1219).

Таким образом, ГК в качестве общего правила использует закон места деликта (lexlocidelicticommissi). При этом под местом деликта понимается место совершения противоправного действия. В отдельных случаях может быть применён закон места наступления вреда (lexdamni). Условия его применения: вред наступает в иной стране, чем та, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для требования о возмещении вреда, и причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране.

Специальное правило установлено для обязательств, возникших за границей, если стороны являются гражданами или юридическими лицами одной и той же страны - применяется право этой страны. В случае если стороны такого обязательства не являются гражданами одной и той же страны, но имеют место жительства в одной и той же стране, применяется право этой страны (п. 2 ст. 1219). Коллизионная норма носит двусторонний характер. Ранее аналогичная норма была сформулирована как односторонняя и относилась только к российским гражданам и юридическим лицам. В случаях возникновения вреда за рубежом, если сторонами в обязательстве являлись российские граждане или российские юридические лица, применялось российское право.

Следует обратить внимание на условие, ограничивающее применение правила, сформулированного в п.2 ст.1219. Если обязательство из причинения вреда возникло в России, а не за границей, то применимым согласно общему правилу статьи 1219 будет российское право, даже и в том случае, когда сторонами обязательства являются граждане или юридические лица одного иностранного государства или они будут иметь место жительства в одном государстве. Например, французский гражданин во время пребывания в России совершил наезд на французского гражданина, чем причинил последнему вред. Вред в данном случае будет возмещаться по правилам российского, а не французского права.

Новым для российского законодательства является установление возможности выбора права, подлежащего применению к данным обязательствам. Согласно п. 3 ст. 1219 ГК стороны могут договориться о применении к обязательству, возникшему вследствие причинения вреда, права страны суда. Однако заключить соглашение о

выборе права стороны вправе только после возникновения обязательства из причинения вреда. Таким образом, выбор права сторонами ограничен и по времени, и по содержанию.

Столь узкая возможность выбора применимого права уже не отвечает современным тенденциям развития международного частного права. В Концепции развития гражданского законодательства указывается о необходимости пересмотра п.3 ст.1219 ГК в направлении расширения автономии воли сторон, предусмотрев возможность выбора права любой страны, а не только права страны суда. Указывается также на целесообразность включить положение о том, что стороны, осуществляющие предпринимательскую деятельность, могут выбрать право, применимое к обязательствам вследствие причинения вреда, путем заключения соглашения до момента совершения действия или наступления иного обстоятельства, послужившего основанием для требования о возмещении вреда. Эти правила установлены в целом ряде стран. Установление их в российском законодательстве также является актуальным.

В ст.1220 раскрывается сфера применения статута обязательств из причинения вреда (обычно с определённой долей условности его называют «деликтным статутом»), т.е. тот круг вопросов, который будет решаться по нормам избранного компетентного правопорядка. Перечень таких вопросов не является исчерпывающим. К ним относятся в частности:

- способность лица нести ответственность за причиненный вред;
- возложение ответственности за вред на лицо, не являющееся причинителем вреда;
- основания ответственности;
- основания ограничения ответственности и освобождения от неё;
- способы возмещения вреда;
- объём и размер возмещения вреда.

В международном частном праве РФ нет общей нормы о коллизионном регулировании возмещения вреда в случае, если причинитель вреда и потерпевший состоят между собой в договорных отношениях и вред причинён в связи с договором. В российском гражданском законодательстве возмещение вреда, причинённого жизни или здоровью гражданина, возникающего при исполнении договоров либо других обязательств, осуществляется по правилам обязательств из причинения вреда (ст.1084 ГК), если законом либо договором не предусмотрен более высокий размер ответственности. Аналогично решён вопрос в отношении ответственности перевозчика за вред, причинённый жизни или здоровью пассажира (ст.800 ГК). В рамках обязательств из причинения вреда предусмотрены специальные правила по возмещению вреда, причинённого вследствие недостатков товаров, работ или услуг независимо от того, состоял ли потерпевший в договорных отношениях с лицом, обязанным к возмещению такого вреда (§ 3 гл.59 ГК). По правилам обязательств из причинения вреда возмещается вред, причинённый действиями в чужом интересе без поручения (ст.988 ГК).

По каким коллизионным принципам будет выбираться применимое право ко всем перечисленным случаям возмещения вреда в обязательствах, осложнённых

иностранным элементом? В международном частном праве РФ есть только одна коллизионная норма применительно к ответственности за вред, причинённый вследствие недостатков товара, работы или услуги (ст.1221 ГК). В остальных случаях квалификация юридических понятий при определении права, подлежащего применению, в соответствии со ст.1187 ГК осуществляется по российскому праву, если иное не предусмотрено законом, т.е. выбор применимого права будет осуществляться в соответствии с коллизионными нормами обязательств из причинения вреда. Было бы логичнее применять здесь закон тесной связи, учитывая при этом, что явно более тесная связь может основываться на отношении, ранее сложившемся между сторонами, таком как договор, тесно связанный с соответствующим причинением вреда. Что касается возмещения вреда, причинённого пассажирам в международных перевозках, то он возмещается по правилам международных договоров, участницей которых является Россия. В Концепции развития гражданского законодательства предлагается однозначное решение вопроса в случаях, когда потерпевший и причинитель вреда состоят в договорных отношениях и вред причинён в связи с договором: целесообразно установить возможность применения к таким случаям права, применимого к договору, с которым обязательство из причинения вреда связано.

Актуальным является вопрос о возможности применения принципа государственного иммунитета по искам о возмещении вреда. Международная Конвенция ООН о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности от 2 декабря 2004 г. предусматривает неприменение государственного иммунитета по делам, касающимся денежного возмещения в случае смерти или причинения телесного повреждения какому-либо лицу или нанесения ущерба имуществу или его утраты в результате действия (бездействия), которое предположительно может быть присвоено государству. Однако судебное разбирательство по таким требованиям без согласия государства возможно только в тех случаях, когда действие (бездействие), в результате которого причинён вред, произошло на территории государства суда, и автор такого действия (бездействия) находился на территории этого же государства.

Согласно Минской конвенции 1993 г., к обязательствам из причинения вреда применяется законодательство страны, на территории которой имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда. Если причинитель вреда, и потерпевший являются гражданами одной страны, применяется законодательство этой страны. По этим вопросам компетентен суд страны, на территории которой имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования возмещения вреда. Потерпевший может предъявить иск также в суд страны, на территории которой имеет место жительства ответчик (ст. 42). Аналогичные нормы содержатся в Кишиневской конвенции 2002 г. (ст.45). В соответствии со ст.11 Соглашения о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 1992 г.) права и обязанности сторон по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по законодательству государства, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее

основанием для требования о возмещении вреда. Нормы данного Соглашения, в отличие от большинства других договоров, участницей которых является Россия, не предусматривают отсылки к законодательству страны, гражданами (юридическими лицами) которой являются одновременно и потерпевший, и причинитель вреда. Вместе с тем, п. 11 Соглашения содержит правило, исключающее применение законодательства страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда, если это действие или иное обстоятельство не является противоправным по законодательству места рассмотрения спора.

Коллизионные нормы о внедоговорных обязательствах содержатся и в двусторонних договорах России о правовой помощи.

Помимо общих правил определения применимого права к обязательствам из причинения вреда (ст.1219), Гражданский кодекс РФ предусматривает специальное коллизионное регулирование двух видов обязательств из причинения вреда: ответственность за вред, причинённый вследствие недостатков товара, работы или услуги (ст.1221), и обязательство, возникающее вследствие недобросовестной конкуренции (ст.1222).

Необходимо рассмотреть ответственность за вред, причинённый вследствие недостатков товара, работы или услуги.

В ГК РФ установлена специальная коллизионная норма в отношении обязательств из причинения вреда вследствие недостатков товара, работы, услуги. Появление ст.1221 ГК РФ особенно актуально в связи с тем, что Российская Федерация не является участницей Гаагской конвенции 1973 года о праве, применимом к ответственности изготовителя.

По мнению ряда отечественных авторов, данная коллизионная норма не охватывает предпринимательскую деятельность, она должна применяться лишь к случаям приобретения товара в потребительских целях, поскольку в российском гражданском законодательстве имеются специальные нормы, регулирующие такой вид обязательств из причинения вреда. Квалификация юридических понятий при выборе применимого права согласно ст.1187 осуществляется по российскому праву. Следовательно, по мнению этих авторов, ст.1221 может применяться только к тем случаям, когда товар приобретается, а услуга оказывается для личных нужд. Однако, такое соотношение ст.1221 и § 3 гл.59 ГК не представляется логически верным.

В соответствии с другой точкой зрения ст.1221 применяется и к случаям, когда товар приобретён, а услуга оказывается для целей, связанных с предпринимательской деятельностью потерпевшего. Представляется более убедительной вторая точка зрения.

В силу российского гражданского законодательства вред, причинённый вследствие недостатков товара, работы или услуги, подлежит возмещению независимо от того, приобретается ли товар (оказывается ли услуга) для личных или предпринимательских нужд. Однако правила такого возмещения различны. Только в случаях, когда потерпевшим является потребитель, существуют специальные материальные нормы, предоставляющие определённые гарантии потребителю как

слабой стороне. Эти нормы содержатся в § 3 гл.59 ГК, Законе о защите прав потребителей, Законе о туристической деятельности и др.

Статья 1221 относится уже к международному частному праву и регулирует не порядок возмещения вреда, а выбор применимого права для такого возмещения. Если бы ст.1221 имела соответствующую ограничительную оговорку, её правила применялись только к обязательствам с участием потребителя. В защиту такой позиции свидетельствует и тот факт, что в ст.1221 ни разу не употреблён термин «потребитель», а только «потерпевший», в то время как, например, в ст.1212, предназначенной регулировать только договоры с участием потребителей, используется именно термин «потребитель».

Статья 1221 ГК предоставляет потерпевшему три варианта выбора применимого права, два из которых поставлены в зависимость от определённого условия (п.1 ст.1221).

Первый вариант, который потерпевший может выбрать без всякого условия, - право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда.

Два других варианта выбора:

- право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший;

- право страны, где была выполнена работа, оказана услуга или право страны, где был приобретён товар.

Эти варианты потерпевший может выбрать только при условии, что товар поступил в соответствующую страну с согласия причинителя вреда. Отсутствие такого согласия лишает потерпевшего права выбора. Обязанность доказать факт отсутствия такого согласия лежит на причинителе вреда.

Если потерпевший не воспользовался предоставленным ему правом выбора, применимое право определяется по общим правилам ст.1219.

Коллизионные правила, установленные ст. 1221, применяются также и к требованиям о возмещении вреда, причинённого вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или об услуге (п.3 ст.1221).

Гаагская конвенция о праве, применимом к ответственности изготовителя, октябрь 1973 г. Россия в Конвенции не участвует. В качестве общего правила применяется право государства, где был нанесён вред, если оно является также: обычным местом проживания потерпевшего или основным местом деятельности лица, призываемого к ответственности, либо местом, где товар был приобретён (ст.4).

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Дмитриева, Г. К. Международное частное право [Текст]: учеб. пособие / Г. К. Дмитриева. - М. : Юристъ, 2014. - 254 с. - ISBN 5-7975-0556-8.

2 Ерпылева, Н. Ю. Международное частное право [Текст]: учебник / Н. Ю. Ерпылева. - М. : Nota Bene, 1999. - 368 с. - ISBN 5-8188-0010-5.

3 Лебедев, С. Н. Международное частное право [Текст]: учебник: в 2 т. / отв. ред.: С. Н. Лебедев, Е. В. Кабатова ; Моск. гос. ин-т междунар. отношений МИД России. - М. : Статут, 2014.. - ISBN 978-5-8354-0766-8

4 Леонтьев, А. В. Международное частное право [Текст]: студентам ответы на вопр. / А. В. Леонтьев, Е. Е. Лукин. - М. : Экзамен, 2015. - 32 с. - (Шпаргалка) - ISBN 5-472-00926-X.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский процессуальный кодекс : федер. закон : [принят Гос. Думой 23 октября 2002 г.: одобрен Советом Федерации 30 октября 2002 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2002. - № 46. - ст. 4532.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Право и жизнь
Адвокат
Российский судья
Закон

Интернет-ресурсы

Правовая система «Консультант Плюс»- http://www.consultant.ru/
Официальный сайт ООН в России- http://www.un.org/ru/index.html
Гаагская конференция по международному частному праву (ГКМЧП / HCCH)- https://www.hcch.net/en/home

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe.

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид.,финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Понятие и виды внедоговорных обязательств в международном частном праве

2 Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда в международном частном праве РФ

3 Гаагские конвенции о деликтной ответственности

4 Внедоговорные обязательства в отношениях торгового мореплавания

5 Причинение ущерба иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности

6 Неосновательное обогащение

Тема 9 Международное право интеллектуальной собственности

1 Право интеллектуальной собственности в международном частном праве: понятие, предмет, структура

2 Международное право интеллектуальной собственности: источники

3 Международная система охраны интеллектуальной собственности: органы, их правовой статус

4 Институты международного права интеллектуальной собственности в мире, Европейском Союзе, Содружестве Независимых Государств

Изучение данной тем необходимо начать с раскрытия понятия международного интеллектуального права, которое является отраслью международного частного права, представляющей собой совокупность норм, регулирующих международную охрану интеллектуальной собственности, под которой понимаются права на результаты интеллектуальной деятельности.

Так в главе 11 страница 297 учебника Дмитриева Г. К. Международное частное право /Г. К. Дмитриева. — 2-е изд., перераб. и доп. – Москва

:ТКВелби,Издательство Проспект, 2010 отмечено, что термин «интеллектуальная собственность» пришел из французского права, но всемирную известность получил благодаря принятию в 1967 г. Стокгольмской конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС).Согласно ст. 2 Конвенции к интеллектуальной собственности относятся «все права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях», в том числе права на литературные, художественные и научные произведения, исполнительскую деятельность артистов, звукозаписи, радио- и телевизионные передачи, изобретения, научные открытия, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и коммерческие обозначения, защиту против недобросовестной конкуренции. Перечень не является исчерпывающим. Научно-технический прогресс вызвал и появление некоторых принципиально новых результатов интеллектуальной деятельности, таких как компьютерные программы, базы данных и др.

Студенту следует отметить, что с позиции гражданского права необходимо рассмотреть две особенности интеллектуальной собственности.

Во-первых, «собственность» в словосочетании «интеллектуальная собственность» не является разновидностью вещного права: «интеллектуальная собственность» — это совокупность субъективных прав на результаты интеллектуальной деятельности, т. е. на нематериальные объекты. Во-вторых, права на интеллектуальную собственность относятся к исключительным правам в том смысле, что только правообладатель (создатель, но не обязательно) обладает исключительным правом на все виды использования результата интеллектуальной деятельности, а общество обеспечивает с помощью норм права признание и охрану законных прав и интересов правообладателя. Эти качества интеллектуальной собственности имеют место и в международном частном праве, но они не оказывают влияния на особенности трансграничного признания и охраны, субъективных прав на интеллектуальную собственность.

Также необходимо знать структуру международного интеллектуального права, включающее международное авторское право и смежные права, международную охрану промышленной собственности и средств индивидуализации товаров и услуг.

Важное значение в изучении интеллектуальной собственности в международном частном праве имеют нормативно-правовые акты, поэтому важнейшую роль в регулировании соответствующих отношений играют международные соглашения (конвенции), главные из которых:

- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (1886 г.);
- Всемирная конвенция об авторском праве (1952 г. пересмотрена в 1971г.);
- Договор ВОИС по авторскому праву (1996 г.)
- Соглашение стран СНГ о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав (1993 г.);

– Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (1971 г.);

– Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (1961 г.);

– Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (1996 г);

– Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (1994 г.);

– Парижская конвенция по охране промышленной собственности (1883г.);

– Договор о патентной кооперации (1970 г.);

– Евразийская патентная конвенция (1994 г.);

– Мадридское соглашение о международной регистрации знаков (1891г.);

– Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (1957 г):

– Договор о регистрации товарных знаков (1973 г.).

Что касается международно-правовой охраны интеллектуальной собственности то, студенту нужно изучить систему органов, их правовой статус. Особую роль, в формировании которой сыграла, да и продолжает играть ООН и ее специализированные учреждения, Организация объединенных наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО).

Уже в основных фундаментальных актах о правах человека, принятых под эгидой ООН, нашла закрепление идея о необходимости надежной правовой защиты результатов творческой деятельности человеческого индивида. Это, прежде всего, Всеобщая Декларация прав человека 1948 г. и Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. Так, в частности, Всеобщая декларация прав человека в ст. 27 провозглашает, что «каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является».

Указанное положение находит дальнейшее развитие в ст. 15 Международного Пакта об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. Однако наиболее значительную роль в формировании и развитии международно-правовой охраны интеллектуальной собственности играют специализированные учреждения ООН – Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) и Организация объединенных наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО). ЮНЕСКО и ее роль в развитии правовой охраны интеллектуальной собственности. С момента своего создания 4 ноября 1946 г.

ЮНЕСКО активно стала заниматься и вопросами правовой охраны интеллектуальной собственности и, прежде всего, авторского права и смежных прав. Так, в частности, под эгидой этой организации были разработаны и приняты Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г. (Женевская конвенция) (пересмотренная в 1971 г.), Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (Римская конвенция) и другие акты, сыгравшие значительную роль в прогрессивном развитии правовой охраны интеллектуальной собственности.

Следует отметить, что в настоящий момент, когда авторское право и смежные права подвергаются вызовам в связи с быстрым развитием цифровых технологий и устрашающими размерами пиратства, ЮНЕСКО вносит свой вклад в совершенствование правовой охраны авторского права и смежных прав, в предупреждение пиратства посредством различных информационных кампаний, образовательных и исследовательских программ, юридической и технической поддержкой. В рамках программ ЮНЕСКО создана и функционирует в различных странах мира сеть университетских кафедр по авторскому праву и иным отраслям права интеллектуальной собственности. ЮНЕСКО осуществляет большую издательскую деятельности в сфере интеллектуальной собственности (Бюллетень по авторскому праву, издающийся на пяти языках и выходящий теперь и в электронной форме, собрание национального законодательства по авторскому праву). Кроме того, ЮНЕСКО активно осуществляет исследование авторско-правовых проблем в рамках своего администрирования Всемирной конвенции по авторскому праву 1952 г. и Римской конвенции 1961 г.

Также следует выделить и Руководство для организаций, управляющих авторскими правами на коллективной основе, разработанное под эгидой ЮНЕСКО. В рамках другой своей программы – Глобальный альянс за культурное разнообразие, ЮНЕСКО в настоящее время разрабатывает ряд инициатив и проектов в целях борьбы с пиратством.

При изучении темы «Институты международного права интеллектуальной собственности в мире, Европейском Союзе, Содружестве Независимых Государств» студенту необходимо выделить два основных института международного уровня и ряд региональных организаций.

Стоит указать, что основными международными организациями являются Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) и Всемирная торговая организация (ВТО). Важнейшей среди региональных организаций является Европейский союз. Эти организации выполняют очень важные функции. ВОИС и ВТО отвечают за составление и пересмотр основных международных договоров в области охраны интеллектуальной собственности. Они не только разрабатывают такие договоры, но и в определенных случаях принудительно осуществляют их исполнение. Европейский союз открыл региональное бюро по товарным знакам и в настоящее время занимается разработкой регионального законодательства о товарных знаках. Кроме того, вынашиваются планы создания Европейского патентного союза.

Также стоит остановиться на более подробном изучении международных организаций. Так, Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) — это старейшая и наиболее крупная из всех международных организаций, занимающихся вопросами интеллектуальной собственности. История создания этой организации относится к концу XIX в., когда произошло слияние структур, образованных в свое время для исполнения Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений. В настоящее время ВОИС является специализированным органом Организации Объединенных Наций. ВОИС

выполняет ряд функций в сфере интеллектуальной собственности. Наиболее важные из них связаны с исполнением действующих договоров по интеллектуальной собственности и организацией подготовки новых. ВОИС также занимается оказанием технического содействия странам, совершенствующим свое законодательство по интеллектуальной собственности, и помогает в разрешении спорных вопросов по данной проблематике.

Всемирная торговая организация (ВТО) была создана в 1995 г. в результате многосторонних переговоров о совершенствовании Генерального соглашения по тарифам и торговле. Всемирная торговая организация обладает мощными возможностями в этой области. Жалоба о несоблюдении договорных положений проходит в ВТО формальную процедуру слушаний в Комиссии по урегулированию споров, включая апелляционные стадии. Эта процедура может закончиться либо отклонением жалобы, либо подтверждением факта нарушения. В случае установления нарушения проигравшей стороне дается разумный срок для его устранения. Если нарушение не устранено, ВТО может разрешить выигравшей дело стороне применить репрессалии (осуществить меры возмездия). Примером такой ситуации может послужить жалоба Соединенных Штатов Америки (позднее к ней присоединилось и Европейское Сообщество) против Индии. США считали, что Индия не выполняет своих обязательств согласно положениям Соглашения ТРИПС о постепенном введении патентной охраны фармацевтической и сельскохозяйственной химической продукции. Эта жалоба была рассмотрена Комиссией по урегулированию споров ВТО. Индия после этого исправила ситуацию, укрепив собственную систему патентной регистрации.

В Европейский союз входят страны, в которых уже в течение длительного времени действуют сильные системы охраны интеллектуальной собственности. Страны — члены ЕС и руководящие органы ЕС в политике охраны интеллектуальной собственности ставят ряд задач:

1) усиление охраны интеллектуальной собственности;

2) предупреждение использования прав на интеллектуальную собственность в недобросовестной конкуренции;

3) гармонизация законодательства об интеллектуальной собственности;

4) снижение уровня дублирования усилий национальных патентных служб и структур, занимающихся товарными знаками.

Для достижения этих целей в ЕС используется ряд механизмов:

1) издание обязательных директив;

2) участие в работе основных международных организаций и в подготовке договоров;

3) подготовка договоров присоединения для стран — членов ЕС (в некоторых случаях открытых и для других стран);

4) создание собственных институтов, в частности Европейского патентного бюро и Европейского бюро по товарным знакам. Конкретно деятельность ЕС и его институты будут описаны ниже при изложении правил о тех объектах интеллектуальной собственности, на которые они могут воздействовать.

Так же ряд других организаций, например, Североамериканская ассоциация свободной торговли Члены Североамериканской ассоциации свободной торговли: Канада, Мексика и Соединенные Штаты Америки — преуспели в деле унификации права интеллектуальной собственности в своих странах, несмотря на федеральный принцип государственного устройства. Но НАФТА (Североамериканское соглашение о свободе торговли) значительно слабее документов ЕС в вопросах охраны интеллектуальной собственности. В этом Соглашении не предусмотрены полномочия Ассоциации издавать свои директивы, а также создание централизованных патентного бюро и бюро по товарным знакам. В договоре о создании Ассоциации не предусмотрена разработка общих стандартов охраны интеллектуальной собственности, нет и положения об устранении дискриминационных требований в национальном законодательстве. Положительный момент заключается в том, что такие положения включены в Соглашение ТРИПС, и, стало быть, в настоящее время отсутствие их в НАФТА не имеет особого значения.

Немаловажным являются проблемы развития международно-правовых основ интеллектуальной собственности, которые необходимо выделить и найти пути решения. Такие как:

- проблема роли и места ВОИС как организации по защите интеллектуальной собственности;
- правовые проблемы (юрисдикция, введение в действие прав интеллектуальной собственности, разрешение споров, обеспечение прав провайдеров и производителей продуктов и услуг в сети, юридическая защита баз данных, проблемы «пиратства» в Интернете);
- технологические проблемы (проблемы защиты информации, цифровая подпись, особенности электронного распространения публикаций, музыки, фильмов, программного обеспечения, управление доменными именами в Интернете).

В настоящее время вышеназванные проблемы решаются в глобальном масштабе. Тенденции развития международно-правовых основ ИС помогают решить указанные выше проблемы по правовой охране прав ИС.

Основная литература

1 Дмитриева Г. К. Международное частное право. /Г. К. Дмитриева. — 2-е изд., перераб. и доп. – Москва :ТКВелби,Издательство Проспект, 2010.- 638 с.

2 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Арабян, М. С.Современные способы защиты и охраны интеллектуальной собственности (ИС): Россия и ВТО = ContemporaryMeansofDefenseandProtectionofIntellectualProperty: Russiaand WTO / Арабян Марина Суреновна, Попова Елена Владимировна, Юдина Анастасия Александровна // Таможенное дело, 2015. – № 1. – С. 3–7.

2 Еврокомиссия меняет стратегию борьбы с нарушениями прав интеллектуальной собственности : по материалам службы информации Copyright.ru // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2014. – № 8. – С. 75–76.

3 Коростелева, С.Актуальные тенденции развития системы права Евразийского экономического союза в сфере интеллектуальной собственности/ С. Коростелева // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность, 2016. – № 2. – С. 4–10.

4 Савина, В.Процесс унификации права интеллектуальной собственности : история и современность / В. Савина // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2014. – № 8. – С. 56–63.

Нормативно-правовые акты

1 Конвенция по охране промышленной собственностиот 20.03.1883, г. Париж [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

2 Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

3 Всемирная конвенция об авторском праве от 06.09.1952, г. Женева [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

4 Римская конвенция об охране исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций от 26.10.1961[Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

5 Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности от 15.04.1994, г. Марракеш[Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

6 Сингапурский договор о законах по товарным знакам от 27.03.2006[Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система

/ разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

7 Договор ВОИС по авторскому праву от 20.12.1996 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. Математика и информатика». – Москва : Консультант Плюс, 1997–2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

Периодические издания

Журналы:
Журнал российского права
Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права
Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность
Российская юстиция
Современное право
Таможенное дело

Интернет–ресурсы

Официальный сайт Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) – http://www.rupto.ru/

Официальный сайт Всероссийской организации интеллектуальной собственности – http://rosvois.ru/

Официальный сайт Всемирной торговой организации – https://www.wto.org/

Официальный сайт Организации Объединенных Наций - http://www.un.org/

Официальный сайт Европейского Союза - http://europa.eu/

Официальный сайт ЮНЕСКО - http://ru.unesco.org/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» – Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно–правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. иэкон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014–2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014–2015. – 1 электрон.диск.– (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимают под международным правом интеллектуальной собственности?
2 Какова структура международного права интеллектуальной собственности?
3 Какие отношения включает в себя предмет международного права интеллектуальной собственности?
4 Что понимают под международной системой охраны интеллектуальной собственности?
5 Какой международный договор регламентирует основы ответственности за совершение правонарушений в области интеллектуальной собственности?
6 Из каких органов складывается система международной охраны интеллектуальной собственности?
7 Что понимают под институтом международного права интеллектуальной собственности?
8 Какие институты международного права интеллектуальной собственности функционируют в Европейском союзе?

Тема 10 Интеллектуальная собственность в международном частном праве

1 Объекты и субъекты международного права интеллектуальной собственности
2 Интеллектуальные права в международном частном праве
3 Национальный режим правовой охраны интеллектуальной собственности
4 Правовой статус российских правообладателей интеллектуальной собственности за рубежом иностранцев - правообладателей интеллектуальной собственности в Российской Федерации
5 Правовые коллизии в международном праве интеллектуальной собственности и способы их разрешения
6 Таможенный режим защиты интеллектуальной собственности

Данные вопросы сложны для изучения. Обучающимся рекомендуется обратиться к основной литературе таких авторов как Луткова О.В. Терентьева Л.В., Шахнозаров Б.А. и др.

Для рассмотрения первого вопроса стоит изучить научную статью «Объекты и субъекты международного права интеллектуальной собственности в российском и международном праве» автора Опариной М.В.В частности, основное внимание уделить подходам в определении круга субъектов и объектов интеллектуальной собственности. Рассмотреть данные понятия в унифицированных международных документах.

Стоит проанализировать Бернскую конвенцию 1886 г, положения Конвенции о ВОИС (Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности) 1967. Согласно последней, можно отметить, что состав объектов интеллектуальной собственности, данный в положениях Конвенции, ориентирован именно на защиту прав собственника и не учитывает ряд специфических объектов, являющихся производными от интеллектуальной собственности.

Более подробный перечень объектов интеллектуальной собственности закреплен в Соглашении об относящихся к торговле аспектах прав интеллектуальной собственности 1994 года, которое входит в систему соглашений об учреждении Всемирной Торговой Организации.

Аспирант должен знать, что институт права интеллектуальной собственности создан для реализации деятельности направленной на техническое развитие, творческую динамичность, процветание культуры, образования, искусства, при этом правообладатель имеет права на получение экономической выгоды от реализации продуктов своего труда. Создатели результатов интеллектуальной деятельности являются субъектами права интеллектуальной собственности. Субъекты, реализуя свои права по проявлению творческой активности, основываются на конституционном принципе свободы творчества.

Международные документы в сфере интеллектуальной собственности, не дают полного перечня субъектов – правообладателей, ограничиваются общими установками – «авторы» и «правообладатели».

В целях раскрытия вопроса об интеллектуальных прав собственности аспирантам важно дать понятие «интеллектуальная собственность» отраженное в Стокгольмской конвенции, участником которой является Российская Федерация. В труде В. С. Курчеева, Б. А. Яковлева «Информационно-правовая модель интеллектуальной собственности (на примере промышленной собственности как результатов интеллектуальной деятельности)» необходимо оценить роль промышленной собственности как результатов интеллектуальной деятельности в научно-техническом прогрессе.

Важно знать, право интеллектуальной собственности с иностранным элементом делится на: авторские права, включающие права на литературные, художественные, научные произведения и права исполнителей, производителей фонограмм, организаций вещания; права на промышленную собственность, содержащие права на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки, то есть права на результаты интеллектуальной деятельности, связанной с материальным производством, торговлей товарами, услугами.

Обучаемся при ответе на третий вопрос необходимо установить причины нарушения прав интеллектуальной собственности, понятие охраны международной собственности, а также виды нарушений прав интеллектуальной собственности в международном аспекте. Для этого нужно воспользоваться публикацией, которую следует проанализировать и выделить основные проблемы в данном вопросе «Нарушение прав интеллектуальной собственности, и охрана прав интеллектуальной собственности» Юлии Кисляковой.

Особое внимание стоит уделить Римской конвенции 1964 г., так как она является одним из основных источников в области охраны смежных прав. Данная конвенция основана на принципе национального режима. Так как Российская Федерация принимает участие Женевской конвенции — с 13 марта 1995 г., Брюссельской конвенции — с 13 ноября 1988 г.

Международно-правовая охрана авторских прав (основные положения Всемирной конвенции об авторском праве, 1952г., Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, Берн, 1886 г.). Помимо вышеуказанных нормативно-правовых актов, в настоящее время РФ участвует в большинстве важнейших договоров, посвященных охране прав интеллектуальной собственности:

1) соглашение о сотрудничестве в области охраны авторских прав и смежных прав (для стран СНГ);

2) соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (соглашение ТРИПС);

3) договор ВОИС по авторскому праву;

4) и др.

Проблемам, возникающим в данной области посвящён научный труд Сулейманова Н.Т. «Взаимодействие Всемирной организации интеллектуальнойсобственности (ВОИС) с Федеральной службой интеллектуальной собственности (Роспатентом) в условиях ВТО».

Следующий вопрос, было бы лучше начать с характеристики правого статуса российских правообладателей за рубежом, опираясь на статью «Защита интеллектуальной собственности российских правообладателей за рубежом» Мальцева А.А. Аспирантам важно рассмотреть проблему охраны результатов интеллектуальной деятельности российских правообладателей с использованием национального законодательства, а также выделить способы защиты интеллектуальной собственности за границей.

Для успешной интеграции России в международную систему экономических взаимоотношений является совершенствование национальной системы правовой охраны и передачи интеллектуальной собственности. Особое внимание нужно уделить становлению и развитию патентной системы, и лицензионной форме.

Для того чтобы дать развёрнутый ответ на пятый вопрос нужно обратится к научному труду «О противоречиях норм международного права и права Российской Федерации в сфере охраны интеллектуальной собственности». Проблемный момент заключается в понимании понятия «интеллектуальная собственность» в Российской Федерации и за рубежом, коллизии в области правовых норм коммерческой тайны (ноу-хау). Так же, следует уделить внимание противоречиям п.1 ст. 1225 Гражданского Кодекса РФ, где перечень объектов интеллектуальной собственности является исчерпывающим, и Конвенции, учреждающей ВОИС 1967 г., где в соответствии с п. 2 предложенный перечень не является исчерпывающим.

Обучающимся нужно выразить своё мнение на вопрос: «Какое значение носит Регламент «Рим II» в коллизионное регулирование внедоговорных обязательствах в сфере интеллектуальной собственности?»

Наконец, в последний вопрос учащимся необходимо акцентировать внимание на вопросах, возникающих по поводу: процедуры таможенного контроля объектов интеллектуальной собственности; нарушения антимонопольного законодательства прав на объекты интеллектуальной собственности; на взаимодействии Федеральной таможенной службы и Роспатента. Причиной исследования данного вопроса состоит в том, что таможенный режим объектов интеллектуальной собственности становится основным элементом государственного регулирования противодействия ввоза и вывоза контрафактных товаров, предотвращения утечки за рубеж инновационных технологий, защищенных как объекты интеллектуальной собственности.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

2 Луткова, О.В. Терентьева, Л.В., Шахнозаров, Б.А. Основные проблемы охраны интеллектуальной собственности в международном частном праве [Электронный ресурс] /Москва: Проспект, 2016. – 224 с. – (Учебное пособие для магистрантов). – ISBN 978-5-392-23768-5.

Дополнительная литература

1 Лихачёв, В.А. Международная торговля объектами интеллектуальной собственности на современном этапе: экономика и регулирование[монография] / В.А Лихачёв. - Москва: ВАВТ, 2016. – 167 с. - ISBN 978-5-954-70160-9.

2 Дмитриева, Г.К. Международное частное право: учебник / Г.К. Дмитриева. – Москва: Проспект, 2014. – 656 с. – ISBN 978-5-392-14395-5.

3 Мальцев. А.А. Защита интеллектуальной собственности российских правообладателей за рубежом / А.А. Мальцев // Имущественные отношения в Российской Федерации, В. В. Европейский и международный гражданский процесс: проблема соотношения / В. В. Терехов // Арбитражный и гражданский процесс, 2010. - № 10. - С. 98-102.

4 Музыкантова, М.В., Анищенко, Ю.А. Международный и Российский опыт защиты и реализации прав интеллектуальной собственности / М.В. Музыкантова, Ю.А. Анищенко // Актуальные проблемы авиации и космонавтики, 2013. -№ 9. - С.41-42.

Нормативные правовые акты

1 Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1986г. : офиц. текст : в ред. от 28 сентября 1979 г. // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл.

математика и информатика». – Москва : КонсультантПлюс, 1997-2017. – Режим доступа : http://www.consultant.ru

2 Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности от: офиц. текст : подписана в Стокгольме 14 сентября 1967 г.: изменена 2 октября 1967г. // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва : КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

3 Всемирная конвенция об авторском праве заключена в Женеве 6 сентября 1952г.: офиц. текст : изменена 26 апреля 2007г. // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва : КонсультантПлюс, 1997-2017. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

4 Гражданский кодекс Российской Федерации : офиц. текст : по состоянию на 28 декабря 2016 г. // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва : КонсультантПлюс, 1997-2017. – Режим доступа : http://www.consultant.ru.

Периодические издания

Арбитражный и гражданский процесс – ISSN: 1812-383X

Интернет-ресурсы

Всемирная организация интеллектуальной собственности. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа : http://www.wipo.int/portal/ru/

Евразийская патентная организация (ЕАПО). Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа : http://www.eapo.org/ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под субъектами и объектами международного права интеллектуальной собственности?

2 На основании каких принципов реализуются права правообладателей в Российской Федерации и за рубежом?

3 Назовите права и обязанности субъектов международного права в области интеллектуальной собственности?

4 Какими международные нормативно-правовые акты осуществляется охрана авторских и смежных прав?

5 В чём состоит сущность таможенного контроля?

6 Определите значение патента и лицензии в международном частном праве интеллектуальной собственности?

Тема 11 Наследование в международном частном праве

1 Понятие наследственных отношений в международном частном праве

2 Наследственные права иностранцев в Российской Федерации и российских граждан за рубежом

3 Коллизионные вопросы наследования

4 Основные проблемы наследования в международном частном праве

Изучение данной темы необходимо начать с понятия «наследственные отношения». На странице 203 в учебнике Кривенького А. И. «Международное частное право» дается следующее понятие наследственным отношениям, под которым понимаются различные общественные отношения, возникающие в связи с имуществом умершего лица. В более узком смысле, наследственные отношения – это переход имущественных и некоторых личных неимущественных прав умершего лица (наследодателя) к иным лицам (наследникам) на основании и в порядке, установленном законом.

Иностранный элемент в наследственных отношениях проявляется в том, что: наследодатель, все наследники или некоторые из них могут быть гражданами различных государств, проживать в разных странах; наследуемое имущество может находиться в разных государствах; завещание может быть составлено за границей и т.п.

Основным источником регулирования в этой сфере международного частного права в современных условиях является внутреннее законодательство государств. В России - это положения раздела VI части третьей ГК РФ (ст. 1224), в других странах СНГ соответствующие нормы также, как правило, сформулированы в Гражданских кодексах (Армения, Белоруссия, Казахстан, Киргизия, Молдавия, Узбекистан, Туркмения); в Азербайджане и в Грузии - в законах о международном частном праве.

Во многих государствах мира в области наследования при наличии иностранного элемента существенное значение имеет наряду с законодательством судебная практика (особенно в странах англо-американской системы).

Аспиранту, необходимо знать каким наследственными правами обладают иностранцы в Российской Федерации и российские граждане за рубежом. Наследственные права иностранцев в России и российских граждан за рубежом главным образом регламентируются в консульских конвенциях и договорах о правовой помощи. Рассмотрим положения двусторонних договоров РФ о правовой помощи в сфере наследственных правоотношений. Российские граждане имеют право на получение наследственного имущества, если наследование открывается за рубежом. Право наследования возникает на основе иностранного закона, соответственно, российские граждане признаются наследниками по праву того государства, которое применяется к наследственному статуту.

Право российских граждан выступать наследниками определенной очереди при наследовании по закону и на получение наследственной доли в случае открытия наследства за границей определяется по закону иностранного государства и ни в какой степени не может зависеть от установлений российского законодательства. Российское право не содержит каких-либо ограничений для получения российскими гражданами наследственных сумм из-за границы.

Отдельное внимание нужно уделить коллизионным вопросам наследования. В Российской Федерации законодательство, подлежащее применению к вопросам наследования, определяется в соответствии со ст. 1224 Гражданского кодекса Российской Федерации. Отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено настоящей статьей. Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, – по российскому праву.

Способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта его отмены, либо требованиям российского права.

Необходимо также знать понятие «статут наследования». В учебнике Кривенького А. И. «Международное частное право» на странице 213 дается понятие «статут наследования». Под статутом наследования понимается определяемое на основании коллизионной нормы право (закон страны), которое подлежит применению ко всей совокупности наследственных отношений, осложненных иностранным элементом, или, по крайней мере, к основной их части.

Статут наследования определяет решение как общих вопросов - об основаниях перехода имущества по наследству (закон, завещание, наследственный договор, дарение на случай смерти и др.), о составе наследства (видах имущества, которое

можно наследовать), условиях (времени и месте) открытия наследства, круге лиц, которые могут быть наследниками (включая решение вопроса о «недостойных» наследниках), так и специальных вопросов, касающихся наследования по определенным основаниям, - непосредственно на основании закона (по закону), по завещанию, в порядке наследственного договора и т.д. Этим статутом определяются как общие правила о наследовании любого имущества, так и специальные правила о наследовании отдельных видов имущества - земли, банковских вкладов, исключительных прав и др. В коллизионном праве большинства стран единственным, или основным, статутом наследования является личный закон наследодателя - закон страны его гражданства, или домицилия.

Наследственные отношения представляют собой ту область общественной жизни, в рамках которой возникает значительная масса проблем юридического характера. В современных условиях с учетом интенсификации миграции населения, расширения сферы разнообразных международных обменов объективно усиливается необходимость правовой регламентации наследования средствами международного частного права. В наследственных отношениях с иностранным элементом может возникнуть довольно непростая ситуация выморочного имущества. Она имеет место, когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все они отказались от наследства. Выморочное имущество переходит в собственность государства. В МЧП могут возникнуть непростые вопросы о том, к какому именно государству переходит такое имущество. Ведь если отношения осложнены иностранным элементом и связаны с разными правопорядками, то несколько государств могут его оспаривать, напр. государство последнего места жительства и государство местонахождения имущества. Национальное право, как правило, не содержит коллизионных норм по этим вопросам и регулирует только переход выморочного имущества к государству суда.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / Л. П. Ануфриева [и др.]; под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2014. - 688 с. - ISBN -13 978-5-482-01297-0. - ISBN -10 5-482-01297-2.

2 Международное частное право [Текст] : учебник / под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2015. - 688 с. - ISBN 5-482-00321-3.

3 Международное частное право [Текст] : учеб. для бакалавров / Н. Ю. Ерпылева; Высш. шк. экономики, Нац. исслед. ун-т. - М. : Юрайт, 2015. - 1309 с. -

(Бакалавр).-(Учебники НИУ ВШЭ). - Библиогр.: с. 1229-1308. - ISBN 978-5-9916-1691-1. - ISBN 978-5-9692-1300-5.

Нормативно-правовые акты

1 Гаагская конвенция о коллизиях законов, касающихся формы завещательных распоряжений 1961 г.

2 Гаагская конвенция относительно международного управления имуществом умерших лиц 1973 г.;

3 Гаагская конвенция о праве, применимом к вопросам наследования имущества умерших 1989 г.;

4 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.4 : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Газеты:
Российская газета
Журналы:
Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Федеральной Нотариальной Палаты - https://notariat.ru

Официальный сайт Нотариальной Палаты Оренбургской области - http://notariat56.ru

Официальный сайт Консульского департамента МИД России - http://www.kdmid.ru

Официальный сайт Посольства и Консульства США в Российской Федерации - https://ru.usembassy.gov/ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe.

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид.,финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какими наследственными правами пользуются в России иностранцы?
2 Какое законодательство должно применяться при наследовании на основании коллизионных норм российского законодательства?
3 Какие коллизионные нормы по вопросам наследования содержатся в договорах о правовой помощи, заключенных с другими странами?
4 Какие функции осуществляют консульские представители РФ за границей при охране наследственных прав российских граждан за рубежом?
5 Как решается в российском законодательстве вопрос о праве, применимом к форме завещания?
6 Как решаются вопросы, касающиеся выморочного имущества?

Тема 12 Брачно-семейные отношения в международном частном праве

1 Понятие семейных отношений
2 Признание браков, заключенных за рубежом
3 Правоотношения между супругами
4 Расторжение брака в международном частном праве
5 Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей

Изучение данной темы необходимо начать с определения понятия семейных отношений. Для этого необходимо обратиться к учебнику Ерохиной Е.В. «Европейское семейное право». К брачно-семейным отношениям в международном частном праве относят вопросы заключения и расторжения брака, признания брака недействительным, определения режима имущества между супругами, регулирования алиментных обязательств, усыновления и другие отношения,

имеющие международный характер. Эти отношения изучаются различными авторами, такими как Кривеньким А.И., Ерохиной Е.В. и Дмитриевой Г.К.Характеризуя брачно-семейные отношения, нужно отметить такой признак, как преобладание в каждом государстве правовых норм, имеющих свои исторические и религиозные корни, наличие обычаев, традиций, правил вежливости, нравственных, моральных и бытовых норм (те социальные регуляторы, которые отражают специфику каждой народности и определенной общности людей). Это обстоятельство и является препятствием для унификации материальных и коллизионных норм в семейном праве.В Российской Федерации правовое регулирование брачно-семейных отношений с иностранным элементом регули руются международными договорами Российской Федерации (в основном, двусторонними договорами о правовой помощи), а также Семейным кодексом РФ, раздел VII которого содержит коллизионные нормы.

Отдельное внимание следует уделить признанию браков, заключенных за рубежом. Основной коллизионной нормой в области формы брака является привязка к праву того государства, на территории которого он заключается. Например, ст. 156 Семейного кодекса РФ устанавливает: «Форма и порядок заключения брака на территории РФ определяется законодательством РФ». Наряду с этим в РФ признаются браки между иностранными гражданами, совершенные за пределами РФ с соблюдением законодательства государства, на территории которого они заключены. Браки же граждан России и браки между российскими гражданами и иностранцами или лицами без гражданства, заключенные за пределами РФ с соблюдением законодательства государства, на территории которого они были заключены, будут считаться действительными, в том числе и с точки зрения формы, если при этом не были нарушены требования. Польский закон о международном частном праве от 12 ноября 1965 г. также исходит из принципа: «Форма заключения брака определяется законом государства, в котором заключается брака».

Также аспиранту, необходимо знать какие правоотношения возникают между супругами в международном частном праве. В каждой стране определяется режим личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов. В Конституции РФ закреплен принцип полного равноправия мужчины и женщины. Так, согласно ч. 3 ст. 19 Конституции РФ мужчины и женщины имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации. Существуют двусторонние договоры о правовой помощи. Так, договор, заключенный с Эстонией, гласит, что личные и имущественные отношения супругов, являющихся гражданами одного государства и проживающих на территории другой страны, регулируются законами того государства, где они совместно проживают. Договор содержит и правило о том, каким законом регулируются отношения супругов, если они проживают на территории разных государств. Например, муж - гражданин Эстонии проживает в Эстонии, а жена - гражданка Эстонии проживает в РФ; их отношения будут регулироваться в данном случае законом страны их общего гражданства.

В Минской конвенции 1993 г. и в Кишиневской конвенции 2002 г. предусмотрено следующее:

личные и имущественные правоотношения супругов определяются по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой они имеют совместное местожительство; если один из супругов проживает на территории одной договаривающейся стороны, а второй - на территории другой и при этом оба супруга имеют одно и то же гражданство, их личные и имущественные правоотношения определяются по законодательству той стороны, гражданами которой они являются.

Вопрос о возможности расторжения брака в разных государствах решается по-разному, но четко прослеживается три основных подхода. В некоторых странах (Аргентина, Колумбия, Ирландия) развод запрещен. В других государствах развод допускается при наличии определенных оснований, взаимное согласие супругов в число оснований не входит (Италия). В-третьих, развод допускается при наличии определенных оснований, в том числе и по взаимному согласию (РФ, Англия, Бельгия, Дания, Германия, Норвегия).

Существует ряд коллизионных проблем расторжения брака в международном частном праве. Самая первая - проблема выбора права в разрешении дел о прекращении брака. Многие страны применяют национальный закон при расторжении брака, другие - закон места проживания супругов, третьи - закон страны суда. В Англии и США используется закон постоянного места жительства супругов, во Франции - закон общего домицилия или личный закон каждого супруга. Во многих государствах эти привязки дополняют друг друга. Привязка отношения по расторжению брака к закону гражданства разводящихся супругов квалифицируется как принцип коллизионного права, свойственный «континентальной» системе права. В странах же англосаксонской системы отмечается действие коллизионной формулы прикрепления к закону места жительства и закону суда.

Необходимо также знать, что одной из форм воспитания детей, оставшихся без попечения родителей, является усыновление (удочерение), получившее закрепление в законодательстве большинства государств и нашедшее отражение в международных Конвенциях, таких как Конвенции об юрисдикции, применимом праве и признании решений об усыновлении, 1965 г., Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 г., Европейской конвенции об усыновлении детей 1967 г., Конвенции ООН о правах ребенка 1989 г. Основным коллизионным принципом, применяемым при усыновлении (удочерении) или при отмене усыновления (удочерения) иностранными гражданами российских детей на территории России, является закон гражданства усыновителя (если усыновителем является лицо без гражданства — то закон постоянного места жительства усыновителя). При этом должны быть соблюдены и требования российского законодательства, обеспечивающие защиту интересов детей при усы новлении (удочерении).

При усыновлении (удочерении) на территории России российскими гражданами ребенка, являющегося иностранным гражданином, применяется российское законодательство с условием получения согласия законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого

является ребенок. При этом необходимо согласие на усыновление (удочерение) самого ребенка в том случае, если это предусмотрено законодательством государства, гражданином которого является ребенок.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

2 Ерохина, Е.В. Европейское семейное право [Электронный ресурс] : учебник для студентов, обучающихся по программам высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция / Е. В. Ерохина; М-во образования и науки Рос. Федерации, Федер. гос. бюджет. образоват. учреждение высш. образования "Оренбург. гос. ун-т".

Дополнительная литература

1 Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / Л. П. Ануфриева [и др.]; под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2014. - 688 с. - ISBN -13 978-5-482-01297-0. - ISBN -10 5-482-01297-2.

2 Международное частное право [Текст] : учебник / под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2015. - 688 с. - ISBN 5-482-00321-3.

3 Международное частное право [Текст] : учеб. для бакалавров / Н. Ю. Ерпылева; Высш. шк. экономики, Нац. исслед. ун-т. - М. : Юрайт, 2014. - 1309 с. - (Бакалавр).-(Учебники НИУ ВШЭ). - Библиогр.: с. 1229-1308. - ISBN 978-5-9916-1691-1. - ISBN 978-5-9692-1300-5.

Нормативные акты

1 Минская конвенция 1993 г.

2 Кишиневская конвенция 2002 г.

3 Конвенция об юрисдикции, применимом праве и признании решений об усыновлении, 1965 г.,

4 Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 г.,

5 Европейская конвенция об усыновлении детей 1967 г.,

5 Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г.

Периодические издания

Газеты:

Российская газета

Журналы:

Журнал российского права
Законодательство
Законодательство и экономика
Юстиция
Гражданское право
Современное право

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Европейского суда по правам человека -http://www.espch.ru
Официальный сайт Консульского департамента МИД России - http://www.kdmid.ru
Официальный сайт Посольства и Консульства США в Российской Федерации - https://ru.usembassy.gov/ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver 1\GarantClient\garan.exe.
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид.,финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] :КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 В чем особенность правового регулирования брачно-семейных отношений в международном частном праве?
2 Каков порядок заключения брака российских граждан с иностранцами?
3 Назовите условия вступления в брак иностранных граждан на территории Российской Федерации?
4 Как семейное законодательство Российской Федерации регулирует вопросы расторжения брака?
5 Какие международные договоры приняты в сфере регулирования личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей супругов?

Тема 13 Международный гражданский процесс

1 Процессуальное положение иностранных граждан и организаций
2 Международная юрисдикция
3 Судебные поручения и исполнение решений иностранных судов

Для раскрытия такой темы, как международный гражданский процесс, аспиранту необходимо обратиться к основной литературе, а именно учебнику Кривенького, А.И. «Международное частное право» глава XVстраница 238.

Для начала аспиранту следует раскрыть процессуальное положение иностранных граждан и организаций. Необходимо отметить, что основным принципом, действующим при реализации иностранными лицами права на судебную защиту, является принцип национального режима. В соответствии с этим принципом иностранцы имеют право обращаться в суды и пользуются гражданскими процессуальными правами для защиты своих интересов наравне с гражданами и юридическими лицами государства, в котором они (иностранцы) осуществляют свое право на судебную защиту. Данный принцип получил закрепление в статье 398 ГПК РФ и статье 254 АПК РФ, в соответствии с которыми иностранные лица пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями.

Аспирант должен знать, что иностранцы, реализуя свои процессуальные права, могут вести гражданские дела в российских судах лично или через представителей. Интересы иностранных граждан в российских судах могут представлять консулы соответствующих государств.

Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом Российской Федерации (п. 3 ст. 400 ГПК РФ).

Также следует знать значение термина «международная юрисдикция», под которым понимается компетенцию судов определенного государства рассматривать гражданско-правовые споры, имеющие международный характер.

Рассматривая вопрос о судебных поручениях, аспирант должен отметить, что в российском законодательстве правовое обеспечение исполнения судебных поручений реализуется статьей 407 ГПК и статьей 256 АПК, в соответствии с которыми суды общей юрисдикции и арбитражные суды РФ исполняют судебные поручения, переданные им в порядке, установленным международным договором РФ или федеральным законом.

Кроме того, аспиранту следует упомянуть, что в Российской Федерации правовой основой для исполнения решений иностранных судов является наличие международного договора. Данная норма нашла свое отражение в пункте 1 ст. 409 ГПК РФ и пункте 1 ст. 241 АПК РФ.

Принципиальное значение в вопросе признания и исполнения иностранных судебных решений имеют правовые основания для отказа в принудительном исполнении. Полный перечень вышеупомянутых оснований содержится в ст. 412

ГПК РФ, а также в ст. 244 АПК РФ. Нельзя также забывать о том, что некоторые основания могут быть закреплены в международных договорах.

Говоря о тенденциях развития международного гражданского процесса, а также проблемах, существующих в нем, следует обращаться к работам Лисицына-Светланова А.Г., который посвятил многие из своих научных трудов особенностям становления международного гражданского процесса.

Что касается тенденций развития, то международный гражданский процесс преследует следующие цели: установить правила международной подсудности, порядок взаимодействия судов при оказании правовой помощи, взаимно признавать и исполнять выносимые решения и унифицировать основания отказа в признании и принудительном исполнении. Нельзя не сказать, что на современном этапе, как и в ближайшем будущем, имеет и будет иметь место отсутствие стремления к разработке многосторонних договоров со стороны таких ведущих держав, как США и Китай.

Кроме того, растет значение внутреннего законодательства как источника права, создающего определенный режим для нерезидентов и иностранных государств. История развития законодательства большинства современных развитых государств со всей очевидностью демонстрирует тенденцию к предоставлению субъектам иностранного права национального режима в судебном процессе. В целом на развитие международного гражданского процесса в большей степени влияет глобализация экономики и культурных связей, приводящая к глобализации самого международного гражданского процесса.

В последнее время особое внимание уделяется иммунитету иностранных государственных предприятий или юридических лиц, подконтрольных государству. Аспирант должен знать о существовании тенденции не предоставлять таким предприятиям и юридическим лицам тот иммунитет, которым пользуются государства как таковые.

Нельзя не отметить и объективную тенденцию к расширению компетенции национальных судов по рассмотрению споров, содержащих иностранный элемент.

Аспиранту необходимо знать, что главной проблемой, существующей в рамках международного гражданского процесса, является создание единого процессуального пространства, а также затруднение интеграции российской судебной системы как в мировое сообщество, так и в сообщество европейских государств. Взаимодействие судебных систем сразу порождает проблемы, связанные с территориальным характером судебных актов, поскольку необходимо определить правовые основания, во-первых, для преодоления территориального характера собственных актов и, во-вторых, для признания иностранных судебных актов.

Существует и еще одна проблема, характерная в частности для Российской Федерации: согласно отечественной практике некоторые формально-правовые критерии, содержащиеся в процессуальном законодательстве, как правило, не толкуются расширительно. Это касается, в частности, таких дефиниций, как филиал или представительство юридического лица.

Проблемы международного гражданского процесса также исследовали в своих работах такие правоведы, как Т.Е. Абова, А.А. Арифулин, В.В. Блажеев, В.М. Жуйков, В.А. Мусин, Б.И. Путинский, М.С. Шакарян, В.В. Ярко.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература:

1 Богуславский М.М., Лисицын-Светланов А.Г., Трунка А. Современное международное частное право в России и Евросоюзе [монография] / под ред. М. М. Богуславского, А. Г. Лисицына-Светланова, А. Трунка ; Ин-т государства и права Рос. акад. наук; Кильс. ун-т им. Христиана Альбрехта; Рос.-герм. юрид. ин-т. - Москва : Норма, 2013.

2 Терехов, В. В. Европейский и международный гражданский процесс: проблема соотношения / В. В. Терехов // Арбитражный и гражданский процесс,2015. - № 6. - С. 34-39. -Библиогр.: с. 38-39.

3 Богданова, Н. А. Регулирование соглашений о международной подсудности в соответствии с новым регламентом ЕС о юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и коммерческим делам / Н. А. Богданова // Арбитражный и гражданский процесс,2015. - № 8. - С. 47-52. - Библиогр.: с. 52.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Арбитражный процессуальный кодекс : федер. закон : [принят Гос. Думой 14 июня 2002 г.: одобрен Советом Федерации 10 июля 2002 г.] // Собр. Законодательства РФ. – 2002. - № 30. - ст. 3012.

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский процессуальный кодекс : федер. закон : [принят Гос. Думой 23 октября 2002 г.: одобрен Советом Федерации 30 октября 2002 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2002. - № 46. - ст. 4532.

Периодические издания

Арбитражный и гражданский процесс – ISSN: 1812-383X

Интернет-ресурсы

Международный суд ООН. Официальный сайт [Электронный ресурс] // Режим доступа :http://www.icj-cij.org/homepage/ru/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: Wfileserver 1\GarantClient\garant.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования "КонсультантПлюс: Высшая школа": учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков; Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон. диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Какие способы исполнения иностранных поручений вы знаете?
2 Что понимается под международной юрисдикции?
3 Какие существуют способы исполнения иностранных судебных решений?
4 Какие виды международных судебных юрисдикций существуют?
5 Каков порядок пересмотра гражданского дела?
6 Расскажите про правовое положение иностранного государства в гражданском процессе?
7 Какие существуют международные правовые акты в области гражданского процесса?

Тема 14 Нотариальные действия

1 Легализация
2 Защита нарушенных и оспариваемых прав
3 Национальный режим правовой защиты интеллектуальной собственности

Раскрытие данной темы необходимо начать с вопроса о понятие нотариальных действий в международном частном праве, опираясь на страницу 214 учебника Ануфриевой, Л. П. Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / Л. П. Ануфриева [и др.]; под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2015. Аспиранту следует помнить, что нотариат играет важную роль в регулировании частноправовых отношений с иностранным элементом. Основные задачи нотариата в сфере правоотношений с иностранным элементом в том, что

нотариат призван обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, в том числе иностранных граждан и апатридов, путем совершения предусмотренных национальным законодательством нотариальных действий.

Нотариат применяет нормы иностранного права в соответствии с международными договорами и национальным законодательством. Порядок и условия применения иностранного права российским нотариатом установлены в Основах законодательства РФ о нотариате 1993 года и ГК РФ. Нотариальные функции имеют и консульские учреждения: охрана наследственного имущества, выдача свидетельства о праве на наследство; удостоверение верности копий документов и выписок из них; удостоверение сделок; представительство интересов граждан своего государства в гражданском процессе. Правомочия консула в сфере нотариальных действий закреплены в консульских конвенциях.

В законодательстве закреплено право нотариата обращаться к иностранным органам юстиции с поручением о производстве отдельных нотариальных действий в порядке, предусмотренном международными договорами и национальным законом. Условия и порядок исполнения иностранных нотариальных поручений, основания отказа в исполнении перечислены в законодательстве. Органы нотариата исполняют переданные им в установленном порядке поручения иностранных органов юстиции, если исполнение поручения не противоречит публичному порядку РФ и входит в компетенцию нотариата. Исполнение иностранных поручений о совершении отдельных процессуальных действий нотариатом производится на основе российского законодательства.

Ссылаясь на страницу 315 учебника Звекова, В. П. Международное частное право [Текст] : курс лекций: учеб. для вузов / В. П. Звеков. - М. : Норма : ИНФРА-М, 2014, можно выявить и запомнить, что нотариат обеспечивает представление доказательств, необходимых для ведения дел в органах иностранных государств. Международные договоры РФ могут относить к компетенции нотариата совершение действий, не предусмотренных российским законодательством. Порядок производства подобных действий определяется Министерством юстиции РФ. Если между положениями российского права и нормами международных договоров есть противоречия, при совершении нотариальных действий применяются нормы международного договора.

Раскрывая первый вопрос, следует знать, что легализация иностранного документа необходима для представления его в качестве доказательства в арбитражном процессе, но легализация не освобождает иностранный документ от проверки со стороны суда, если необходимо установить правильность содержащихся в нем сведений. Арбитражный суд вправе принять иностранный официальный документ без легализации, если это предусмотрено международным договором РФ и документ сопровождается заверенным переводом на русский язык.

Упрощенный порядок легализации — это консульская легализация, которая представляет собой специальную надпись консула на документе и удостоверяет подлинность подписи должностного лица иностранного государства. Консульская легализация представляет собой не только установление и засвидетельствование

подлинности подписей, но и удостоверение соответствия документов и актов законам государства пребывания. Положения о консульской легализации закреплены в Консульском уставе РФ. Отмена требования консульской легализации может быть установлена в нормах международных соглашений.

Легализация не требуется в отношении документов, переданных в связи с оказанием правовой помощи по международным договорам или на основе взаимности (например, не требуется легализации для документов, прилагаемых к заявке на изобретение, подаваемой в Великобритании и в РФ).

Гаагская конвенция об отмене требования легализации иностранных официальных документов 1961 года устанавливает правило: вместо последовательных операций по оформлению легализации требуется выполнение единственной формальности — проставление органами, выдавшими документ, апостиля (единственной удостоверительной надписи на документе, одинаковой по форме для всех государств-участников). Апостиль проставляется на самом документе или на отдельном листе, скрепленном с самим документом. Образец апостиля приложен к Конвенции. Отказ в проставлении апостиля может быть обжалован в судебном порядке. Значение Конвенции заключается в облегчении и упрощении процедуры оформления документов, которые должны быть представлены в зарубежные официальные органы.

Конвенция отменяет требование дипломатической или консульской легализации в отношении определенного перечня документов:

1) документы, исходящие от органов или должностных лиц, подчиненных юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя;

2) административные документы;

3) нотариальные документы;

4) официальные пометки (отметки о регистрации, визы, заверенные не в нотариальном порядке подписи на документах).

Во втором вопросе следует знать, что защита прав, свобод и интересов предполагает применение участником правоотношения и (или) органами власти предусмотренных законом формы и способов защиты.

Аспиранту необходимо помнить, что выделяют две основные формы защиты прав: юрисдикционную и неюрисдикционную.

Неюрисдикционная форма защиты означает, что граждане самостоятельно, без обращения к уполномоченным органам власти, совершают действия по защите своих прав и интересов. Эти действия охватываются таким способом защиты, как самозащита прав. При этом способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Например, фактические действия собственника, направленные на охрану своего имущества, а также аналогичные действия, совершаемые в состоянии необходимой обороны или в условиях крайней необходимости.

Юрисдикционная форма защиты предполагает деятельность уполномоченных органов власти по защите нарушенных или оспариваемых прав и интересов. В рамках нее выделяют судебную и административную формы защиты. При этом

необходимо отметить, что первая имеет приоритет над второй, поскольку судебная защита прав возможно в любом случае, а административная – только в случаях, указанных в законе (ст. 46 Конституции РФ). Судебная форма защиты осуществляется судами общей юрисдикции, арбитражными судами и третейскими судами в соответствии с подведомственностью дел, установленной национальным процессуальным законодательством государства. Кроме того, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты, возможно обращение в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, например, в Европейский Суд по правам человека (п. 3 ст. 46 Конституции РФ). Административная форма защиты осуществляется государственными органами и органами местного самоуправления. Так, прокурор осуществляет надзор за законностью отобрания ребенка у родителей органами опеки и попечительства (ст. 77 СК РФ). Согласно ст. 56 СК РФ дети независимо от возраста могут обратиться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав.

В теории права под способами защиты субъективных прав понимаются материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление или признание нарушенных или оспариваемых прав и воздействие на правонарушителя. К ним, в частности, относятся:

1) признание права;

2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права;

3) пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

4) признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ничтожной сделки;

5) признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. Если акт будет признан недействительным, то нарушенное право подлежит восстановлению, либо защите иными способами, предусмотренными законом;

6) самозащита права;

7) присуждение к исполнению обязанности;

8) возмещение убытков;

9) взыскание неустойки;

10) возмещение материального вреда в натуре;

11) компенсация морального вреда;

12) прекращение или изменение правоотношения;

13) неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

14) опровержение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Уже не раз отмечалось, что иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, международные организации, иностранные государства имеют право обращаться в суды РФ для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов. Более того, они могут передать в международный коммерческий арбитраж (третейский суд) споры из гражданско-

правовых отношений, возникающие при осуществлении международных экономических связей, и другие указанные в законе споры (ч. 2 ст. 1 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже»).

Производство по делам с участием иностранных лиц в судах России осуществляется в соответствии с российским процессуальным законодательством.

Углубляясь в третий вопрос, необходимо знать про национальный режим правовой помощи защиты интеллектуальной собственности. Традиционно международное право интеллектуальной собственности сосредоточено на определении материальных и процессуальных норм охраны прав интеллектуальной собственности. Указанный подход претерпел существенных изменений в конце 20 века с внедрением международных стандартов защиты прав интеллектуальной собственности. На первое место и в двусторонних торгово-экономических соглашениях между Украиной и другими государствами выходят требования не только присоединение к тем или других международных соглашений по охране интеллектуальной собственности, но и обеспечение высокого уровня реализации прав.

Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г. не предусматривала специальных средств защиты прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы. В отношении знаков, фирменных наименований, указаний происхождения товаров или лицо производителя - при незаконном маркировке товаров такими обозначениями на них был наложен арест в соответствии с национальным законодательством. Запрету подлежали акты недобросовестной конкуренции. Конвенция закрепила также общее обязательство стран Союза обеспечить гражданам других стран Союза законные средства для эффективного пресечения противоправных указанных выше действий (ст. 10).

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. только определила обязательства стран Союза с ареста контрафактных экземпляров произведения в соответствии с национальным законодательством (ст. 16). Договор ВОИС об авторском праве 1996 г. определил общие требования по применению «эффективных средств юридической ответственности» и «согласно своих правовых систем принять меры, необходимые для обеспечения применения настоящего Договора», а также предусмотреть в национальном законодательстве «мероприятия по обеспечению прав, позволяющие эффективно противодействовать любым актам нарушения прав, предусмотренных настоящим Договором» (ст. 12,14). Аналогичные положения содержит и Договор о исполнения и фонограммы 1996 г. (ст. 18,23). Единственная специальная норма по защите прав - это обязательства сторон предусматривать «соответствующую правовую охрану и эффективные средства правовой защиты от обхода существующих технических средств, которыми пользуются исполнители или производители фонограмм в связи с осуществлением своих прав...» (ст. 18). Указанные требования в целом были реализованы в законодательстве Украины.

Растущий объем реализации контрафактной и пиратской продукции привел к заключению в 1994 г. в рамках Мировой организации торговли Соглашения о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), основной целью

которой было обеспечить единые международные стандарты защиты прав интеллектуальной собственности. Принятие соглашения было связано с возможными сложностями аналогичного переговорного процесса в рамках ВОИС в то время, когда создание ВТО предполагало одновременное одобрение ТРИПС в пакете с другими торговыми соглашениями.

Соглашение определяет стандарты, относящиеся к наличия, объема и использования прав интеллектуальной собственности в отношении авторского права и смежных прав, торговых марок, географических указаний, промышленных образцов, топологий интегральных микросхем, охраны нераскрытого информации (часть II), а также относительно обеспечения защиты прав интеллектуальной собственности (часть III).

ТРИПС предусматривает применение для граждан других стран принципа национального режима (ст. 3) с сохранением исключений, определенных Парижской, Бернской и Римской конвенциями, однако применение исключений в отношении судебных и административных процедур защиты прав, возможно, только в случаях, которые не противоречат Соглашении, а также, когда такие действия не составляют скрытое ограничение торговли.

Новым для многосторонних международных соглашений по охране прав интеллектуальной собственности является определение принципа наибольшего благоприятствования, предполагающий, что любое преимущество, содействие, привилегия или иммунитет, предоставляемый участником Договора гражданам любой другой страны, должны быть немедленно и, безусловно, предоставленные гражданам всех стран-членов (ст. 4) с определением определенных изъятий.

Принципиально новыми являются положения Договора относительно гражданско-правовых, административных и уголовных процедур и средств защиты прав интеллектуальной собственности; предварительных мер по защите прав; специальных требований относительно мер на границе.

Общие положения (Раздел 1) включают обязательства членов предусматривать правовые процедуры, относительно эффективных мер против любого действия, которое нарушает права интеллектуальной собственности, на которые распространяется Соглашение. Эти процедуры должны применяться таким образом, чтобы избежать создания барьеров для законной торговле и обеспечить защиту от злоупотреблений ими.

Процедуры, касающиеся защиты прав должны быть справедливыми и равными для всех. Они не должны быть излишне усложнены или дорогими, содержать необоснованные временные ограничения или неоправданные задержки. Решения по существу дела должны основываться только на доказательствах, по которым сторонам была предоставлена возможность высказаться (ст. 41).

В настоящее время объекты интеллектуальной собственности приобретают все большую ценность, что влечет необходимость усиления ее защиты. В отличие от обычных товаров интеллектуальная собственность, если она не обеспечивается действенной правовой охраной со стороны государства, не способна приносить ее владельцу какой - либо доход. После того как предметы творческой деятельности становятся известными обществу, они, при отсутствии специальной правовой

охраны, могут быть использованы для получения дохода каждым членом общества. Именно поэтому правовая охрана интеллектуальной собственности получила конституционное закрепление (статья 44). Общее содержание понятия интеллектуальной собственности.

Следует помнить, что интеллектуальный потенциал в наше время – актуальная и злободневная экономическая проблема. Для стран с переходной экономикой она представляет особый интерес. В бывшем СССР господствовала официальная доктрина игнорирования прав человека, поэтому государство было единственным владельцем любой интеллектуальной собственности, созданной личностью. Сегодня картина еще более осложнилась: страны СНГ не в состоянии выделять из своих скудных национальных бюджетов достаточных средств для сохранения интеллектуального потенциала нации, для поддержания и дальнейшего развития науки, культуры, образования, духовности. Проблема охраны, сохранения, поддержки, наращивания, грамотного использования и умелой коммерциализации интеллектуального потенциала представляет собой одну из важнейших стратегических и тактических задач всех цивилизованных государств.

В 1992 г. доля самых крупных отраслей производства США в валовом внутреннем продукте (ВВП) составила: индустрия авторского и смежного права, т. е. результаты интеллектуальной деятельности, – 347,0 млрд долл.; химическая промышленность – 169,4 млрд долл.; пищевая промышленность – 160,9 млрд долл.; электроника – 119,3 млрд долл.; авиация – 50,5 млрд долл. В настоящее время эти соотношения еще больше выросли в пользу чисто интеллектуальной деятельности, поскольку в большинстве стран за последние годы произошел бурный рост информационных технологий и инфраструктуры. Таким образом, во всем мире идет процесс формирования новой отрасли общественного производства – индустрии так называемых нематериальных активов в целом, индустрии объектов интеллектуальной собственности, включая, в частности, авторские и смежные права.

Перспектива развития цивилизованных государств в условиях информационно-индустриального производства обозначилась достаточно четко: в общей стоимости продукции этих стран резко снижается значение сырьевых ресурсов, но резко возрастает роль, так называемых нематериальных активов. Конкурентная способность продукции и услуг обеспечивается в наши дни не столько капвложениями в традиционно сырьевые факторы производства, сколько в творческую деятельность, в постоянный приток интеллектуально значимых идей, и в первую очередь в область высоких технологий.

Информационное производство в отличие от индустриального ориентировано исключительно на индивидуальный спрос потребителя, на удовлетворение потребностей индивида. Отсюда на смену повсеместному засилью крупных корпораций приходит гибкая, нестандартная структура, основанная на рациональном сочетании самых разных, но преимущественно небольших по размеру предприятий, связанных узами делового партнерства, чаще всего на основе акционерного капитала, где каждый работник получает реальную возможность стать его совладельцем. В силу развития этих процессов в составе экономически активного населения высокоразвитых стран наиболее быстрыми темпами возрастает

доля мелких и средних предпринимателей, специалистов управленческой сферы, сферы интеллектуального труда в целом.

В XXI в. на определенном уровне своего движения информация начнет определять движение товаров – услуг – работ – денег. Возникнет этап так называемой «информатизации», то есть механизм производства совершенно нового типа.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2014. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Ануфриева, Л. П. Международное частное право [Текст] : учеб. для вузов / Л. П. Ануфриева [и др.]; под ред. Г. К. Дмитриевой.- 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2015. - 688 с. - ISBN -13 978-5-482-01297-0. - ISBN -10 5-482-01297-2.

2 Браусов, А. М. Обзор V Международной научно-практической конференции «Информационные технологии и право (Правовая информатизация - 2015)»/ Браусов А. М., Трекайло О. В. // Информационное право,2015. - № 3. - С. 46-48.

3 Власова, Н. В. Международное частное право в свете новейших изменений Гражданского кодекса Российской Федерации / Н. В. Власова, О. В. Муратова, М. А. Цирина // Журнал российского права, 2015. - № 4. - С. 157-167.

4 Звеков, В. П. Международное частное право [Текст] : курс лекций: учеб. для студентов вузов / В. П. Звеков. - М. : Норма-ИНФРА-М, 2014. - 686 с. - ISBN 5-89123-269-3. - ISBN 5-86225-974-0.

5 Фурса, Е. Е. Обеспечение доказательств консулом = Evidence Securing by a Consul (by the example of Notary Proceeding of Inheritance in Ukraine) : (на примере нотариальных производств о наследовании в Украине) / Е. Е. Фурса // Современное право, 2015. - № 2. - С. 144-150. - Библиогр.: с. 149-150 (19 назв.)

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.// Российская газета. – 1993. – 25 декабря

2 Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.: одобрен Советом Федерации 8 декабря 2006г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2006. - № 52. – ст. 5496.

3 Российская Федерация. Законы. Семейный кодекс Российской Федерации : [федер.закон принят Гос.Думой 8 декабря 1995 г.] // КонсультантПлюс :

справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/.

Периодические издания

Информационное право
Современное право
Журнал российского права

Интернет-ресурсы

Гаагская конвенция о коллизиях законов, касающихся формы завещательных распоряжений 1961 г.

Гаагская конвенция относительно международного управления имуществом умерших лиц 1973 г.;

Гаагская конвенция о праве, применимом к вопросам наследования имущества умерших 1989 г.;

Вашингтонская конвенция о единой форме международного завещания 1973 г.

Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации : в 4 ч. – Ч.4 : [федер.закон принят Гос.Думой 24 ноября 2006 г.: одобр.Советом Федерации 8 декабря 2006 г.] // КонсультантПлюс : справочная правовая система / разраб. НПО «Вычисл. математика и информатика». – Москва :КонсультантПлюс, 1997-2016. – Режим доступа :http://www.consultant.ru/document/Cons-doc-LAW-64629/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ fileserver1\GarantClient\garan.exe

Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под нотариальными действиями в международном частном праве?

2 В чем заключается легализация в международном частном праве?

3 Как происходит защита нарушенных и оспариваемых прав в международном частном праве?

4 Какие две основные формы защиты прав?

5 Какие способы защиты субъективных прав в международном частном праве?

6 В чем проявляется национальный режим правовой помощи защиты интеллектуальной собственности?

Тема 15 Международный коммерческий арбитраж

1 Понятие и правовая природа международного коммерческого арбитража (МКА)

2 Виды МКА: институционный и изолированный

Международный коммерческий арбитраж (МКА) - особый механизм рассмотрения международных коммерческих споров. Стороной спора может быть государство, но спор по своему содержанию имеет частноправовой характер и второй стороной обязательно выступает лицо частного права: «Предметом арбитражного разбирательства может быть любой спор имущественного характера. Если в качестве одной из сторон арбитражного соглашения выступает государство, государственное предприятие или подведомственная государству организация, эта сторона не вправе ссылаться на свой закон с целью оспаривания подведомственности спора арбитражу или своей способности участвовать в арбитражном процессе в качестве стороны» (ст. 177 Федерального закона от 18.12.1987 г. «О международном частном праве» Швейцарии).

МКА (третейский суд) - это суд, избранный в соответствии с волей сторон для разрешения спора между ними. Спор рассматривается независимым арбитром, избранным сторонами на основе его профессиональных качеств в целях вынесения окончательного и обязательного для сторон решения. МКА изымает споры по вопросам толкования и исполнения коммерческих контрактов из компетенции национальных судов общей и специальной юрисдикции. Наиболее существенным аспектом юридической природы арбитража является его негосударственный характер. Арбитраж - это третейский суд, компетентный рассматривать спор только в случае наличия арбитражного соглашения сторон, т.е. в случае явно выраженного согласия субъектов спора. Суд - это орган государственной судебной системы, наделенный компетенцией в силу прямого указания национального права, а не в силу частного соглашения.

Третейское разбирательство в МКА следует отличать от третейского разбирательства споров между государствами на основе норм международного

публичного права специальными международными судебными органами (Международный Суд ООН, Постоянная палата Третейского суда, арбитражи ad hoc, созданные для разбирательства конкретного межгосударственного спора). В свою очередь, от международного коммерческого арбитража, который рассматривает вопросы о праве, необходимо отличать специальный арбитраж по техническим вопросам (по проверке цены и доброкачественности товара), имеющий значение экспертизы и являющийся предпосылкой для передачи дела на рассмотрение третейского суда. Арбитраж как третейский суд по вопросам права и технический арбитраж - это разные понятия.

Отличительная особенность МКА - его характер как третейского суда, т.е. суда, создаваемого на основе автономии воли сторон и имеющего негосударственную природу. Термины «МКА» и «третейский суд» являются синонимами. Указание «третейский суд» подчеркивает негосударственную природу МКА: это негосударственная, общественная организация, несмотря на то что она создается и функционирует на основе национального права.

Нужно иметь в виду, что в нашей стране термин «третейский суд» в основном означает третейский суд, находящийся на территории РФ (ст. 230 Арбитражного процессуального кодекса РФ). Как правило, МКА с местом проведения разбирательства за рубежом обозначается термином «иностранный арбитраж». Термины «третейский суд» и «иностранный арбитраж» недвусмысленно разграничиваются российским законодателем во многих нормах АПК РФ (ст. 31, 32, п. 8, 9 ст. 38).

Термин «МКА» (точно так же, как термины МЧП и МГП) имеет условный характер. «Международный» означает наличие в деле юридической связи с иностранным правопорядком и относится к характеру рассматриваемых споров - они возникают из международной коммерческой сделки. МКА учреждается в соответствии с национальным правом. Его деятельность - это деятельность национального правоприменительного органа на основе норм национального законодательства.

МКА - особое, специфическое явление правовой реальности, которое имеет смешанную (материально-процессуальную) природу. МКА - самостоятельная отрасль в системе МЧП; одновременно МКА в наибольшей степени связан с МГП. МГП - это рассмотрение гражданско-правовых споров, связанных с иностранным правопорядком, в государственных правоприменительных органах. МКА - это рассмотрение определенной категории гражданско-правовых споров (международных коммерческих споров) в негосударственных третейских судах. Исполнение решений МКА находится в компетенции государственных судебных органов.

Кроме МКА международные коммерческие споры могут рассматриваться:

– в системе специализированных государственных (хозяйственных, торговых) судов;

– в национальных (внутренних) третейских судах;

– в национальных государственных судах общей юрисдикции. Принципиальное отличие разбирательства споров в МКА от всех остальных

способов рассмотрения подобных споров в том, что МКА специально создан для разбирательства споров из международных коммерческих отношений, а потому в наибольшей степени компетентен по данным вопросам. Его преимущества:

1) обращение в МКА дает сторонам возможность не подчиняться строго регламентированному национальному правопорядку в отношении юрисдикции определенных правоприменительных органов, применимого права и процедуры рассмотрения споров;

2) процедура арбитражного разбирательства отличается простотой, она не урегулирована многочисленными процедурными нормами, регламентирующими судебную процедуру. Для МКА характерно относительно быстрое разбирательство;

3) арбитраж относительно дешев. В судах многих государств расходы на ведение процесса очень высоки (обязательное адвокатское представительство, институт судебного залога);

4) рассмотрение споров в МКА происходит в закрытом заседании, что гарантирует соблюдение коммерческой тайны. Арбитры обязаны сохранять тайну информации о рассмотренных спорах;

5) арбитраж - демократичный институт. Стороны могут влиять на все стадии арбитражного разбирательства: согласие сторон - обязательное условие обращения в арбитраж. Стороны имеют право на свободный выбор арбитров, процедуры, места и языка арбитражного разбирательства. Стороны могут изъять спор из сферы действия «писаного» права и потребовать решить его на основе принципов справедливости и доброй совести (ex aequo et bono);

6) арбитраж более компетентен, поскольку арбитры не должны иметь юридического образования, а избираются из числа квалифицированных специалистов в различных областях коммерческой деятельности;

7) фундаментальный принцип арбитража - окончательный и обязательный характер арбитражного решения (res iudicata). Арбитражное решение не подлежит изменению, не может быть пересмотрено по существу и должно исполняться в принудительном порядке. В Руководстве по арбитражу, изданном МТП, подчеркивается, что арбитражные решения обязательны для сторон, имеют силу закона и могут быть принудительно исполнены сходным с принудительным исполнением судебных решений путем.

МКА не является элементом государственной судебной системы и в своей деятельности не зависит от нее. Обращение сторон в арбитраж исключает рассмотрение спора в государственных судах. Если при наличии арбитражного соглашения одна из сторон обращается в суд, то суд либо по собственной инициативе, либо по требованию другой стороны должен отказать в принятии искового заявления или прекратить начатое производство по делу.

Государственные правоприменительные органы не вправе вмешиваться в деятельность МКА. Однако нельзя говорить о его изоляции от государственной судебной системы. В законодательстве предусмотрены процессуальные действия, связанные с исполнением арбитражных решений и выполняемые государственными судами:

- осуществление принудительных мер по предварительному обеспечению иска;

- принудительное исполнение арбитражного решения. Если арбитражное решение не исполняется сторонами добровольно, только национальные судебные органы имеют полномочия по его принудительному исполнению.

Основные источники права, регулирующие вопросы МКА, - международные договоры и национальное законодательство.

Национальное законодательство в сфере МКА в основном имеет следующие формы:

1) в общее законодательство об арбитраже включаются отдельные нормы или специальный раздел, посвященные вопросам МКА (Великобритания, Швеция);

2) в гражданско-процессуальное законодательство включаются отдельные нормы или специальный раздел, посвященный МКА (Франция, ФРГ);

3) действует специальный закон о МКА (Россия, Украина, Азербайджан);

4) вопросы МКА регулируются общим актом кодификации МЧП (Швейцария, Румыния, Турция, Чехия).

В России в настоящее время действует Закон РФ от 07.07.1993 N 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже».

Единственный универсальный международный договор - это Нью-Йоркская Конвенция «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» (1958). В основном правовой статус МКА регулируется на региональном уровне: Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (1961); Европейская конвенция о введении Единообразного закона об арбитраже (ETS № 56) (1966), Межамериканская конвенция о международном коммерческом арбитраже (1975).

В системе источников права, регулирующих деятельность МКА, необходимо отметить документы, включаемые в lex mercatoria: Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже (1985, ред. 2006), Типовой арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (2010), Арбитражный регламент Европейской экономической комиссии ООН (1966).

Главный источник права в сфере МКА - автономия воли сторон, затрагивающая и материальные, и процессуальные аспекты арбитража.

Проблемы юридической природы арбитража, природы и юридической силы арбитражного договора меркнут перед еще более сложной проблемой выбора применимого права, так как нерешенный вопрос выбора права порождает необходимость применения для решения этого вопроса коллизионных норм.

По проблеме определения применимого права в арбитражном производстве существуют различные концепции: «договорная», предполагающая применение коллизионных норм; «процессуальная», исключающая обращение к иностранному праву, определяемому с помощью коллизионной нормы; «смешанная», не исключающая применение иностранного права и коллизионного способа его определения.

При выборе права сторонами или по решению арбитража с применением коллизионного метода право многих государств учитывает возможные ограничения или даже запрещение применения иностранного права. Автор делает вывод о том,

что решать данную коллизию обязаны сами арбитры, хотя это и связано с преодолением целого ряда трудностей, в частности, толкования норм иностранного права; выяснения их содержания; анализа норм при сопоставлении с другими правовыми системами; уяснения смысла норм применимого права в условиях иной терминологии и иного юридического мышления.

Как показывает практика МКА, арбитры при выяснении вопроса о применимом праве руководствуются теми коллизионными нормами, которые сочтут применимыми. Данный подход отражен в ст. VII Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 году. Названный подход содержится также в Законе об арбитраже, который, следуя ст. VII названной Европейской конвенции, определяет: «при отсутствии какого-либо указания сторон третейский суд применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми».

Таким образом, выбор применимого оптимального права, которым регулируется контракт, имеет принципиальное значение для рассмотрения споров по существу. Для установления права, применимого к существу спора, арбитры чаще всего используют коллизионные нормы места арбитража, коллизионные нормы, которые арбитры считают оправданными в конкретном случае, коллизионные нормы, имеющие отношение к данному спору.

Основная литература

1 Кривенький, А.И. Международное частное право [Электронный ресурс].: учебник / А.И. Кривенький. - 2-е изд., перераб. и доп. - М. : Дашков и Ко, 2017. - 288 с. - (Учебные издания для бакалавров). - ISBN 978-5-394-02338-5.

Дополнительная литература

1 Богуславский, М. М. Современное международное частное право в России и Евросоюзе [Текст] : [монография] / под ред. М. М. Богуславского, А. Г. Лисицына-Светланова, А. Трунка; Ин-т государства и права Рос. акад. наук; Кильс. ун-т им. Христиана Альбрехта; Рос.-герм. юрид. ин-т. - Москва : Норма, 2013 Кн. 1. - 2013. - 656 с. - ISBN 978-5-91768-311-9.

2 Иншакова, А. О. Арбитрабельность корпоративных споров: позитивное право и экономические реалии / А. О. Иншакова // Юрист, 2014. - № 21. - С. 7-9.

Нормативно-правовые акты

1 Российская Федерация. Законы. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации [принят Гос. Думой 14 июня 2002 г.: одобрен Советом Федерации 10 июля 2002 г.] // Собр. Законодательства Рос. Федерации. – 2014. - № 72. – ст. 9437.

2 Российская Федерация. Законы. О международном коммерческом арбитраже от 07.07.1993 N 5338-1 (ред. от 29.12.2015 г.)

3 Швейцария. Законы. «О международном частном праве» [введён в действие с 18 декабря 1987 г.: вступил в силу с 1 января 1989 г.]

Периодические издания

Хозяйство и право
Гражданин и право
Юрист
Право и государство: теория и практика
Законодательство

Интернет-ресурсы

Официальный сайт Всероссийской организации интеллектуальной собственности – http://rosvois.ru/
Официальный сайт Всемирной торговой организации – https://www.wto.org/
Официальный сайт Организации Объединенных Наций - http://www.un.org/
Официальный сайт Европейского Союза - http://europa.eu/

Программное обеспечение, профессиональные базы данных и информационные справочные системы современных информационных технологий

«ГАРАНТ» - Платформа F 1 [Электронный ресурс]: справочно-правовая система – объем информационного банка более 1500000 документов и комментариев к нормативным актам: ежедневное пополнение составляет около 7000 документов./ Разработчик ООО НПП «ГАРАНТ – Сервис», 119992, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2006 – Режим доступа к системе в сети ОГУ: \\ file server1\GarantClient\garan.exe
Специальная подборка правовых документов и учебных материалов [Электронный ресурс] : Программа информационной поддержки российской науки и образования «КонсультантПлюс: Высшая школа»: учеб. Пособие для студентов юрид., финанс. И экон. Специальностей / гл. ген. Директор компании Д.Б. Новиков;Вып. 23; К весеннему семестру 2014-2015 учебного года. – [Б. м.] : КонсультантПлюс, 2014-2015. – 1 электрон.диск.- (Электронная библиотека студента)

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под Международным коммерческим арбитражом?
2 В чём заключается отличительная особенность МКА?
3 Где ещё, кроме МКА, могут рассматриваться коммерческие споры?
4 В чём заключается различие понятий «третейский суд» на территории Российской Федерации и за её пределами?
5 Какие преимущества имеет МКА при рассмотрении коммерческих споров?