**Административное право как отрасль системы права РФ**

Контрольная работа по правоведению

Новосибирский институт экономики и менеджмента

**Правотворчество**

- Понятие правотворчества

Правотворчество - это процесс целенаправленного формирования и юридического закрепления государственной воли в источниках права.

Правотворчество - это процесс создания (творения) правовых норм, получающих закрепление в издаваемых управомоченными на то органами законах и подзаконных нормативных актах.[[1]](#footnote-1)1

Правотворчество – это деятельность по изданию, переработке и отмене нормативно-правовых актов. Правотворческая деятельность, так или иначе, связана с проявлением государственной воли.

В результате правотворчества праву придается качество формальной определенности.

Правотворчество включает деятельность по:

· изданию новых нормативно-правовых актов;

· их совершенствованию, изменению, переработке;

· отмене действующих нормативно-правовых актов.

Признаки правотворчества:

· Сознательно-волевой характер.

· Объективно-исторический характер.

Признаки правотворчества отражают сочетание субъективного и объективного факторов в правотворчестве. Право создается людьми, наделенными волей и сознанием, имеющими определенный жизненный опыт, правосознание, культурный уровень. На правотворчество влияют личные и групповые интересы, задачи, потребности законодателя. Существует мощный политический институт лоббирования выгодных с позиций отдельных социальных групп нормативных актов.

Государственное правотворчество - это правотворчество, при котором правовые нормы формируются уполномоченными государственными органами, то есть прямо и непосредственно исходят от государства. Это основной вид правотворчества, остальные два носят несущественный, вспомогательный характер.

Государственное правотворчество представляет собой формализованный процесс, состоящий из ряда последовательно сменяющихся стадий:

· Первая - выявление потребности в правовом регулировании какого-либо вопроса.

· Вторая - решение компетентного государственного органа об издании нормативно-правового акта, определение его формы, разработка проекта, проявление правотворческой инициативы.

· Третья - предварительное обсуждение проекта нормативно-правового акта всеми заинтересованными субъектами.

· Четвёртая - официальное рассмотрение проекта нормативно-правового акта.

· Пятая - принятие нормативно-правового акта, утверждение, одобрение, подписание.

· Шестая - опубликование нормативно-правового акта и его вступление в силу.

Несмотря на влияние субъективных факторов, право не создается законодателем произвольно, исключительно по собственному усмотрению.

Право отражает объективные закономерности общественных отношений. В нормах права находят выражение потребности общества на определенном историческом этапе. Попытки волюнтаристски, произвольно устанавливать нормы права ведут к негативным последствиям. В лучшем случае это будет просто недействующее право, например закон о ветеранах. В худшем - реальный вред общественным отношениям.

- Система нормативных правовых актов России

Система нормативных правовых актов Российской Федерации строится согласно иерархической соподчиненности актов, определяемой в зависимости от их юридической силы.[[2]](#footnote-2)1

На вершине этой пирамиды находится Конституция России. Это универсальный нормативный акт учредительного характера, принятый на общероссийском референдуме 12 декабря 1993 г. Конституция содержит нормы наиболее общего характера, которые детализируются другими отраслями права. Таким образом, нормы иных нормативных актов относятся к конституционным нормам как конкретные к общим. Устанавливая правовые основы и принципы иных правовых отраслей, Конституция выступает в качестве общенормативной основы правовой системы в целом. Конституция обладает верховенством и высшей юридической силой. Кроме того, ее отличает особый, усложненный порядок принятия и изменения.

На уровень ниже находятся федеральные законы. Обладают высшей юридической силой по отношению к иным нормативным актам кроме Конституции. Принимаются либо высшим представительным органом государства - парламентом, либо на референдуме. Законы регулируют наиболее важные, стратегические вопросы жизни общества. Они всегда носят нормативный характер.

На следующем уровне иерархии нормативных актов находятся указы Президента. Они могут быть как нормативными, так и индивидуально-правовыми. В порядке исключения V Съезд народных депутатов Российской Федерации временно предоставлял Президенту России чрезвычайные полномочия принимать нормативные указы, имеющие силу закона, что затронуло прежде всего сферу частного права. Причем указы Президента, принятые в обеспечение экономической реформы, имели приоритет в системе действующего законодательства вплоть до принятия действующей в настоящее время Конституции Российской Федерации.

Далее по нисходящей находятся постановления Правительства. Указанные акты подписываются Председателем Правительства. Постановления Правительства, так же как и указы Президента РФ, подлежат официальному опубликованию в «Российской газете» и Собрании законодательства РФ в течение десяти дней после дня их подписания, кроме того, могут быть опубликованы в иных печатных изданиях, а также доведены до всеобщего сведения по телевидению и радио, разосланы государственным органам, органам местного самоуправления, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям, переданы по каналам связи.

Низшим уровнем федеральной системы нормативных актов являются ведомственные нормативно-правовые акты. Они издаются в рамках компетенции различными органами исполнительной власти. Имеют форму инструкций, положений, правил, методических указаний и других документов.

Определенную подсистему представляют нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации и местного самоуправления. Возглавляют «пирамиду» региональные законодательства Конституции (уставы) республик, краев, областей, округов. По предметам совместного ведения краевые, областные, республиканские, окружные законы принимаются в соответствии с действующими федеральными законами и не могут им противоречить.

Отдельные документы коммерческих и некоммерческих организаций могут содержать нормы локального характера, обязательные внутри этих организаций. К таким актам относятся различного рода уставы, положения, регламенты, правила внутреннего распорядка и т. п. Государственное санкционирование здесь проявляется в регистрации, утверждении корпоративных актов уполномоченными государственными органами.

**- Систематизация законодательства**

Систематизация законодательства - это целенаправленная деятельность государственных органов и частных лиц по приведению источников права в единую, упорядоченную систему.

Систему права и систему законодательства не следует смешивать. Система права - это упорядоченная совокупность правовых норм, а система законодательства - это совокупность источников права, прежде всего нормативно-правовых актов. Один и тот же источник права может иметь комплексный характер, включая нормы различных отраслей. Например, Лесной кодекс РФ, Водный кодекс РФ, Земельный кодекс РФ и многие другие одновременно содержат нормы административного, гражданского, природно-ресурсного права.

Наиболее распространены два вида систематизации.

Первый вид - это систематизация исключительно нормативно-правовых актов.

Второй вид - это систематизация всех источников права, включая помимо нормативных актов прецеденты, правовые обычаи, нормативные договоры.

Необходимость систематизации обусловлена огромным количеством источников права. Цели систематизации заключается в устранении противоречий в правовой системе, отмены или изменении устаревших нормативно-правовых актов, повышении эффективности реализации права в ходе правоприменения. В ходе систематизации осуществляется переработка и совершенствование всей системы права, ее упорядочение, устранение коллизий, недостатков, пробелов. По субъектному критерию систематизация может быть официальной и неофициальной. В первом случае речь идет о деятельности компетентных государственных органов, во втором - о систематизации, осуществляемой частными лицами в собственных интересах.

Виды систематизации:

Учет - это сбор, обработка и хранение сведений о нормативно-правовых актах. Выделяют два вида учета:

-журнальный или картотечный - это фиксация реквизитов и основных положений нормативно-правовых актов в специальных журналах по хронологическому (дата, номер) или тематическому критерию;

-автоматизированный - это разработка специализированных информационно-поисковых систем типа «Кодекс», «Гарант», «Консультант-Плюс» и др.

Инкорпорация - это объединение нормативно-правовых актов в хронологическом, алфавитном или тематическом порядке в различного рода сборники или собрания без изменения их содержания.

Консолидация - это объединение нескольких однородных по предмету правового регулирования и юридической силе нормативно-правовых актов в один, укрупненный акт. В результате консолидации появляется новый, объединенный нормативный акт. При этом вошедшие в него отдельные нормативно-правовые акты утрачивают силу. Примером консолидации может служить вторая часть Налогового кодекса РФ, которая заменила собой целый ряд федеральных законов, каждый из которых был посвящён правовому регулированию порядка сбора, начисления и уплаты отдельных налогов и сборов.

Кодификация - это создание единого, систематизированного нормативно-правового акта, устанавливающего правовые основы какой-либо отрасли права (Гражданский, Уголовный, Таможенный, Земельный кодексы) или правового института (Кодекс об административных правонарушениях, Лесной, Водный, Бюджетный, Жилищный кодексы).

**- Юридическая техника и язык права**

Юридическая техника — совокупность методов, средств и приемов, используемых в соответствии с принятыми правилами при выработке и систематизации нормативно-правовых актов для обеспечения их совершенства. Важнейшая ее разновидность — законодательная (правотворческая), в частности кодификационная, техника

Элементы юридической техники — это её методы, правила, приёмы и средства.

Методы юридической техники — наиболее общие требования, предъявляемые юридической наукой и практикой к процессу создания законов и иных нормативных правовых актов. К их числу относятся, во-первых, методы-принципы, определяющие содержание правотворческой деятельности как таковой (объективность, гуманизм, научная обоснованность и т. д.), во-вторых, общенаучные методы познания (анализ и синтез, индукция и дедукция, абстрагирование, аналогия, моделирование и др.), в-третьих, частнонаучные методы, к которым относятся как методы юридической науки, так и методы тех наук, которые изучают предмет регулирования создаваемого нормативного акта.[[3]](#footnote-3)1

Правила юридической техники — конкретные требования, предъявляемые к процессу выработки правового акта, основанные на методах юридической техники. Поскольку в ходе разработки законопроекта (или иного аката) решаются вопросы точности и адекватности его текстуальной формы подлежащим урегулированию общественным отношениям, внутренней и внешней непротиворечивости правового акта, соответствия понятий, использованных в акте, объективным явлениям окружающей действительности, то правила юридической техники подразделяются на 3 большие группы:

— языковые (правила ясности, точности, нейтральности, экономичности юридических текстов, однозначности используемых в тексте терминов, совершенства синтаксических конструкций, устойчивости способов выражения норм и др.);

— логические (правила тождества интерпретации тождественных объектов, структурирования текста правового акта, пересекаемости правовых нормативов и т. д.);

— гносеологические (правила отражения социального явления адекватными лингвистическими средствами, точности определения предмета регулирования правового акта, познание контекста разрабатываемого акта).

Приёмы юридической техники представляют собой операции разработчиков в отношении текста создаваемого правового акта, направленные на использование средств юридической техники в соответствии с её правилами.

Средства юридической техники — это арсенал логико-языковых, формально-атрибутивных (реквизиты) и специально-юридических (конструкции, презумпции, фикции, отсылки, примечания и т. д.) средств, технико-юридический инструментарий, используемый для конструирования нормативного акта.

Наряду с анализом структуры правового акта как правового регулятора эту структуру можно рассматривать и с лингвистической точки зрения. Первичным элементом лингвистической структуры правового акта выступает предложение, состоящее из слов и знаков препинания.

Лингвистическая структура текста правового акта — это структура текста правового акта, определяемая исходя из его лингвистических (языковых) характеристик (свойств).

Элементы лингвистической структуры текста правового акта выделяются с точки зрения языкового построения текста. Основными элементами текста правового акта, исходя из его лингвистической структуры, являются:

1) предложение;

2) слово (совокупность слов);

3) знаки препинания.

Лингвистическая структура текста имеет практическое значение для юридической техники в случаях рассмотрения текста правового акта с точки зрения соблюдения требований законодательного стиля (и вообще грамотности текста с точки зрения языка), а также при определении (идентификации) лингвистических структурных элементов текста правового акта.

Законодательный стиль — это литературный стиль, присущий правовым актам как письменным литературным произведениям.

Стилистика использует термин «официально-деловой стиль», обозначающий обобщенное понятие стиля документов. В свою очередь законодательный стиль является разновидностью официально-документального стиля, который в свою очередь, отличается от обиходно-делового стиля.

Юридический аспект языка - это те естественные языковые проявления, которые "сами в себе" содержат элементы права, в каждом из которых можно увидеть определенные потенции юридизации. Говоря о юридизированных проявлениях естественного языка, прежде всего имеются в виду языковые нормы, как стихийные, так и – особенно - кодифицированные. В определенном смысле их приближение к юридической сфере означает необходимость достаточно высокой степени канонизации естественных "прав" языка и носителей языка, в антрополингвистическом (социальном) плане можно говорить о правах пользователей языка на удобное (недискриминационное) пользование им.

**Правовой статус Президента Российской Федерации**

Президент Российской Федерации — высшая государственная должность Российской Федерации. Президент России является главой государства, не относящимся, по мнению ряда исследователей, ни к одной из ветвей власти; гарантом Конституции России, прав и свобод человека и гражданина в России; верховным главнокомандующим Вооружёнными силами Российской Федерации.

Правовой статус Президента России закреплён в четвёртой главе Конституции Российской Федерации.

Наряду с функциями главы государства Президент Российской Федерации наделён широкими полномочиями лица, де-факто возглавляющего исполнительную власть государства.

Президент Российской Федерации обладает неприкосновенностью, отличной от понятия «личная неприкосновенность», предусмотренной для всех граждан Российской Федерации статьёй 22 Конституции, но не конкретизируемой законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 7 Федерального Закона «О государственной охране»http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B5%D0%B7%D0%B8%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D1%82\_%D0%A0%D0%A4 - cite\_note-12#cite\_note-12, в отличие от прочих лиц, замещающих государственные должности, которым предоставляется государственная охрана, «Президент Российской Федерации в течение срока своих полномочий не вправе отказаться от государственной охраны».

Президент Российской Федерации в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами определяет основные направления внутренней и внешней политики государства.

Президент Российской Федерации назначает с согласия Государственной Думы Предедателя Правительства Российской Федерации; представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должности судей Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а также кандидатуру Генерального прокурора Российской Федерации; вносит в Совет Федерации предложение об освобождении от должности Генерального прокурора Российской Федерации; назначает судей других федеральных судов; формирует и возглавляет Совет Безопасности Российской Федерации, статус которого определяется федеральным законом; утверждает военную доктрину Российской Федерации; формирует Администрацию Президента Российской Федерации; назначает и освобождает полномочных представителей Президента Российской Федерации; назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил Российской Федерации; назначает и отзывает после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями палат Федерального Собрания дипломатических представителей Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях.

Президент Российской Федерации:

- назначает выборы Государственной Думы в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральным законом;

- распускает Государственную Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией Российской Федерации;

- назначает референдум в порядке, установленном федеральным конституционным законом;

- вносит законопроекты в Государственную Думу;

- подписывает и обнародует федеральные законы;

- обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства.

Президент Российской Федерации:

- осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации;

- ведет переговоры и подписывает международные договоры Российской Федерации;

- подписывает ратификационные грамоты;

- принимает верительные и отзывные грамоты аккредитуемых при нем дипломатических представителей.

Президент Российской Федерации является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации.

Президент Российской Федерации издает указы и распоряжения. Указы и распоряжения Президента Российской Федерации обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Указы и распоряжения Президента Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам.

Президент Российской Федерации приступает к исполнению полномочий с момента принесения им присяги и прекращает их исполнение с истечением срока его пребывания в должности с момента принесения присяги вновь избранным Президентом Российской Федерации.

3. Административное право как отрасль системы права РФ, понятие, предмет и метод правового регулирования, его источники

Административное право — отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере управленческой деятельности органов и должностных лиц по исполнению публичных функций государства и муниципальных образований.

Во многих странах именуется управленческим правом.

В дореволюционной России данная отрасль права именовалась также полицейским правом. Как отмечал В. Ф. Дерюжинский, «полицейское право принадлежит к кругу наук о государстве и предметом своим имеет изучение так называемого внутреннего управления».

Административное право - отрасль права, урегулирующая общественные отношения, которые возникают, развиваются и прекращаются в сфере государственного управления (управленческие правоотношения). Они и составляют предмет административного права.[[4]](#footnote-4)1

В управленческих правоотношениях в принципе исключено юридическое равенство их участников. Объясняется это тем, что в них непременно участвует субъект исполнительной власти, способный в силу предоставленных ему юридически-властных полномочий подчинять поведение иных участников этих отношений своим односторонним волеизъявлениям.

Данную область общественных отношений традиционно называют сферой государственного управления, в рамках которой субъекты исполнительной власти повседневно руководят хозяйственными, социально-культурными и административно-политическими процессами свойственными для них средствами (методами). В её рамках осуществляется деятельность различных по характеру органов государственного управления (не все из которых являются непосредственными субъектами исполнительной власти, хотя, несомненно, относятся к числу исполнительных органов, например: отраслевые департаменты министерств, администрация государственных корпораций, холдингов и концернов), а также должностных лиц. Кроме субъектов исполнительной власти, руководство некоторыми из этих процессов является функцией субъектов законодательной (представительной) власти, а также исполнительных органов системы местного самоуправления.

**Классификация административно-правовых отношений**

В зависимости от субъектов административных отношений:

-Отношения между вышестоящими и нижестоящими органами

-Различными органами неподчинёнными друг другу.

-Отношения между государственными и негосударственными органами.

-Органами государственного управления и гражданами

В зависимости от характера отношений:

-Отношения связанные с непосредственным управлением.

-Отношения не связанные с непосредственным управлением.

По областям деятельности:

-В сфере управления народным хозяйством.

-В сфере социально-культурного строительства.

-В сфере административно-политического строительства.

Метод административного права

Метод административного права — это совокупность правовых средств, способов, приёмов регулирующего воздействия на управленческие отношения.

Считается, что в административном праве используются три юридических возможности:

Предписание — возложение обязанности совершить активные положительные действия в пользу государства или третьих лиц;

Запрет — возложение обязанности воздержаться от определенных действий;

Дозволение — предоставление права на совершение активных положительных действий в своих интересах.

Функции административного права

К основным функциям административного права традиционно относятся:

-Правоисполнительная функция, предопределяемая тем, что административное право есть юридическая форма реализации исполнительной власти;

-Правотворческая функция, являющаяся выражением наделения субъектов исполнительной власти полномочиями по административному нормотворчеству;

-Организационная функция, проистекающая из организационного характера государственно-управленческой деятельности, который постоянно «поддерживается» нормами административного права;

-Координационная функция, имеющая своей целью обеспечение разумного и эффективного взаимодействия всех элементов регулируемой административным правом сферы государственного управления; -Правоохранительная функция, обеспечивающая как соблюдение установленного в сфере государственного управления правового режима, так и защиту законных прав и интересов всех участников регулируемых управленческих отношений.

Источники административного права

Источниками административного права являются внешние формы выражения административно-правовой нормы. Нормативно-правовой акт является источником административного права, если он содержит административно-правовые нормы (регулирует общественные отношения в сфере государственного управления).

Источники административного права классифицируют на:-Межгосударственные соглашения

-Законодательные акты (конституция, законы)

-Подзаконные акты (указы, акты правительств, ведомств)

-Акты руководителей государственных предприятий, организаций, учреждений (или акты их коллективных органов)

А также по административно-территориальному уровню на:

-Федеральные акты

-Акты субъектов федерации

-Акты местного самоуправления

Система административного права – это его внутреннее строение, которое выражается в единстве и согласованности административных норм, но вместе с тем разделением административного права на отдельные правовые институты.

В доктрине российского административного права основным событием смены советского строя на современный видится переход в главном вопросе о предмете административного права от концепции «государственного управления» к концепции «исполнительной власти».

Отход от концепций государственного руководства обществом означает преход к общественно-служебной концепции административного (публичного) права.

В смежной с административным материальным правом области административного судопроизводства просматривается обновление концепции административного права в доктрине и в законодательстве.

Административные споры рассматриваются в России судами, а не особыми присутствиями самой администрации. В другой смежной области, в вопросе об административных правонарушениях, в качестве общего правила сохраняется инквизиционный подход к рассмотрению дел.

Задача № 1

Губернатор области издал постановление, согласно которому запрещался вывоз зерна, произведенного в области, за пределы ее территории. Основаниями такого запрета, как указывалось в постановлении, являлись неурожай зерновых и необходимость формирования продовольственных фондов области. Фермер Е., не согласившись с позицией губернатора, оспорил его постановление в судебном порядке. Свои требования Е. аргументировал тем, что постановление ограничивает его правоспособность как главы крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

1. Дайте правовую оценку постановления губернатора.

2. Как следует решить дело?

3. Напишите от имени Е. заявление в суд.

1 Правовой статус губернаторов области установлен Конституцией РФ от 12.12.1993 года, закреплен в 3 главе. Согласно п.4 ст.76 Конституции РФ вне пределов ведения Российской Федерации, совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа осуществляют собственное правовое регулрование, включая принятие законов и иных нормативных правовых актов.

2. Суд вынес правильное решение по восстановлению правоспособности фермера - главы крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица

Согласно п.1 ст. 22 ГК РФ 1. Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом.

Согласно п. 2 ст. 22 ГК РФ Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение.

3. Жалоба на неправомерные действия губернатора области

«\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(Изданное постановление Губерноатором области ограничивает мою правоспособность как главы крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица

Кроме того, неправомерными действиями мне причинен ущерб, который я оцениваю

в \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб.

На основании изложенного, в соответствии со ст. 22 ГК РФ

ПРОШУ:

ризнать Постановление \_Губернатора\_незаконными \_

Взыскать в мою пользу ущерб сумме

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_руб.,

Приложения:

1. Копия искового заявления ответчику

2. Постановление Губернатора Области

Подпись\_\_\_\_\_\_ Дата\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Задача № 2

Полному товариществу «Рыбаков и компания» было отказано в государственной регистрации по мотиву нецелесообразности его функционирования в городе, где уже много подобных по профилю коммерческих организаций.

Несмотря на это, товарищество в течение 6 месяцев осуществляло предпринимательскую деятельность, не платя налоги. Эти факты были обнаружены налоговой инспекцией.

1. Правомерен ли отказ в государственной регистрации предприятия?

2.Какие сведения содержит учредительный договор полного товарищества?

3.Чем полное товарищество отличается от производственного кооператива?

4.Каковы юридические последствия деятельности полного товарищества в данном случае?

4.Составить учредительный договор полного товарищества «Рыбаков и компания».

1. Отказ не правомерен. Согласно п.1 ст. 51 ГК РФ . Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, опрееляемом законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Отказ в государственной регистрации юридического лица допускается только в случаях, установленных законом.

2. Согласно п.2 ст. 52 ГК РФ В учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица. Предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным.

Согласно п. 2 ст. 70 ГК РФ Учредительный договор полного товарищества должен содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

3. Полное товарищество отличается от производственного кооператива наименованием, учреительным документом, распределением прибыли

- наименованием

Согласно п. 1 ст. 96 ГК РФ Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Согласно п.1ст. 107 Г РФ . Производственным кооперативом (артелью) признается 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. Законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

Производственный кооператив является коммерческой организацией.

- учредительным документом

Согласно п.1 ст. 70 ГК РФ Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми его участниками.

Согласно п. 1 ст. 108 Учредительным документом производственного кооператива является его устав, утверждаемый общим собранием его членов.

- распределением прибыли

Согласно п.1 ст. 74 ГК РФ Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибли или в убытках.

Согласно п.4 ст. 109 ГК РФ Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

- членством п.1 ст. 78 ГК РФ и п.1 ст. 11 ГК РФ

- ликвидация организации

Согласно п.2 ст. 63 ГК РФ . После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Согласно п.1 ст. 112 ГК РФ Производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов. юридические последствия деятельности полного товарищества при не уплате налога – административная и уголовная ответственность

4. Учредительный договор «Рыбаков и компания»

УТВЕРЖДЕН

ОБРАНИЕМ УЧРЕДИТЕЛЕЙ

Протокол Nо. \_\_\_\_\_\_\_\_\_

от "\_\_"\_\_\_\_\_\_\_ 199\_ г.

УЧРЕДИТЕЛЬНЫЙ ДОГОВОР

полного товарищества

"\_\_\_\_ Рыбаков и компания \_\_\_"

г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. Предмет Договора

1.1. Граждане Российской Федерации:

- \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(фамилия, имя, отчество)

- \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(фамилия, имя, отчество)

- \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(фамилия, имя, отчество)

- \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(фамилия, имя, отчество)

- \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(фамилия, имя, отчество)

договорились создать в соответствии с действующим законодательством

оссийской Федерации Полное товарищество "\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_"

(именуемое в дальнейшем "Товарищество").

1.2. В соответствии с законодательством и настоящим договором

участник данного полного товарищества не вправе участвовать в других

полных товариществах.

1.3. Полное товарищество "\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_" является

юридическим лицом и строит свою деятельность на основании настоящего

Учредительного договора и действующего законодательства Российской

Федерации.

1.4. Полное фирменное наименование товарищества на русском языке:

Полное товарищество "\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_", сокращенное наименование:

ПТ "\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_".

1.5. Товарищество является коммерческой организацией.

1.6. Товарищество вправе в установленном порядке открывать

банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

Товарищество имеет круглую печать, содержащую его полное фирменное

наименование на русском языке, и указание на место его нахождения.

оварищество имеет штампы и бланки со своим наименованием, собственную

эмблему и другие средства визуальной идентификации.

1.7. Товарищество является собственником принадлежащего

ему имущества и денежных средств и отвечает по своим обязательствам

собственным имуществом. Участники имеют предусмотренные законом и

учредительными документами товарищества обязательственные права по

отношению к Товариществу.

1.8. Участники солидарно несут субсидиарную ответственность своим

имуществом по обязательствам товарищества.

1.9. Принятие новых участников в состав товарищества

осуществляется с согласия всех участников товарищества.

1.10. Место нахождения товарищества - город \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

1.11. Юридический адрес товарищества - \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

Задача № 3

Гр-н Гуревич узнал от своего приятеля, что дом, в котором находится его комната, по плану реконструкции в следующем году должен быть снесен. Гуревич сделал объявление и вскоре обменял свою комнату в тридцать метров на комнату в двадцать метров в пригородном поселке. Приблизительно через полгода после того, как состоялся обмен, Гуревич из сообщений того же приятеля узнает, что дом, в котором он ранее проживал, не только не будет снесен, а наоборот, будет надстроен, и в нем будут улучшены средства коммунального обслуживания (проведен газ, установлены ванны и т.д.). В связи с этим, не надеяь на добровольный обратный обмен, Гуревич обратился в суд с иском о признании договора обмена жилплощадью недействительным в связи с тем, что при заключении указанного договора находился в состоянии заблуждения. Кроме того, живя в пригороде, он должен тратить излишние средства и время для поездки на работу в город и обратно.

1.Дайте правовую оценку ситуации, изложенной в задаче.

2.Можно ли рассматривать сделку Гуревича в качестве недействительной?

3.Составить от имени Гуревича исковое заявление в суд.

4.Какое решение вынесет суд?

1. Дееспособный гражданин Гуревич заключил сделку обмена жилплощади, на основании чего была произведена государственная регистрация.

Сделку Гуревича нельзя рассматривать как недействительную.

Согласно п.1 ст. 178 ГК РФ Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения. Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения.

Заблуждение гр. Гуревича было относительно мотива сделки, вследствие чего оно не имеет значения.

. Исковое заявление о признании сделки недействительной

В\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_районный (городской)

народный суд\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_области

(края, республики)

ИСТЕЦ: \_Гуревич\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(ф. и. о., адрес)

ОТВЕТЧИК:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(ф. и. о., адрес)

ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

О признании сделки недействительной

“\_\_”\_\_\_\_\_\_200\_ г. мною. была совершена сделка \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

на обмен жилплощадью \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

На момент совершения сделки я находился в заблуждении

В связи с изложенным на основании п. 1 ст. 178ГК РФ

ПРОШУ:

Прошу считать сделку недействительной

Приложения:

1. Копия государственной регистрации имущества.

4.5. Копия искового заявления для ответчика.

одпись

Дата

4. Суд вынесет решение об отказе в исковом заявлении гр. Гуревич, о признании сделки действительной

Задача № 4

Иванова по просьбе своего родственника Петрова передала ему 5 млн. руб. денег в долг для покупки квартиры со сроком возврата через один год. Поскольку Петров в условленный соглашением срок не рассчитался, Иванова обратилась в суд для взыскания указанной суммы. Суд в иске Ивановой отказал, мотивируя тем, что стороны не оформили соглашение о займе долга письменно.

1. Какая должна быть форма договора займа?

2.Какие последствия предусматривает законодательство при несоблюдении формы договора?

3.Правильно ли решил суд данное гражданское дело?

1. ДОГОВОР

Мы, Иванова и Петров заключили настоящий договор о

нижеследующем:

Я, Петров, занял у Ивановой пять миллионов рублей (5000000 рублей сроком на один год до (Дата)

по первое октября

2. Платеж должен быть произведен (место, дата).

3. Деньги переданы и приняты

4. Если я, Петров, не уплачу занятые мной деньги к

указанному выше сроку, то Иванова вправе предъявить настоящий

договор ко взысканию.

5. Расходы по заключению настоящего договора оплачивает

Петров.

6. Настоящий договор составлен в одном экземпляре, который

выдается Ивановой.

Подписи сторон

В расписке необходимо в обязательном порядке отразить не только время (дату) и место (город) составления расписки (заключения договора), но и факт передачи денежных средств, то есть, что «деньги переданы и приняты»! Такая формулировка как «одна сторона передает, а вторая принимает…» не свидетельствует о факте передачи!

Закончить основной текст расписки лучше всего словами: «Сумма передана Заемщику в полном размере, что составляет \_\_\_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) руб. Заемщик \_\_\_\_\_\_\_\_\_ (Ф.И.О.) к Займодавцу \_\_\_\_\_\_\_\_\_ (Ф.И.О.) претензий по передаче суммы займа не имеет.»

Несоблюдение указанных правил может привести к невозможности возврата денежных средств в судебном порядке.

2. При несоблюдении письменной формы договора между гражданами если его сумма превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труд считать недействительным.

Согласно п.1 ст. 807. ГК По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

Согласно п. 1 ст. 808 ГК РФ Договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае, когда займодавцем является юридическое лицо, - независимо от суммы.

Согласно п.2 ст. 808 ГК РФ В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющие передачу ему займодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей.

Суд решил дело правильно

В соответствии с Федеральным законом от 19 июня 2000 г. N 82-ФЗ "О минимальном размере оплаты труда" базовая сумма, применяемая при исчислении стипендий, пособий и других обязательных социальных выплат, исчислении налогов, сборов, штрафов и иных платежей, исчислении платежей по гражданско-правовым обязательствам, размер которых в соотетствии с законодательством РФ определяется в зависимости от МРОТ, составляет 100 (сто) рублей. Таким образом, при заключении договора займа между гражданами на сумму более 1 000 (одной тысячи) рублей, этот договор должен иметь письменную форму.

Несоблюдение данного положения в соответствии со ст. 168 ГК РФ влечет недействительность договора - сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна.

Задача № 5

Уезжая в длительную экспедицию, Кросин передал своему другу Морозову на хранение мотороллер и редкую коллекцию медалей и орденов. Через год по возвращении Кросина Морозов сообщил ему, что возвратить полученные вещи не может, т.к. мотороллер украден, а коллекцию он продал своему знакомому Шведову, испытывая существенные финансовые затруднения, но готов рассчитаться сейчас деньгами.

Мотороллер был обнаружен вскоре работниками следственных органов у Воронова, который купил его у неизвестного лица на улице возле спортивного магазина

Кросин обратился в суд.

1.Назовите основные условия для предъявления виндикационного иска.

2.Будут ли требования гражданина Кросина удовлетворены?

3.Кто является добросовестным незаконным владельцем?

4.Можно ли к условиям задачи применить правила приобретательской давности?

1. Основные условия для предъявления виндикационного иска

Иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения - один из классических способов защиты права собственности, который реализуется собственником, утратившим владение, к фактическому владельцу имущества, не имеющему на владение (спорным имуществом) законных оснований. Такой иск называется виндикационным (от латинского vindico - заявлять претензию). Для предъявления виндикационного иска необходимо соблюдение нескольких условий. Во-первых, он применяется лишь к случаям, когда имущество фактически выбыло из владения собственника. Если этого не происходит, а препятствие выражается в пользовании или распоряжении имуществом, защита должна строиться на основании иного иска в порядке, предусмотренном ст. 304 ГК.

Во-вторых, имущество должно быть индивидуально определено, т.е. собственник должен указать, что именно выбыло из его владения и что он истребует.

В случае, когда из владения выбыли вещи, определенные родовыми признаками (например, определенное количество зерна, денег, ценных бумаг на предъявителя и т.д.), и индивидуализировать эти вещи невозможно, следует предъявлять иски о возврате неосновательного обогащения.

В-третьих, к моменту предъявления виндикационного иска имущество должно сохраниться у ответчика в натуральном виде, то есть должно реально существовать (о чем свидетельствуют разъяснения п. 16 Обзора практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав, от 28 апреля 1997 г. № 13 и п. 22 Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8). В противном случае, если к этому времени истребуемое имущество, например, уничтожено, переработано или потрблено, применение негаторного иска будет исключено из-за отсутствия самого истребуемого объекта, то есть той вещи, которую вы собираетесь изъять.

В-четвертых, у ответчика должны отсутствовать законные основания для владения имуществом. Мне по наследству досталась 1/12 доля нежилого помещения, занимаемого предприятием. Эта доля очень незначительна, то есть ее нельзя выделить (овеществить). Как мне можно получить за свою долю деньги, если остальные собственники данного помещения откажутся ее купить? Могу ли я через суд заставить их выплатить мне денежную компенсацию за эту долю?

В соответствии с п.п. 4 и 5 ст. 252 Гражданского кодекса РФ выплата участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается с его согласия. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена, и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию.

С получением компенсации собственник утрачивает право на принадлежащую ему долю. Если никто из собственников указанного нежилого помещения, получив ваше извещение о продаже доли (с указанием цены), никак на него не отреагирует или даст отказ от покупки, а покупателя со стороны вы не найдете, следует предъявить к сособственникам иск о взыскании рыночной стоимости вашей доли с прекращением права собственности.

2. К моменту предъявления виндикационного иска имущество должно сохраниться у ответчика в натуральном виде, то есть должно реально существовать .

Требования Кросина будут удовлетворены, но не виндикационным иском, т.к одно условие для его предъявления отсутствует.

Добросовестным незаконным владельцем является Морозов.

4. Для данной сделки применить правила приобретательской давности нельзя.

Согласно ст. 181 ГК РФ Иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение Иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (пункт 1 статьи 179), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

**Список литературы**

Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. – М.: Юрид. лит., 1993.

ГК РФ от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ // СЗ Российской Федерации.-1994.

Александров А. С. Юридическая техника – судебная лингвистика – грамматика права // Проблемы юридической техники: Сборник статей / Под ред. д. ю. н., проф. В. М. Баранова. – Нижний Новгород, 2000. – С. 101-108

Алексеев С.С. Общая теория права /С.С.Алексеев. - М: Норма - Инфра-М, 2000.- 350 с.

Арзамаскин Н.Н. Теория государства и права /Н.Н.Арамаскин, К.Б.Толкачев, А.Г. Хабибуллин. - Уфа: НИ и РИО УЮИ МВД РФ, 1996. – 259 с.

Венгеров А.Б. Теория государства и права /А.Б.Венгеров. - М.: Юриспруденция, 1999. – 310 с.

Волкова С. В., Малышева Н. И. Межвузовская конференция о проблемах юридической техники // Правоведение. -2006. - № 2.

Дмитриевцев К.Н. Процесс правотворчества в Российской Федерации: Автореф. дис. …канд. юрид. наук /К.Н. Дмитриевцев. - Н.Новгород, 1994. – 22 с.

Дмитрук В.Н. Теория государства и права. Учебное пособие /В.Н.Дмитрук. - Мн.: Амалфея, 1998. – 245 с.

Дюрягин И.Л Правотворчество в советском государстве /И.Л.Дюрягин, А.С.Пиголкин. - М.: Юридическая литература, 1974. – 271 с.

Законодательная техника / Под ред. Ю. А. Тихомирова. М.: Городец, 2000. — 272 с.

Законодательный процесс. Понятие. Институты. Стадии / Отв. ред. Р. Ф. Васильев. М.:Юриспруденция, 2000. — 320 с.

Иеринг Р. фон. Юридическая техника. М.: Статут, 2008. — 231 с.

Исаков В. Подготовка и принятие законов в правовом государстве /В.Исаков //Российская юстиция. - 1997. - №7. – С. – 12-14.

Капустина М. А. Юридическая техника: предмет, структура, методы (тезисы доклада) // Юридическая техника: вопросы теории и истории / Под общ. ред. Д. И. Луковской. – СПб., 2005. – С. 6-7

Кашанина Т. В. Юридическая техника: учебник. – М.: Эксмо, 2007.

Корельский В.М. Теория государства и права /В.М.Корельский, С.С.Алексеев. - М.: Норма - Инфра-М, 1998. – 267 с.

Королев А.И. Теория государства и права. Учеб. для юрид. спец. вузов /А.И.Королев. - 2-е изд. - Л.: Невский проспект, 1990. – 519 с.

Лазарев В.В. Общая теория права и государства /В.В.Лазарев. - М.: Юристъ, 2000.- 450 с.

Нашиц А. Правотворчество. Теория и законодательная техника /А.Нашиц. - М.: Прогресс, 1974. – 495 с.

Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В.Лазарева. – М.: Юристъ, 1996. – 638 с.

Пиголкин А.С. Процессуальные формы правотворчества /Под ред. П.Е. Недбайло, В.М.Горшенева.- М.: Юридическая литература, 1976. – 274 с.

Спиридонов Л.И. Теория государства и права /Л.И.Спиридонов. – М.: Юриспруденция, 1996. – 591 с.

Тарасов Н. Н. Юридическая техника в структуре юриспруденции (методологические проблемы исследования) // Юридическая техника, 2007. - №1. - С. 7-11

Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2001. – 776 с.

Теория государства и права: Учебник /Под ред. М.Н. Марченко. - М.: Зерцало, 2004. – 527 с.

1. 1 Дмитрук В.Н. Теория государства и права. Учебное пособие /В.Н.Дмитрук. - Мн.: Амалфея, 1998.,с.125 [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 Дмитриевцев К.Н. Процесс правотворчества в Российской Федерации: Автореф. дис. …канд. юрид. наук /К.Н. Дмитриевцев. - Н.Новгород, 1994.с.15. [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 Дмитриевцев К.Н. Процесс правотворчества в Российской Федерации: Автореф. дис. …канд. юрид. наук /К.Н. Дмитриевцев. - Н.Новгород, 1994. – 22 с. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В.Лазарева. – М.: Юристъ, 1996.,0с.137 [↑](#footnote-ref-4)