

А. И. ГОМОЛА

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНИК

Рекомендовано

*Федеральным государственным автономным учреждением
«Федеральный институт развития образования» (ФГАУ «ФИРО»)
в качестве учебника для использования в учебном процессе
образовательных учреждений, реализующих ФГОС СПО
по специальностям «Право и организация социального обеспечения»,
«Правоохранительная деятельность»*

Регистрационный номер рецензии 356 от 28 июня 2012 г. ФГАУ «ФИРО»

11-е издание, переработанное



Москва
Издательский центр «Академия»
2014

УДК 347(075.32)
ББК 67.404я723
Г64

Рецензент —

доктор юридических наук, профессор, директор Челябинского
юридического колледжа *Д. Н. Крюков*

Гомола А. И.

Г64 Гражданское право : учебник для студ. учреждений сред.
проф. образования / А. И. Гомола. — 11-е изд., перераб. — М. :
Издательский центр «Академия», 2014. — 432 с.
ISBN 978-5-7695-9154-9

Учебник может быть использован при изучении общепрофессиональных дисциплин «Гражданское право» и «Гражданское право и гражданский процесс» в соответствии с требованиями ФГОС СПО по специальностям «Право и организация социального обеспечения» и «Правоохранительная деятельность».

В учебнике анализируются нормы гражданского права, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, рассматриваются общие положения гражданского права, право собственности, обязательственные, договорные и внедоговорные отношения, институт наследства и право интеллектуальной собственности.

Для студентов учреждений среднего профессионального образования. Может быть полезен преподавателям гражданско-правовых дисциплин, а также юристам, работающим на предприятиях любых форм собственности.

УДК 347(075.32)
ББК 67.404я723

Учебное издание

Гомола Александр Иванович
Гражданское право

Учебник

Редактор *Т. В. Козьмина*. Технический редактор *О. Н. Крайнова*.
Компьютерная верстка: *Н. В. Протасова*.
Корректоры *А. П. Сизова, О. Н. Яковлева*

Изд. №1111104044. Подписано в печать 27.09.2013. Формат 60×90/16. Гарнитура «Таймс». Бумага офсетная № 1. Печать офсетная. Усл. печ. л. 27,0. Тираж 2 000 экз. Заказ №
Издательский центр «Академия». www.academia-moscow.ru
129085, Москва, пр-т Мира, 101В, стр. 1. Тел. (495) 648-05-07, факс (495) 616-0029.
Санитарно-эпидемиологическое заключение № ROSS RU. AE51. Н 16476 от 05.04.2013.
Отпечатано в полном соответствии с качеством электронных носителей,
предоставленных издательством в ОАО «Саратовский полиграфический комбинат».
410004, г. Саратов, ул. Чернышевского, 59. www.sarpk.ru

*Оригинал-макет данного издания является собственностью
Издательского центра «Академия», и его воспроизведение
любым способом без согласия правообладателя запрещается*

© А. И. Гомола, 2014

© Образовательно-издательский центр «Академия», 2014

© Оформление. Издательский центр «Академия», 2014

ISBN 978-5-7695-9154-9

Учебник написан в полном соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом (далее — ФГОС) по специальности «Право и организация социального обеспечения» (базовый и повышенный уровень подготовки среднего профессионального образования). Автор учебника учел примерную программу учебной дисциплины, требования к содержанию основной профессиональной образовательной программы.

Дисциплина «Гражданское право» является общепрофессиональной дисциплиной профессионального цикла. По окончании ее изучения выпускник должен обладать определенными *профессиональными компетенциями*, в частности:

- организовывать собственную деятельность, выбирать типовые методы и способы выполнения профессиональных задач, оценивать их эффективность и качество, искать оптимальные пути своего профессионального и личностного развития, ориентироваться в условиях постоянного изменения правовой базы;
- соблюдать деловой этикет, культуру и психологические основы общения, нормы и правила поведения, проявлять нетерпимость к коррупции;
- давать профессиональное толкование нормативным правовым актам для реализации прав граждан в сфере пенсионного обеспечения и социальной защиты;
- вести прием граждан по вопросам пенсионного обеспечения и социальной защиты, осуществлять установление (назначение, перерасчет, перевод), индексацию и корректировку пенсий, пособий, компенсаций и других социальных выплат, используя информационно-компьютерные технологии.

В результате освоения дисциплины «Гражданское право» студент должен *уметь*:

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;
- составлять договоры и доверенности;

оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;

анализировать и решать юридические проблемы в сфере гражданских правоотношений;

логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по гражданско-правовой тематике.

В результате освоения дисциплины студент должен *знать*:

понятие и основные источники гражданского права;

понятие и особенности гражданско-правовых отношений;

субъекты и объекты гражданского права;

содержание гражданских прав, порядок их реализации и защиты;

понятие, виды и условия действительности сделок;

основные категории института представительства;

понятие и правила исчисления сроков, в том числе срока исковой давности;

юридическое понятие собственности, формы и виды собственности;

основания возникновения и прекращения права собственности;

договорные и внедоговорные обязательства;

основные вопросы наследственного права;

гражданско-правовую ответственность.

Выпускник, получивший среднее профессиональное образование, должен быть готов к правоприменительной и правоохранительной деятельности (юрисконсульт, специалист паспортного стола, младший следователь, специалист отдела кадров, помощник нотариуса, адвокат и т. д.) в сферах государственного социального и пенсионного обеспечения граждан, в органах государственной власти и местного самоуправления, в любых организациях и на предприятиях независимо от их организационно-правовых форм.

Сама трактовка требований ФГОС СПО подчеркивает важную роль цивилистической науки, в которой ведущее место занимает гражданское право, наиболее объемная и динамичная отрасль материального права. Для изучения гражданского права необходимо знание не только норм Гражданского кодекса РФ, но и содержания федеральных законов, которые раскрывают и уточняют эти нормы. ФГОС СПО требуют от выпускника знания сущности гражданско-правового метода регулирования общественных отношений, а также основных понятий гражданского права, таких как: субъект гражданского права, объект гражданских правоотношений, формы и виды собственности, способы приобретения и прекращения права собственности, содержание гражданских прав и их реализация, виды

ответственности, порядок заключения гражданско-правовых договоров, требования и принципы их исполнения.

Изучение данного предмета предполагает обязательную работу не только с Гражданским кодексом РФ, но и с его комментарием, содержащим конкретные ссылки на статьи, анализ которых дает полную картину изучаемой нормы.

Помимо теоретического материала книга содержит так называемую практическую часть — контрольные вопросы, задания, имеющие целью закрепление материала и требующие использования всех форм активного обучения студентов — заполнения таблиц и подготовки сообщений до проведения деловых игр и занятий в компьютерных классах, посещения судебных заседаний в судах общей юрисдикции и арбитражных судах.

При подготовке к занятиям студенты могут использовать как компьютерную справочно-информационную систему («Консультант Плюс», «Гарант», «Кодекс» и т. д.), так и комментарий к Гражданскому кодексу РФ, подписку к приложению «Российской газеты» за последние два-три года и постановления пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ (в том числе совместные), Конституционного Суда РФ по гражданско-правовым вопросам.

Излагаемый в учебнике материал — наиболее динамичная отрасль российского законодательства, и поэтому, применяя любую норму гражданского права, следует обязательно уточнить, действует ли она на день изучения. Важно, чтобы студент с первого дня изучения данного курса имел текст Гражданского кодекса и по каждой теме вначале с преподавателем, а затем и самостоятельно фиксировал в нем изменения, которые произошли на день изучения темы, анализировал вновь принятые федеральные законы и иные источники гражданского права.

Учебник «Гражданское право» для студентов среднего профессионального образования переиздавался 10 раз и оказал существенную помощь в изучении самой сложной и объемной отрасли российского права.

Автор абсолютно уверен, что специалисты, имеющие среднее профессиональное образование, всегда будут нужны и востребованы на рынке труда.

Гражданское право — отрасль права, объединяющая правовые нормы, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, которые основаны на независимости имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон, в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей, а также нормального развития экономических отношений.

Гражданское право — одна из важнейших отраслей материального права, тесно связанная с гражданско-процессуальным правом и арбитражно-процессуальным правом, которые определяют положение участников процесса и порядок рассмотрения гражданско-правовых споров.

Гражданское право играет огромную роль в российском законодательстве. Для правильного уяснения значения гражданского права в регулировании всех отношений в обществе необходимо обратиться к классификации, подразделяющей право на частное и публичное.

Частное право — отрасль права, регулирующая отношения в области интересов граждан, индивидуальных собственников, предпринимателей, различного рода объединений (корпораций) в их имущественной деятельности и личных отношениях.

В отечественной правовой системе частное право всегда было представлено гражданским правом. В советское время, после отказа от деления права на публичное и частное, из гражданского права в качестве самостоятельных правовых отраслей выделились *семейное* и *трудовое право*, а «на стыке» гражданского и административного права возникли *земельное* и *природоресурсное* право. Обособлено выступает *международное частное право*, регулирующее частноправовые отношения с участием иностранных граждан, иностранных юридических лиц и лиц без гражданства.

Возвращение в конце 80-х — начале 90-х гг. XX в. к классическим основам романо-германской правовой системы, базирующейся на принципиальном различии публичного и частного права, потребовало не только отказа от доминирующей роли государственной

собственности и изменений в государственно-правовых отношениях, но и в науках, которые изучают эту отрасль знаний.

Термин *гражданское право* используется в трех значениях: отрасль права, юридическая наука, учебная дисциплина.

Отрасль права — относительно самостоятельное подразделение системы права, включающее в себя правовые нормы, которые регулируют специфические общественные отношения.

Отрасль гражданского права — это главное подразделение системы Российского права, которое представляет собой совокупность юридических норм, подотраслей, институтов, регулирующих значительный круг однородных общественных отношений, имущественных и личных неимущественных, объединенных общностью предмета и метода.

Предмет гражданского права составляют *имущественные* и связанные с ними *личные неимущественные отношения*. В предусмотренных гражданским законом случаях данная отрасль регулирует также и иные личные неимущественные отношения (честь, достоинство, деловую репутацию и т. д.).

Вместе с тем отношения по поводу имущества складываются, например, и в семье (семейное право), и в жилищных вопросах (жилищное право).

Для разграничения предмета правового регулирования используется индивидуализирующий признак — *метод гражданского права*, который *регулирует взаимосвязь участников гражданских правоотношений* (равенство субъектов, автономия, наличие обособленного имущества).

Наука гражданского права со времен римского права носит название *цивилистической науки* и изучает *закономерности гражданско-правового регулирования общественных отношений*. Результатом такой научной деятельности стало учение о гражданском праве, состоящее из системы взаимосвязанных и взаимосогласованных понятий, взглядов, суждений, идей, концепций и теорий.

Предметом *науки* также являются *изучение и анализ гражданско-правовых норм*. Поэтому главная задача науки гражданского права — всестороннее, тщательное и глубокое изучение содержания гражданско-правовых норм.

Цивилистическая наука исследует систему, иерархию различного рода нормативных актов гражданского законодательства, его соответствие потребностям развития общества. Для выявления закономерностей взаимодействия гражданско-правовых норм и регулируемых ими общественных отношений важное значение приобретает практика применения данных норм права судами общей

юрисдикции, арбитражными судами и другими правоохранительными органами. В процессе правоприменительной деятельности определяются пробелы гражданского законодательства и способы его совершенствования. При этом изучается не только гражданское законодательство России, но и цивилистические отрасли права дальнего и ближнего зарубежья, опыт европейских стран.

Особенности романо-германской системы правоотношений, которые отражены в нормах римского права, постепенно входят в правоотношение Российского государства. Не все международные нормы можно адекватно применять в Российском законодательстве, однако нормами конституционного права провозглашен приоритет международного права над национальным.

В отличие от науки, которая формулирует новые выводы и положения, учебная дисциплина обучает и, следовательно, сама по себе не создает нового, а знакомит с уже имеющимися научными достижениями.

В качестве **учебной дисциплины** гражданское право обеспечивает решение двух задач — теоретико-познавательной и практически прикладной.

Ее *теоретико-познавательное назначение* позволяет студентам усваивать сущность гражданского права, а также его отдельных институтов, объективные закономерности, которыми эта сущность определяется, содержание действующего гражданского законодательства и объективные тенденции его развития.

Практически-прикладное назначение гражданского права как учебной дисциплины связано с обучением навыкам применения норм гражданского законодательства к отдельным жизненным ситуациям. Для выполнения этой задачи привлекается конкретный материал из судебной практики арбитражных судов и судов общей юрисдикции, разрешаются конкретные вопросы, вытекающие из деятельности юридических и физических лиц. Непременным условием является изучение постановлений пленумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда, а также Конституционного Суда, касающихся вопросов регулирования гражданско-правовых отношений.

Для правильного понимания всех трех вышеперечисленных понятий: отрасли права, юридической науки и учебной дисциплины необходимо уяснить их различия, так как общность их заложена уже в самом термине «гражданское право», т. е. в том, что в основе всех трех подходов лежит гражданское законодательство.

В литературе существуют различные подходы. Наиболее приемлемо, на наш взгляд, разграничение по способу толкования: так,

наука гражданского права подразумевает в первую очередь доктринальный способ толкования, который не является обязательным. Главной задачей науки является разработка новых норм права по урегулированию вновь возникших общественных отношений, связанных с имуществом, неимущественных отношений, связанных и не связанных с имуществом.

Для применения норм гражданского права в практике (отрасль права) в первую очередь используется официальное толкование содержащихся в них предписаний к конкретным случаям жизни: нормативное (аутентическое и легальное) и казуальное (правоприменительное) толкование. Такое толкование предназначается для общего руководства в процессе применения гражданского права, относится к неограниченному числу случаев и распространяется на обширный круг субъектов.

Важное место занимает и историческое толкование гражданско-правовых норм, особенно при анализе источников гражданского права после 1991 г., когда «война законов» приобрела доминирующий характер в российском праве.

Обозревая в общем виде пути развития гражданского права, можно выделить следующие основные этапы.

Первый — до 1917 г. Сильная империя с развитой промышленностью и налаженными внутренними и внешними торговыми отношениями. Фундаментальное изучение данного периода только начинается.

Вторая — с победы Октябрьской революции до перехода к нэпу. В этот период начата ломка российских гражданских правоотношений путем ликвидации частной собственности и принят первый кодифицированный акт — Гражданский кодекс РСФСР 1922 г.

Третий — 1922—1936 гг. Борьба за полную победу государственной собственности во всех сферах деятельности общества.

Четвертый — с 1936 г. до принятия второго кодифицированного акта — ГК РСФСР 1964 г. Расцвет планового социалистического хозяйства.

Пятый — 1964—1990 гг. Замедление темпов развития гражданского оборота. В 1990 г. Первым съездом народных депутатов РСФСР была принята «Декларация о Государственном суверенитете РСФСР».

Шестой — 1990—1994 гг. Период «войны законов» и ломки остатков советских хозяйственных отношений, бурный процесс приватизации государственного и муниципального имущества. 26.06.1991 г. приняты «Основы гражданского законодательства Со-

юза ССР и республик», а 30.11.1994 г. часть первая Гражданского кодекса РФ (ГК РФ).

С е д ь м о й — 1995 — 2001 гг. 01.01.1995 г. вступает в законную силу часть первая ГК РФ, с 01.03.1996 г. — часть вторая ГК РФ, в 1998 г. — Градостроительный кодекс РФ (07.05.1998 г.), Бюджетный кодекс РФ (31.07.1998 г.), часть первая Налогового кодекса (31.07.1998 г.). В 1999 г. принят Кодекс торгового мореплавания (30.04.1999 г.), в 2000 г. вступила в силу часть вторая Налогового кодекса (05.08.2000 г.).

В о с ь м о й — с 1 марта 2001 г. начинается интенсивное принятие кодексов, которые явились итогом установления гражданского оборота на основании норм первой и второй частей ГК РФ.

В 2001 г. приведены в соответствие нормы, регулирующие отношения в использовании внутренних вод, в Кодексе внутреннего водного транспорта РФ (07.03.2001 г.); был принят Земельный кодекс РФ (25.10.2001 г.), часть третья Гражданского кодекса РФ (26.11.2001 г.), Арбитражно-процессуальный кодекс (24.07.2002 г.), Гражданский процессуальный кодекс (14.11.2002 г.), Таможенный кодекс (28.05.2003 г.).

Затем в связи с произошедшими изменениями в законодательстве назрела необходимость принятия нового Градостроительного кодекса РФ (29.12.2004 г.), Жилищного кодекса РФ (29.12.2004 г.), Лесного кодекса РФ (04.12.2006 г.), Водного кодекса РФ (03.06.2006 г.). Принятие 18 декабря 2006 г. части четвертой Гражданского кодекса РФ завершает кодификацию гражданского законодательства.

Д е в я т ы й — 1 января 2008 г. вступила в законную силу часть четвертая ГК РФ. Утратили силу Гражданский кодекс РСФСР 1964 г., «Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик» 1991 г.

Д е с я т ы й — наступит после политических преобразований в России 2011 — 2012 гг.

При изучении гражданского права следует выделить *гражданские правоотношения* в общем многообразии административных, финансовых и трудовых правоотношений, возникающих по поводу имущества. Условием разграничения является наличие главных критериев гражданского права: равенства участников правоотношения, их автономии и имущественного ценза. Кроме того, существует отличие и в правосубъектности (так, нормы семейного права регулируют имущественные отношения между членами семьи).

Прежде чем приступить к детальному изучению гражданского права как отрасли права, необходимо определить место и значение этой отрасли в системе российского права.

Гражданское право — отрасль материального права, которая наряду с другими отраслями материального права — уголовным и административным, является основополагающей отраслью законодательства России и регулирует все имущественные и личные неимущественные отношения, связанные или не связанные с имуществом.

Порядок судопроизводства по гражданским делам регулируется нормами гражданско-процессуального и арбитражно-процессуального права (в отношении юридических лиц и предпринимателей). Специальные и комплексные отрасли права в вопросах регулирования имущественных отношений базируются на нормах гражданского права, в случае необходимости отсылают к этим нормам, однако отражают специфику конкретных отношений в обществе.

Важное место в регулировании гражданско-правовых отношений занимают обычаи делового оборота, определенные в ст. 5 ГК как «сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе».

В целом гражданское право — одна из наиболее сложных, объемных и вместе с тем динамичных отраслей права, знание которой становится объективно необходимым условием для формирования юриста XXI в.

Развитие российского законодательства идет в направлении расширения социальной помощи государства различным слоям общества, поэтому комплексная отрасль права социального обеспечения становится доминирующей в среднем профессиональном образовании.

На взгляд автора, это нормальная тенденция развития правового государства, главная задача которого — удовлетворение нужд и потребностей каждого жителя государства, всех социальных слоев в сфере материального потребления.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Что составляет предмет гражданского права?
2. Какое место занимает гражданское право в системе цивилистических наук?
3. В чем особенности каждого этапа развития российского гражданского права?
4. Когда были приняты части действующего ГК РФ?

5. Какими существенными признаками отличаются гражданское право как отрасль права, юридическая наука и учебная дисциплина?
6. Какова роль гражданского права в формировании будущего юриста?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Заполните табл. 1.

Таблица 1. **Гражданское право**

Отрасль права	Юридическая наука	Учебная дисциплина
Общие положения		
Специфические черты		

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1.1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Тема 1.1.1. Понятие гражданского права. Место гражданского права в системе права России

Гражданское право как отрасль права — это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов и нормального развития экономических отношений в обществе.

Как и любая другая отрасль права, гражданское законодательство регулирует определенный круг отношений, которые и составляют предмет гражданского права, закрепленный в ст. 2 ГК.

Участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования (ст. 124 ГК).

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

Под *имуществом* закон подразумевает вещи (объекты материального мира), которые имеют или могут иметь денежную оценку (в том числе и деньги). Имущество — это совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей. Термин «имущество» также включает в себя право собственности на вещь. Гражданский кодекс регулирует и неимущественные отношения, связанные с имущественными. Например, право автора на произведение — неимущественное право, так как не имеет денежного выражения, но оно связано с имущественным правом автора на вознаграждение.

Принципиальное отличие ГК РФ 2005 г. от ГК РСФСР 1964 г. состоит в том, что из предмета гражданского права исключены неимущественные отношения, связанные с личностью гражданина: жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная семейная тайна, право свободного передвижения, право на авторство и т. д.

Такие нематериальные блага только защищаются гражданским законом, так как пользоваться этими благами может только тот, кто ими обладает.

Таким образом, правовые отношения, регулируемые гражданским законодательством, включают в себя *имущественные отношения* между людьми по поводу материальных благ и *личные неимущественные отношения* по поводу нематериальных благ.

По мнению автора, имущественные отношения разделяют на *статические*, связанные с нахождением материальных благ у определенных людей (право собственности, ограниченные вещные права), и *динамические*, связанные с переходом материальных благ от одного лица к другому (обязательства, наследование).

Имущественные отношения могут быть производны от неимущественных (например, права автора на вознаграждение). Неиму-

щественные отношения не имеют экономического содержания, но связаны с имущественными (например, авторский гонорар за произведение науки, литературы, искусства).

Имущественные отношения составляют предмет не только гражданского права, но и ряда других отраслей права, в частности налогового, бюджетного. Поэтому Гражданский кодекс, помимо предмета, вынужден прибегнуть еще к одному индивидуализирующему признаку гражданского законодательства — *методу регулирования*.

Тема 1.1.2. Предмет и метод гражданского права. Принципы гражданско-правового регулирования

Гражданский кодекс регулирует 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 ГК).

Таким образом, в предмет гражданского права входят:
имущественные отношения;

личные неимущественные отношения, связанные с имущественными (табл. 2).

Имущественные отношения — это феномен.

Таблица 2. Структура предмета гражданского права

Имущественные отношения		
Предмет гражданского права	Совокупность вещей	Индивидуально-определенная вещь
	Совокупность вещей и имущественных прав на них	Право собственности, зафиксированное в документе
	Совокупность имущественных прав	Ценные бумаги
	Личные неимущественные отношения, связанные с имуществом	Авторское право (имеет срок давности 70 лет)

Имущественные отношения		
	Защищается нормами ГК	
	Личные неимущественные отношения, не связанные с имуществом, охраняемые нормами гражданского права	Отображены в ст. 55 Конституции РФ и нормах гражданского права

Гражданско-правовой метод регулирования — обусловленный природой гражданского права способ воздействия гражданско-правовых норм на регулируемые ими общественные отношения.

Наука гражданского права выделяет три основных метода регулирования этих отношений.

1. *Равенство участников отношений.* Нормы гражданского законодательства не применяются к налоговым, финансовым и административным отношениям, а также к любым другим имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, поскольку все органы в таких отношениях наделены властными функциями в данном конкретном правоотношении.

2. *Автономия участников правоотношений* — способность лица свободно формировать свою волю. Степень автономии и имущественной самостоятельности может быть различной. Наиболее широкая она у граждан, хозяйственных обществ и товариществ, существенно ограничена у государственных и муниципальных предприятий, так как их имущество принадлежит государству, субъекту Федерации либо муниципальным образованиям и учреждениям, финансируемым собственником.

3. *Имущественная самостоятельность* — возможность субъекта права самостоятельно распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

Помимо искового производства в гражданско-правовых отношениях возникла новая система правоотношений, основанная на жалобах в государственные и муниципальные органы.

Кроме того, Гражданский кодекс определяет, что можно подать иск против государственного органа и органа местного самоуправления: по ст. 13 ГК ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охра-

няемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными.

В случае признания судом акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными ст. 12 ГК.

Более детально и конкретно методы гражданско-правового регулирования раскрываются в принципах гражданского права, которые представляют собой основные начала гражданского правового регулирования общественных отношений и являются основой для рассмотрения гражданско-правовых споров в том случае, когда нормы гражданского законодательства не отражают конкретного гражданского правоотношения, например правоотношения на торговой бирже, которые по сути отвечают гражданскому законодательству и его нормам (ст. 1 ГК).

Гражданское право, будучи регулируемым диспозиционными нормами права, достаточно часто обращает спорящих участников гражданского оборота к принципам гражданского права.

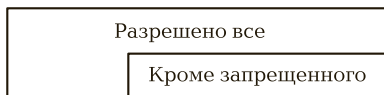
Именно принципы гражданского права являются определяющими при регулировании общественных отношений, входящих в предмет гражданского права, а также при наличии пробелов в гражданском законодательстве, когда возникает необходимость в применении аналогии права. В случае неурегулирования общественных отношений конкретной нормой гражданского права применяются основные начала гражданского законодательства.

Эти принципы описаны во всех учебниках и учебных пособиях по гражданскому праву.

Принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ; п. 1 ст. 1; ст. 8, 9, 18, 49 ГК) из всех остальных отраслей материального права имеет только гражданское право. Он отражает степень государственного воздействия на участников гражданского оборота. Это означает, что разрешено все, что не запрещено (схема 1).

Рыночная экономика может развиваться успешно только тогда, когда субъекты гражданского права обладают необходимой свободой, которая в свою очередь порождает предприимчивость и инициативу.

Схема 1. Принцип дозволительной направленности



Нормы гражданского права действуют на основе общего правила — разрешена любая деятельность субъектов гражданского оборота, кроме запрещенной законом. Это правило наглядно проявляется в правоспособности граждан и юридических лиц (ст. 18, 49 ГК).

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

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть оспорено юридическим лицом в суде.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься на основании специального разрешения (лицензии).

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Подтверждением этого принципа является и то, что большинство норм гражданского законодательства носят диспозитивный характер.

Субъекты гражданского права могут реализовывать свою правоспособность по собственному усмотрению, регулировать приемле-

мым для себя способом содержание правоотношения, распоряжаться субъективными правами, которые им принадлежат, определяют необходимость защиты нарушенного права и способы защиты.

Принцип равенства правового режима для всех субъектов гражданского права. Этот принцип означает, что ни один субъект в гражданском праве не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами. В частности, одни и те же нормы права распространяются на отношения как с участием граждан, так и с участием организаций, государственных органов РФ, субъектов РФ и муниципальных образований. Так, если в ранее действовавшем законодательстве предусматривалось два срока исковой давности: три года для отношений с участием граждан и один год для отношений между организациями, то в ныне действующем законодательстве закреплён единый для всех субъектов гражданского права трехгодичный срок исковой давности (ст. 196 ГК РФ).

Принцип недопустимости вмешательства в частные дела (п. 1 ст. 2; п. 1 ст. 150; ст. 12 и 151 ГК). Никто, в том числе государственные органы, субъекты РФ и частные лица, не вправе вмешиваться в дела субъектов гражданского права, если они осуществляют свою деятельность в рамках гражданского законодательства. Например, органы местного самоуправления не вправе указывать лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, какие товары, работы или услуги им производить, а также на каких условиях и по какой цене их реализовывать.

Статьей 23 Конституции РФ предусмотрено право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, защиту своей чести и доброго имени. Запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни также содержит Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (с изменениями от 27 июля 2010 г., 6 апреля, 21 июля 2011 г.).

Принцип неприкосновенности собственности (гл. 15 ГК). Неприкосновенность собственности фигурирует в основных положениях гражданского права. На принципе неприкосновенности строится Основной закон: «Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения» (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ и п. 1 ст. 1 ГК). Исключение составляют: конфискация, реквизиция и выкуп домашних животных при ненадлежащем

обращении с ними и принудительное отчуждение бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (принудительное отчуждение имущества).

Принцип свободы договора (ст. 421 ГК и др.). В новом Гражданском кодексе РФ договорные нормы занимают не менее половины в общем числе гражданско-правовых норм. Принцип свободы договора сформулирован в п. 1 ст. 421 ГК: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, предусмотренный и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. В договоре могут содержаться элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор).

Принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств (ст. 9 ГК). Статьей 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК установлено, что товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории РФ. Исключаются те виды товаров, работ и услуг, свободная реализация которых запрещена Указом Президента РФ от 22.02.1992 г. № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена».

В соответствии с п. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» (с изменениями от 6 декабря 2011 г.) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку РФ запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральным законом.

В соответствии со ст. 74 Конституции ограничения на перемещение товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Принцип необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав и обеспечения восстановления нарушенных прав (ст. 12 ГК). Восстановление нарушенного права и пресечение дей-

ствий, нарушающих права либо создающих угрозу нарушения прав участников гражданского оборота, восстановление первоначального положения вещей — естественный способ удовлетворения требований обладателя права.

Восстановление — это способ, приемлемый в большинстве ситуаций и правоотношений (требование имущества из чужого незаконного владения, требование восстановить нарушенные права и т.д.).

Восстановление возможно в том случае, когда имущество не утратило своих полезных качеств. Данный принцип может применяться как самостоятельно, так и в сочетании с другими принципами.

При возникновении спора о праве и о восстановлении прежнего положения судом удовлетворяются оба этих требования. *Восстановление есть возврат владельцу его прав.* Имущество, приобретенное неосновательным обогащением, возвращается потерпевшей стороне в натуре. Если это невозможно по той или иной причине, потерпевшей стороне возмещаются стоимость и убытки по правилам, предусмотренным ст. 1105 ГК.

В случае расторжения договора найма жилого помещения в судебном порядке в соответствии со ст. 687, 688 ГК выселение нанимателя по решению суда есть не что иное, как восстановление нарушенных прав наймодателя, которые нарушал наниматель своими действиями: невнесением длительное время оплаты, порчей имущества и т.д.

Принцип судебной защиты нарушенного права (ст. 23, 34, 35, 46 и т.д. Конституции РФ). Конституция РФ (ч. 1 ст. 46) содержит норму, гарантирующую каждому судебную защиту его прав и свобод, а Гражданский кодекс (например, п. 2 ст. 34) говорит о том, что суд обязан в течение трех дней со времени вступления в законную силу решения о признании гражданина недееспособным или об ограничении его дееспособности сообщить об этом органу опеки и попечительства по месту жительства такого гражданина для установления над ним опеки или попечительства.

Тема 1.1.3. Система гражданского права. Отграничение гражданского права от других отраслей права (административного, трудового, семейного и др.)

Гражданское право — это система правовых норм, предполагающая не только их единство, но и дифференциацию на подотрасли и институты.

Элементы системы гражданского права

Общая часть — ее нормы служат объединяющим началом для всех остальных частей гражданского права (нормы об юридических и физических лицах, объектах гражданских прав и т. д.).

Вещное право — отношения по поводу принадлежности материальных благ отдельным лицам (право собственности, ограниченные вещные права).

Обязательственное право — обязательства из договоров обязательства, из деликтов. Наиболее объемная часть гражданского права.

Наследственное право — приобретение наследства, наследование по закону, завещанию и т. д.

Исключительные права — авторское, патентное право, право на товарный знак, фирменное наименование и т. д.

Нематериальные блага (защита чести, достоинства и деловой репутации).

Гражданское право входит в систему права Российской Федерации, оно связано с административным, семейным, уголовным, трудовым и другими отраслями права, однако особое внимание следует уделить отграничению гражданского права от смежных отраслей права. Основными критериями здесь являются предмет и метод.

Отграничение гражданского права от других отраслей права

Административное, финансовое, налоговое и трудовое право регулируют правоотношения, основанные на власти и подчинении, в них отсутствует равенство сторон.

Административное право вступает в действие при совершении дорожно-транспортного происшествия, в случае привлечения лица к административной ответственности потерпевшая сторона вправе обратиться в суд по взысканию ущерба в порядке ст. 1079 ГК.

Налоговое право регулирует правоотношения по поводу взыскания налогов и штрафных санкций, однако при необоснованном применении этих санкций налоговыми и другими органами субъекты гражданского оборота могут предъявить требования о возмещении убытков в порядке ст. 15, 16 ГК.

Семейное право регулирует имущественные отношения между членами семьи (алиментные обязательства, сделки супругов и т. п.), поэтому эти отношения не входят в предмет гражданского права. Вместе с тем ст. 4 Семейного кодекса допускает применение к имущественным и личным неимущественным отношениям, складываю-

щимся между членами семьи, норм гражданского права, если такие отношения не регулируются Семейным кодексом.

Природоохранительное право регулирует отношения в сфере природопользования, которые регламентируются водным, лесным законодательством, законодательством о недрах. Следует отметить, что ст. 2 ГК не предусматривает возможность применения норм гражданского права к имущественным отношениям в сфере природопользования. Однако Водный и Лесной кодексы содержат указания о применении норм гражданского законодательства к отдельным группам отношений. Статья 16 Водного кодекса включает положения о заключении договора водопользования:

«Договор водопользования заключается в соответствии с гражданским законодательством, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом.

Порядок подготовки и заключения договора водопользования относительно водного объекта, находящегося в государственной или муниципальной собственности, форма примерного договора водопользования и порядок проведения аукциона на право заключить договор водопользования утверждаются Правительством РФ.

При заключении договора водопользования по результатам аукциона не допускается изменение условий аукциона на основании соглашения сторон этого договора или в одностороннем порядке».

Согласно ст. 17 Водного кодекса изменение и расторжение договора водопользования осуществляются в соответствии с гражданским законодательством.

Статья 70 Лесного кодекса регламентирует выполнение работ, оказание услуг по лесоустройству: «Выполнение работ, оказание услуг по лесоустройству осуществляются в соответствии с гражданским законодательством, если иное не установлено настоящим Кодексом. Органы государственной власти или органы местного самоуправления размещают заказы на выполнение работ, оказание услуг по лесоустройству в порядке, установленном Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»).

Тема 1.1.4. Понятие и виды источников гражданского права. Система гражданского законодательства: Гражданский кодекс, федеральные законы и подзаконные акты

Государство для осуществления своих задач широко использует правообразующую деятельность, т. е. издает правовые нормы, с по-

мощью которых развитию общественных отношений придается определенная направленность.

Воля государства становится источником права только тогда, когда она выражена в форме нормативного акта. С помощью нормативного акта происходит придание выражаемой государством воле юридически обязательной силы.

*Нормативные акты, в которых формируются общеобязательные правила поведения, охраняемые государством, являются **источниками права**.*

В зависимости от органа, выражающего свою волю, различают следующие в и д ы и с т о ч н и к о в гражданского права.

1. Конституция РФ (Основной закон) содержит основополагающие нормы различных отраслей права, в том числе и гражданского права.

Статьи 35 — 36 Конституции составляют основу гражданско-правового регулирования отношений собственности на территории РФ, ст. 20 — 25 — основу личных неимущественных отношений (честь, достоинство, доброе имя гражданина, личная неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, жилища и т. д.).

2. Кодифицированные нормативные акты ГК РФ занимают особое место в гражданском законодательстве.

В ст. 3 ГК рассматривается гражданское законодательство в узком смысле: это Гражданский кодекс и принятые в соответствии с ним федеральные законы (в дальнейшем ФЗ), регулирующие гражданские правоотношения, указанные в ст. 2 ГК.

В соответствии с Конституцией РФ гражданское законодательство находится в ведении РФ. Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК.

Отношения, указанные в ст. 2 ГК, могут регулироваться также указами Президента РФ, которые не должны противоречить Конституции, ГК и иным федеральным законам.

На основании и во исполнение ГК и иных законов, указов Президента РФ Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права.

В случае противоречия указа Президента РФ или постановления Правительства РФ ГК или иному закону применяется ГК или соответствующий закон.

Действие и применение норм гражданского права, содержащихся в указах Президента РФ и постановлениях Правительства РФ, определяются правилами гл. 1 ГК.

Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в

случаях и в пределах, предусмотренных ГК, другими законами и иными правовыми актами.

Федеральные законы, регулирующие гражданские правоотношения, также являются источниками гражданского права. Они вступили в силу после принятия ГК, более детально регулируют отдельные группы гражданских правоотношений.

По состоянию на 01.01.2012 г. (данные из справочно-информационной системы «Консультант Плюс») российское федеральное законодательство в области гражданского права содержит следующее количество действующих нормативно-правовых актов (НПА):

- федеральных законов РФ — 814;
- указов Президента РФ — 360;
- постановлений Правительства РФ — 1404;
- постановлений Верховного Суда РФ — 63;
- постановлений Высшего Арбитражного Суда РФ — 160;
- прочих НПА — 8 336.

Гражданские правоотношения регулируются не только нормами, указанными в ч. 1 ст. 3 ГК, но и федеральными законами, в том числе: от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ (в ред. от 30.11.2011 г.) «Об акционерных обществах» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.); от 8.02.1998 г. № 14-ФЗ (в ред. от 18.07.2011 г.) «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.); от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ (в ред. от 16.11.2011 г.) «О некоммерческих организациях» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.) и многими другими.

Источниками гражданского права являются:

указы Президента РФ, постановления Правительства РФ (пример: Постановление Президиума Верховного Совета РФ и Правительства РФ от 25.05.1992 г. № 2837-1 (с изм. от 22.10.1997 г.) «О неотложных мерах по улучшению расчетов в народном хозяйстве и повышении ответственности предприятий за их финансовое состояние» дает методику расчета определенной в ст. 332 ГК законной неустойки);

Постановление Правительства РФ от 15.12.2007 г. № 872 «О создании и регулировании деятельности федеральных казенных предприятий» (в ред. от 07.09.2011 г.);

Указ Президента РФ от 14.11.2002 г. № 1325 «Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации» (в ред. от 19.10.2011 г.) и др.;

ведомственные нормативные акты;

обычай делового оборота, т. е. сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности, правила поведения, не предусмотренные законодательством.

Тема 1.1.5. Пределы действия нормативных правовых актов

Все нормативные правовые акты имеют определенные пределы (ограничения) своего действия во времени, в пространстве, по предмету и по кругу лиц.

Действие нормативных правовых актов во времени

Говоря о пределах действия нормативных правовых актов во времени, в первую очередь следует учесть такие существенные моменты, как вступление в действие нормативного правового акта и прекращение его действия.

Основывая свои законные требования на правовой норме или защищаясь с ее помощью от необоснованных претензий, необходимо точно знать, действовала ли она в момент нарушения права и возникновения спорных отношений.

Вступление в действие нормативных актов

Статья 15 Конституции РФ определяет обязательные условия вступления в силу нормативных актов. Все законы, а также любые нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, должны быть официально опубликованы для всеобщего сведения, т. е. обнародованы. Неопубликованные нормативные правовые акты не применяются, не влекут правовых последствий как не вступившие в силу.

Установленный Конституцией РФ принцип обнародования нормативных актов послужил основой для принятия актов, определивших порядок опубликования и вступления в силу нормативных правовых актов.

Основные акты Российской Федерации, регулирующие этот вопрос:

1) Федеральный закон от 21.10.2011 г. № 289-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания"»;

2) Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» (в ред. от 17.11.2011 г.).

Рассмотрим условия, необходимые для вступления в силу нормативных правовых актов, — это обязательное официальное опубликование всех федеральных законов и обязательная государственная регистрация в Министерстве юстиции подзаконных актов, затрагивающих права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающих правовой статус организаций или имеющих межведомственный характер.

Под *официальным опубликованием нормативного правового акта* следует понимать помещение полного текста документа в специальных изданиях, признанных официальными действующим законодательством.

Для федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания, актов Президента РФ, актов Правительства РФ такими изданиями являются «Российская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации» и «Парламентская газета».

Официальным опубликованием считается первая публикация полного текста федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Для ведомственных нормативных правовых актов официальным опубликованием считается опубликование в «Российской газете» и «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти» издательства «Юридическая литература».

Исключения составляют акты Центрального банка РФ и Федеральной службы по финансовым рынкам, официальными источниками опубликования которых являются соответственно «Вестник Банка России» и «Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг».

Все нормативные акты, затрагивающие интересы граждан либо межведомственные интересы, проходят государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ.

Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в определенном законодательством порядке, не влекут правовых последствий как не вступившие в силу и не могут служить законным основанием для регулирования соответствующих правоотношений, применения каких бы то ни было санкций к гражданам, должностным лицам и организациям за невыполнение содержащихся в них предписаний.

Общий порядок вступления в силу законов и актов палат Федерального Собрания определен ст. 6 Федерального закона от

14.06.1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» (с изм. от 22.10.1999 г., 21.10.2011 г.). В соответствии с ним федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу по истечении десяти дней после официального опубликования.

Этот порядок действует, если самими законами и актами палат Федерального Собрания не установлен другой порядок вступления их в силу.

Кроме того, существуют следующие варианты вступления в силу законов и актов палат Федерального Собрания.

1. Порядок вступления в силу закона может быть определен в самом законе: называется конкретная дата или, что встречается чаще, дается формулировка: «Вступает в силу со дня официального опубликования».

2. Порядок вступления в силу закона довольно часто определяется отдельным документом — законом о введении его в действие.

Акты Президента РФ, имеющие нормативный характер, акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования (табл. 3).

Иные акты Президента РФ и Правительства РФ, в том числе акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания.

Данный порядок также является общим и применяется в тех случаях, когда самими актами не установлен другой порядок вступления в силу.

Если порядок вступления в силу не определен в самом акте, то нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу по истечении 10 дней после дня их официального опубликования.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения, носящие конфиденциальный характер и не подлежащие в связи с этим официальному опубликованию, прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ, вступают в силу со дня государственной регистрации и присвоения номера, если самими актами не установлен более поздний срок.

Таблица 3. Порядок опубликования и вступления в силу нормативных правовых актов (НПА)

Вид документа	Официальный источник опубликования	Срок вступления в силу	Нормативный акт, регулирующий данные вопросы
Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания	«Парламентская газета», «Российская газета», «Собрание законодательства РФ»	По истечении 10 дней после дня их официального опубликования	Федеральный закон от 14.06.1994 г. № 5-ФЗ
НПА Президента РФ	«Российская газета», «Собрание законодательства РФ»	По истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования	Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763
НПА Правительства РФ	«Российская газета», «Собрание законодательства РФ»	По истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования	Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763
НПА федеральных органов исполнительной власти, прошедшие регистрацию	«Российская газета», «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти»	По истечении 10 дней после дня их официального опубликования	Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763, Указ Президента РФ от 13.08.1998 г. № 963
НПА таможенного законодательства	«Российская газета», «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти»	По истечении одного месяца со дня их официального опубликования	Ст. 4 Таможенного кодекса РФ

Вид документа	Официальный источник опубликования	Срок вступления в силу	Нормативный акт, регулирующий данные вопросы
НПА федерального министерства и Федеральной таможенной службы РФ (ФТС РФ) в области таможенного дела	«Российская газета», «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти»	По истечении 10 дней после дня их официального опубликования, за исключением п. 5, ст. 63, 124, 125 Таможенного кодекса РФ	Ст. 5 Таможенного кодекса РФ, Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763
НПА Федеральной службы по финансовым рынкам РФ (ФСФР РФ), прошедшие регистрацию	«Российская газета», «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти»	По истечении 10 дней после дня их официального опубликования	Федеральный закон от 26.11.1998 г. № 182-ФЗ, Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763
Приказы ФСФР РФ, признанные не нуждающимися в государственной регистрации	«Вестник Федеральной службы по финансовым рынкам»	С момента их подписания, если самими приказами не установлен иной срок и порядок вступления в силу	Приказ ФСФР от 15.12.2004 г. № 04-1244/ПЗ-Н
НПА Банка России	«Вестник Банка России»	По истечении 10 дней после дня их официального опубликования (за исключением случаев, установленных Советом директоров)	Федеральный закон от 10.07.2002 г. № 86-ФЗ
Международные договоры	«Собрание законодательства РФ», «Бюллетень международных договоров»	Определен в тексте договора или согласован договаривающимися сторонами	Ст. 30 Федерального закона от 15.07.1995 г. № 101-ФЗ

Для некоторых нормативных актов могут быть предусмотрены специальные правила их вступления в силу, всегда специально оговариваемые в законе.

Порядок вступления в силу нормативных правовых актов субъектов РФ и актов муниципальных образований устанавливается ими самостоятельно.

Говоря о действии нормативных правовых актов во времени, следует остановиться на следующих аспектах.

По общему правилу нормативные акты не имеют обратной силы. Нормы, содержащиеся в нормативном правовом акте, распространяются только на те отношения, которые возникли после его введения в действие. Все произошедшее до дня вступления в силу нормативного акта его нормами не регулируется.

Обратная сила может быть придана нормативному акту в исключительных случаях. И тогда нормативный акт распространяет свое действие даже на те отношения, которые уже возникли в прошлом, до момента его вступления в силу. Такие ситуации всегда специально оговариваются в законе.

Ст. 54 и 57 Конституции РФ строго ограничивают случаи придания нормативному правовому акту обратной силы. Так, не имеют обратной силы законы, устанавливающие или отменяющие ответственность, а также законы, устанавливающие новые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков. Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. В то же время, если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применять нужно новый закон.

Прекращение действия нормативного акта означает утрату им юридической силы. Нормативный акт прекращает свое действие:

по истечении срока, на который он был принят (таковы, например, законы о тарифах взносов в государственные социальные внебюджетные фонды, принимаемые на конкретный год);

в результате прямой отмены этого акта (обычно норма об утрате силы каким-либо нормативным актом содержится в специальном нормативном правовом акте, например в законе о введении в действие кодекса);

в результате принятия нового нормативного акта равной или большей юридической силы, регулирующего тот же круг общественных отношений. В таких случаях официально не отмененный нормативный акт или его отдельные нормы фактически утрачивают силу в связи с изданием нового нормативного акта, устанавливающего иной порядок правового регулирования (так, с принятием части

первой Гражданского кодекса, закрепившей институт доверительного управления имуществом, фактически утратил силу Указ Президента РФ от 24.12.1993 г. № 2296 «О доверительной собственности (трасте)».

Действие нормативных правовых актов в пространстве

Пределы действия нормативных правовых актов в пространстве — это ограничение действия нормативного акта только той территорией, на которую распространяется суверенитет государства или компетенция соответствующего правотворческого органа.

Эти пределы определяются на основе территориального и экстерриториального принципов.

В соответствии с территориальным принципом действие нормативного правового акта распространяется на всю территорию в пределах государственных или административных границ деятельности правотворческого органа.

Так, федеральные законы и иные нормативные акты федеральных органов власти действуют на всей территории России, акты субъектов РФ — только на территории этих субъектов, а акты муниципальных образований применяются только в границах этих административных единиц.

Экстерриториальность действия нормативного правового акта означает распространение правовых актов данного субъекта правотворчества за пределы территориальных границ деятельности этого субъекта.

Иными словами, применение на территории Российской Федерации законодательства иностранных государств в некоторых случаях допускается, но лишь настолько, насколько это допускается национальным законодательством и определено в межгосударственном соглашении. Например, в соответствии с законодательством Российской Федерации при рассмотрении гражданских споров по поводу имущества суд должен применять правовые акты тех иностранных государств, на территории которых находится спорное имущество.

Действие нормативных правовых актов по предмету

Пределы действия нормативных актов по предмету определяются кругом общественных отношений, которые урегулированы данным актом, отраслью законодательства, к которой он относится, и

разновидностью содержащихся в нем правовых норм (общих или специальных).

Нормы Конституции РФ имеют неограниченное действие по предмету: они прямо распространяются на все правовые отношения, возникающие в государстве.

Действие отраслевых кодексов и законов ограничено рамками предмета данной отрасли законодательства. Так, в соответствии со ст. 2 ГК нормы гражданского законодательства применяются к имущественным и личным неимущественным отношениям между равноправными субъектами и не распространяются на имущественные отношения, основанные на властном подчинении, — налоговые, финансовые, административные.

Из этого правила есть исключения, когда закон предусматривает возможность применения положений одной отрасли законодательства для отношений, урегулированных другой отраслью. Например, согласно ст. 11 Налогового кодекса институты, понятия и термины гражданского, семейного и других отраслей законодательства, используемые в этом Кодексе, если им не дано определение в самом Кодексе, применяются в том значении, в каком они используются в этих отраслях законодательства.

В границах одной и той же отрасли законодательства действует приоритет специальных норм перед общими. Суть этого правила в следующем. Нормативный акт может содержать общие положения по определенному кругу общественных отношений (например, по отношениям, связанным с заключением и исполнением договора купли-продажи) и одновременно предусматривать особые, специально установленные для конкретных случаев правила (например, по купле-продаже недвижимости). В ситуациях, касающихся этой конкретной разновидности отношений, в первую очередь будут применяться специальные нормы. Так, согласно ст. 454 ГК к договору купли-продажи недвижимости как к разновидности договоров купли-продажи общие положения о купле-продаже применяются, если иное не предусмотрено правилами данного Кодекса об этом виде договора.

Действие нормативных правовых актов по кругу лиц

По общему правилу признается, что нормативные правовые акты распространяются на всех граждан, находящихся на территории действия данного нормативного правового акта и являющихся субъектами отношений, им предусмотренных, в том числе распростра-

няются на иностранных лиц и лиц без гражданства, действующих или проживающих на данной территории.

Гражданское законодательство не может наделять одинаковыми правами и обязанностями граждан и юридические лица. Поэтому многие нормы гражданского законодательства действуют либо по отношению к гражданам, либо к юридическим лицам. Например, обязательная доля в наследстве закрепляется законом за несовершеннолетними детьми и нетрудоспособными наследниками. Закон «О защите прав потребителей» защищает только законные права и интересы потребителя.

Тема 1.1.6. Аналогия закона и аналогия права. Международный договор

Эти понятия применяются в тех случаях, когда отношения не урегулированы нормативными актами или соглашением сторон.

Аналогия закона выражается в том, что к соответствующим отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения.

Некоторые отношения, регулируемые Законом «О недрах», сходны с гражданско-правовыми, поэтому по аналогии закона некоторые из них регулируются гражданским законодательством.

В отдельных случаях регулирование сходных отношений учитывает сам законодатель, поэтому значительное количество гражданско-правовых норм носят *бланкетный* характер (договор банковского вклада и банковского счета; полное товарищество и товарищество на вере и т. д.).

Смысл применения **анalogии права** состоит в том, что права и обязанности физического лица определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства РФ и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Тема 1.1.7. Роль обычаев делового оборота для дальнейшего развития российских и международных гражданских отношений

В настоящее время из всех *деловых обыкновений* законодатель особо выделяет обычаи делового оборота, которые применяются исключительно в сфере предпринимательской деятельности. Под

обычаем делового оборота понимается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Обычаи делового оборота в настоящее время получили значительно более широкое использование по сравнению с другими деловыми обычкновениями. В соответствии со ст. 6 ГК, если отношение, входящее в предмет гражданского права, не урегулировано законодательством или соглашением сторон, то к нему применяется обычай делового оборота. Вместе с тем обычаи делового оборота применяются только в том случае, если они не противоречат обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договора (п. 2 ст. 5 ГК РФ).

Россия — активный участник международного сотрудничества, поэтому российское гражданское законодательство включает немало норм, относящихся к такого рода отношениям. В частности, определяется гражданско-правовой статус иностранных физических и юридических лиц, порядок совершения внешнеэкономических сделок, применение гражданско-правовых последствий в случае причинения вреда иностранцам на территории РФ.

Среди международных актов важную роль в регулировании гражданских правоотношений занимают многосторонние договоры (конвенции): Венская, Варшавская, Парижская конвенции, соответственно регулирующие международные договоры купли-продажи, автомобильные перевозки, охрану промышленной собственности.

Гражданский кодекс в п. 2 ст. 7 предотвращает возможные коллизии международного и национального законодательства в пользу первого.

В соответствии со ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

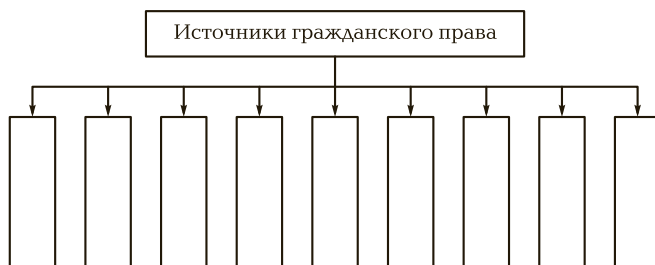
1. В чем особенности и отличительные черты предмета и метода гражданского права?
2. Какие отношения регулируются гражданским правом?
3. Какие принципы лежат в основе гражданского права? В каких случаях они применяются?

4. В чем состоит понимание источников гражданского права в узком и широком смысле?
5. В чем проявляется аналогия закона и аналогия права в гражданско-правовом регулировании?
6. Что такое обычаи делового оборота?
7. Сформулируйте и запишите основные понятия гражданского права.
8. Какие нормы обладают большей юридической силой: нормы российского или международного гражданского права?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Составьте схему 2 «Источники гражданского права», расположив источники слева направо в строгой иерархии.

Схема 2. Источники гражданского права



Глава 1.2

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ. ИСПОЛНЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ОБЯЗАННОСТЕЙ

Тема 1.2.1. Понятие гражданского правоотношения. Особенности и элементы гражданских правоотношений

Правоотношение — связь субъектов урегулированного правом общественного отношения, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и юридических обязанностей. Такое определение лишь вскрывает сущность правоотношения. Для полной характеристики любого правоотношения необходимо:

- 1) установить основания его возникновения, изменения и прекращения;
- 2) определить его субъектный состав;
- 3) выявить его содержание и структуру данного содержания;
- 4) показать, что является его объектом.

Механизм гражданско-правового регулирования общественных отношений раскрывается через понятие гражданского правоотношения.

Гражданское правоотношение — это общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права.

Основные особенности гражданских правоотношений состоят в следующем:

а) субъектами гражданских правоотношений являются лица, обособленные друг от друга в имущественном и организационном отношении;

б) юридическое положение участников гражданских правоотношений характеризуется началом равенства, они не находятся в административном подчинении друг другу. Тот факт, что одна из сторон правоотношения — носитель субъективного права, а другая — носитель соответствующей обязанности, не устраняет юридического равенства, так как при осуществлении прав и обязанностей одна сторона не вправе вмешиваться в оперативную деятельность другой стороны;

в) в качестве правовых гарантий реального осуществления предоставленных субъектам гражданских правоотношений прав и обязанностей применяются главным образом меры имущественного характера.

Элементы гражданских правоотношений — это субъекты, объекты и содержание правоотношения. Гражданские правоотношения как отношения общественные всегда возникают между людьми или определенным образом организованными коллективами людей.

Участники общественного отношения, урегулированного нормами гражданского права, становятся носителями гражданских прав и обязанностей и называются субъектами гражданского правоотношения.

Субъект гражданского правоотношения — это носитель признанной законом возможности иметь гражданские права и обязанности при возникновении в будущем конкретных правоотношений и участник уже возникшего правоотношения.

Субъектами гражданских правоотношений являются (ст. 2 ГК): граждане; юридические лица; государство; субъекты Российской Федерации; муниципальные образования; лица без гражданства;

иностранные граждане; иностранные юридические лица, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Субъектный состав правоотношения — совокупность лиц, участвующих в данном правоотношении. В правоотношении во всех случаях участвуют не менее двух субъектов — *управомоченный и обязанный*.

То, по поводу чего возникает правоотношение, является его *объектом*. В правоотношении о б ъ е к т о м является то, на что направляется урегулированная правом деятельность с у б ъ е к т о в этого отношения или то, по поводу чего возникло между ними данное отношение.

Общественное отношение не относится к объекту, так как **объект гражданского правоотношения** — это материальное или нематериальное благо, по поводу которого возникает правоотношение и в отношении которого участники обладают правами и обязанностями.

Участники имущественного гражданского правоотношения своим поведением воздействуют не только друг на друга, но и на определенные материальные блага. Поведение субъектов гражданского правоотношения, направленное на различного рода материальные блага, составляет объект гражданского имущественного правоотношения.

В личном неимущественном правоотношении в качестве объекта выступает поведение сторон, направленное на различного рода нематериальные блага, такие, как честь, достоинство, деловая репутация, имя человека, неприкосновенность личности, невмешательство в частные дела и т. д.

К объектам гражданских правоотношений относятся:

- 1) вещи и иное имущество, имущественные права (в том числе деньги);
- 2) работы и услуги;
- 3) ценные бумаги;
- 4) интеллектуальная собственность;
- 5) информация, имеющая коммерческий характер.

Тема 1.2.2. Виды гражданских правоотношений

По характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного лица (или их субъективному составу) гражданские правоотношения делятся:

- на абсолютные и относительные правоотношения;
- имущественные и неимущественные;

вещные и обязательственные;
корпоративные и преимущественные права.

В *абсолютном правоотношении* субъективному праву управомоченного лица корреспондируется обязанность неопределенного круга обязанных лиц. Так, праву собственника владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом соответствует обязанность всех других лиц не препятствовать правомочиям собственника. Поэтому и меры могут быть применены к любому лицу, нарушившему абсолютное право управомоченного лица. Примером абсолютного гражданского правоотношения является отношение авторства.

Однако многочисленные гражданские правоотношения складываются как относительные.

В *относительном правоотношении* управомоченному лицу противостоит строго определенное обязанное лицо, и требовать исполнения обязанности, а в случае неисполнения применять меры принуждения можно только от этого обязанного лица.

Относительное правоотношение предполагает неограниченное число лиц и возникает также при нарушении абсолютных прав (повреждение вещи собственника порождает относительное правоотношение между собственником и лицом, причинившим вред, по его возмещению).

Имущественные правоотношения всегда возникают по поводу материальных благ, для защиты имущественных благ применяются только меры имущественного характера.

Неимущественные правоотношения возникают по поводу нематериальных благ, таких, как честь, достоинство, деловая репутация и т. д. Для защиты таких правоотношений наряду с имущественными мерами применяются и меры неимущественного характера (признание авторства, публичное опровержение).

Вещные правоотношения опосредуют статику имущественных отношений и осуществляются действиями самого управомоченного лица (например, владение и распоряжение собственника вещью).

Обязательственные правоотношения регулируют динамику имущественных отношений: отношения по поводу передачи вещи, выполнению работ и оказанию услуг. В этом случае субъективное право лица реализуется через исполнение должником лежащей на нем обязанности.

Вещные правоотношения являются абсолютными, а обязательственные относительными.

Корпоративные правоотношения возникают на основе участия субъектов в организационно-правовых образованиях — корпорациях, обладающих признаками юридических лиц. Основания возник-

новения корпоративных правоотношений различны — участие в учредительном договоре, вступление в кооператив, приобретение права собственности на акции и т. д.

Цель корпоративных прав — удовлетворение имущественных отношений их носителей.

Преимущественные права составляют группу гражданских правоотношений, которые включают в свое содержание особые права. Так, участник общей долевой собственности имеет преимущественное право на покупку продаваемой другим участником доли; участник закрытого акционерного общества обладает правом преимущественной покупки продаваемых другим акционером акций. Эти права своеобразны, так как выходят за рамки принципа равенства субъектов гражданских правоотношений. Поэтому преимущественные права могут возникнуть у субъектов только в случаях, предусмотренных законом. Преимущественные права носят исключительный характер, и только сам управомоченный субъект может отказаться от них. Любые юридические действия, ограничивающие или нарушающие преимущественные права, юридически ничтожны.

Тема 1.2.3. Содержание гражданского правоотношения

Содержание гражданского правоотношения составляют субъективные права и обязанности его участников.

Субъективное гражданское право есть мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения. Субъективное гражданское право — сложное юридическое образование, которое состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Юридические возможности как составные части содержания субъективного гражданского права называются *правомочиями*.

Содержание субъективных гражданских прав можно разделить на три правомочия.

Правомочия требования — возможность требовать от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей.

Правомочия на собственные действия — возможность самостоятельного совершения субъектом фактических и юридически значимых действий.

Правомочия на защиту — возможность использования государственно-принудительных мер в случаях нарушения субъективного права.

Субъективная обязанность — мера должностного 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.

Обязанности пассивного типа вытекают из гражданско-правовых запретов и по своей природе означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих публичные интересы и интересы управомоченных лиц.

Социальное назначение гражданско-правовых *обязанностей активного типа* состоит в побуждении субъектов к совершению общественно полезных действий. Всякая гражданско-правовая обязанность активного типа содержит требование к субъекту совершить действие либо по передаче имущества или иного блага, либо по выполнению работы, созданию и использованию произведений литературы, науки и искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности, либо по оказанию услуги.

Тема 1.2.4. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. Классификация юридических фактов в гражданском праве

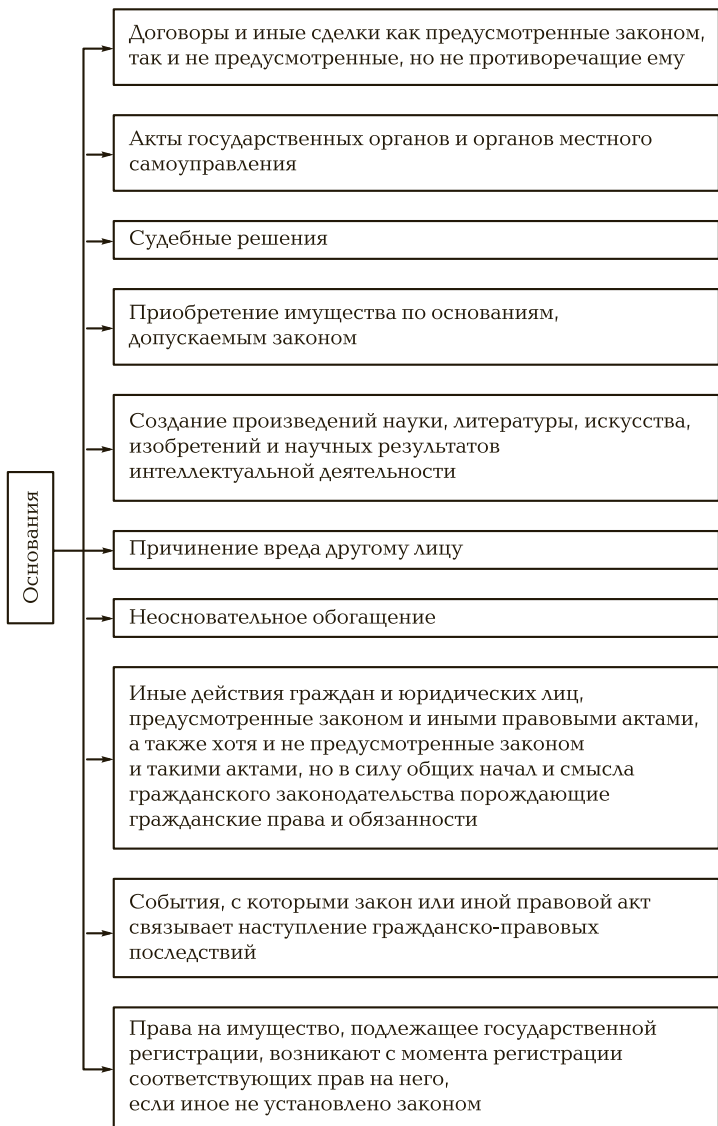
Содержащиеся в гражданском законодательстве правовые нормы сами по себе не порождают, не изменяют и не прекращают гражданских правоотношений. Для этого необходимо наступление предусмотренных правовыми нормами обстоятельств, которые называются гражданскими юридическими фактами. Поэтому юридические факты выступают в качестве связующего звена между правовой нормой и гражданским правоотношением.

Под *гражданскими юридическими фактами* следует понимать обстоятельства, с которыми нормативные акты связывают какие-либо юридические последствия: возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

Поскольку юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут за собой их установление, изменение или прекращение, их называют *основаниями гражданских правоотношений*.

Основания возникновения гражданских прав и обязанностей (схема 3). Предоставленная ст. 8 ГК гражданам и юридическим лицам

Схема 3. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей



возможность распоряжаться своими правами по собственному усмотрению имеет установленные законодателем границы, переход за которые запрещен.

Предметом подобных запретов, предусмотренных ст. 10 ГК, являются:

осуществление лицом своих прав исключительно во вред другому. Например, лицо создает шум в своей квартире исключительно для того, чтобы досадить соседям;

злоупотребление своим правом в любой иной форме. Например, выброс предприятием в атмосферу ядовитых отходов своего производства. В отличие от первого запрета предприятие не преследует цели загрязнять окружающую среду, однако оно выходит за допустимые пределы осуществления своих прав;

использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции (антимонопольное законодательство).

Классификация юридических фактов в гражданском праве. Все многочисленные юридические факты в гражданском праве в зависимости от их индивидуальных особенностей подвергаются классификации, которая позволяет более свободно ориентироваться среди множества юридических фактов и более четко отграничивать их друг от друга. Юридические факты в гражданском праве подразделяются:

- 1) на события и действия;
- 2) неправомерные и правомерные действия;
- 3) юридические поступки;
- 4) юридические акты.

К **событиям** относятся обстоятельства, протекающие независимо от воли человека. Например, стихийное бедствие, рождение и смерть человека, истечение определенного промежутка времени и т. д.

Действия совершаются по воле человека. Например, заключение договора, исполнение обязательства, создание произведения, принятие наследства и т. д.

Не все события порождают гражданско-правовые последствия, а лишь те из них, с которыми нормы гражданского права связывают эти последствия. Поскольку гражданское право регулирует общественные отношения людей, из действий которых и складываются эти отношения, то вполне естественно, что основную массу юридических фактов в гражданском праве образуют действия людей.

Действия в свою очередь делятся на правомерные и неправомерные.

Неправомерные действия противоречат требованиям закона или других нормативных актов. Поэтому совершение неправомерного действия влечет за собой применение предусмотренных гражданским законодательством санкций к правонарушителю. *Правомерные действия* соответствуют требованиям гражданского законодательства. Поскольку гражданское право опосредует нормальное развитие

экономического оборота, связанного с общедозволенной деятельностью людей, подавляющее большинство юридических фактов в гражданском праве составляют правомерные действия.

По своему юридическому значению все правомерные действия делятся на юридические поступки и юридические акты.

Юридические поступки — это такие правомерные действия, которые порождают гражданско-правовые последствия независимо, а иногда и вопреки намерению человека, совершившего юридический поступок. В отличие от юридических поступков **юридические акты** — это такие правомерные действия, которые порождают соответствующие юридические последствия лишь тогда, когда они совершены со специальным намерением вызвать эти последствия. К числу юридических актов относятся административные акты и сделки.

Административные акты всегда совершаются с намерением вызвать соответствующие административно-правовые последствия. Поэтому большинство административных актов являются основанием административных правоотношений и не принадлежат к числу гражданско-правовых фактов. Вместе с тем некоторые административные акты совершаются с намерением вызвать не только административные, но и гражданско-правовые последствия.

В отличие от административных актов **сделки** совершаются с целью вызвать только гражданско-правовые последствия. В соответствии со ст. 153 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Так, к числу сделок относятся различные договоры (купля-продажа, дарение, подряд, имущественный наем и т.д.), объявление конкурса, завещание и другие правомерные действия, которые совершаются субъектами гражданского права с целью вызвать определенные гражданско-правовые последствия.

Общим между сделками и административными актами как юридическими фактами гражданского права является то, что они представляют собой правомерные действия и совершаются со специальным намерением вызвать соответствующие гражданско-правовые последствия. Вместе с тем между ними имеются и различия.

В о - п е р в ы х, административные акты могут быть совершены только органами государственной власти или местного самоуправления, в то время как сделки совершаются субъектами гражданского права.

В о - в т о р ы х, административные акты, направленные на установление гражданских правоотношений, всегда порождают и

определенные административно-правовые последствия, тогда как сделки вызывают исключительно гражданско-правовые последствия.

В-третьих, орган, совершивший административный акт, направленный на установление гражданско-правового отношения, никогда сам не становится участником этого правоотношения, в то время как лицо, совершившее сделку в целях установления гражданского правоотношения, непременно становится его участником.

Тема 1.2.5. Понятие и способы осуществления гражданских прав. Исполнение гражданских обязанностей

Осуществление гражданских прав — это совершение участниками имущественного оборота действий, которые предусмотрены нормами законодательства и условиями договорных и иных обязательств.

Осуществляя субъективные гражданские права, субъект преследует достижение социально-экономических и юридических целей.

Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Граждане и юридические лица самостоятельно приобретают и осуществляют субъективные права и обязанности. Гражданские права могут осуществляться их носителями как самостоятельно, так и с привлечением других лиц.

Определенная часть субъективных гражданских прав и обязанностей может осуществляться и исполняться только лично их носителями: выдача доверенности, составление завещания, реализация права требования о возмещении вреда, вызванного повреждением здоровья или причинением смерти и т. д.

В остальных случаях закон разрешает гражданам и юридическим лицам осуществлять исполнение обязанности через представителя.

Субъективные гражданские права могут осуществляться любыми дозволенными гражданскими нормами.

Пределы осуществления субъективных гражданских прав — это законодательно очерченные границы деятельности управомоченных лиц по реализации возможностей, составляющих содержание данных прав.

Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу,

а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. Каждый субъект гражданских прав волен свободно осуществлять права в своих интересах, но не должен при этом нарушать права и интересы других лиц.

Под *злоупотреблением правом* следует понимать осуществление гражданином и юридическим лицом своих прав с причинением прямого или косвенного вреда другим лицам. Злоупотребление связано не с содержанием права, а с его осуществлением, так как при злоупотреблении правом лицо действует в пределах предоставленных ему прав, но недозволенным образом.

В гражданском праве разграничивают два способа **исполнения обязанностей**: фактический и юридический.

Фактический способ исполнения — это действие или система действий управомоченного лица, не обладающая признаками сделок, или иные юридически значимые действия. Например, пользование собственностью.

Юридический способ — это действия, основанные на сделке или других юридически значимых фактах.

Способы исполнения обязанностей различаются в зависимости от типа обязанности.

Обязанности *пассивного типа* исполняются путем соблюдения лицом возложенных на него запретов.

Исполнение *активного типа* является юридическим фактом, дающим обязанному лицу права получения встречного удовлетворения. Например, передача имущества продавцом дает ему право требовать от покупателя уплаты цены, выполнение подрядчиком работы означает для заказчика необходимость выплатить вознаграждение подрядчику и т. п.

Исполнение обязанностей активного типа может быть добровольным и принудительным. Принудительность исполнения означает исполнение обязанностей на основе актов правоохранительных органов помимо воли обязанного субъекта, а зачастую без его участия.

Тема 1.2.6. Принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей

Под **принципами осуществления прав и исполнения обязанностей** понимаются закрепленные в нормах гражданского права положения, определяющие наиболее общие требования.

В соответствии с *принципом законности* субъекты должны соблюдать законодательно установленный порядок осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей и использовать при этом допустимые способы и средства.

Принцип разумности и добросовестности указывает, что в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права субъектами разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность субъектов предполагается. Ст. 10 ГК уточняет пределы осуществления гражданских прав:

не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах;

не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с *принципом солидарности интересов и делового сотрудничества*:

осуществление гражданских прав управомоченным субъектом не должно нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц (п. 3 ст. 209 ГК);

субъекты, осуществляя гражданские права и исполняя обязанности, должны содействовать друг другу с целью достижения интересующего их результата;

если в результате виновных действий обязанных лиц у управомоченных субъектов могут возникнуть убытки, то управомоченные субъекты должны предпринимать меры, предотвращающие возможность возникновения убытков или уменьшающие их.

Практическая реализация принципа солидарности интересов и делового сотрудничества означает достижение социально-экономического результата, в наибольшей степени соответствующего интересам каждого из участников гражданского оборота.

Тема 1.2.7. Особенности защиты гражданских прав

Предметом защиты являются *субъективные гражданские права и охраняемые законом интересы*.

Защита субъективных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т.е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Формы защиты: судебная; административная.

Средства судебной защиты: иск, административная жалоба, подаваемая в государственный орган управления.

Под способом защиты субъективных гражданских прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производятся восстановление нарушенных прав и воздействие на правонарушителя.

Общий перечень этих мер приведен в ст. 12 ГК. Защита гражданских прав 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.

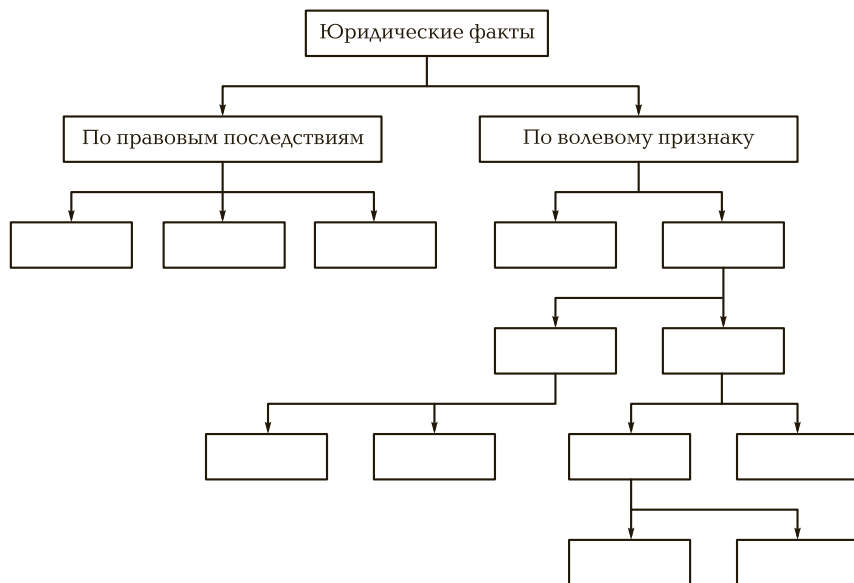
КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. В чем заключаются основные особенности гражданского правоотношения?
2. Что такое объекты и субъекты гражданского правоотношения?
3. Какие виды гражданских правоотношений можно выделить?
4. Что характеризует содержание гражданского правоотношения?
5. Как осуществляется защита гражданских прав?
6. Какие способы защиты гражданских прав вы знаете? Является ли перечень, закрепленный Гражданским кодексом, закрытым?
7. Каковы основания возникновения гражданских правоотношений?
8. Определите сходство и различие гражданских прав и обязанностей.
9. Раскройте принципы осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей.
10. Проанализируйте схему 3 «Основания возникновения гражданских прав и обязанностей».

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Заполните схему 4 «Классификация юридических фактов».

Схема 4. Классификация юридических фактов



Глава 1.3

ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Тема 1.3.1. Классификация субъектов гражданского права

Субъект права — лицо (физическое или юридическое), государство, государственное или муниципальное образование, обладающее на законных основаниях способностью иметь и осуществлять непосредственно или через представителей права и юридические обязанности, т. е. обладающее *правосубъектностью*.

Субъекты международного права — участники международных отношений; обладают определенными международными правами и обязанностями и осуществляют их в рамках и на основе междуна-

родного права. Основными (первичными) субъектами международного права являются государства, народы и нации.

Субъект права — элемент правоотношений во всех отраслях права, при том что в каждой из них положение субъектов имеет определенную специфику.

В гражданских правоотношениях граждане, иностранные граждане и лица без гражданства выступают как физические лица, коммерческие и некоммерческие организации — как юридические лица.

Третий вид субъектов гражданских правоотношений составляют государство, государственные и муниципальные образования; в административных правоотношениях — в основном государственные органы, должностные лица, граждане и в некоторых случаях — организации (юридические лица). Признавая какое-либо лицо или образование субъектом права, закон определяет его правовой статус (положение по отношению к государству, его органам, другим лицам). Любое публично-правовое образование может принять нормативно-правовой акт, который в корне изменит существующее гражданское правоотношение, и выступить равным участником этого правоотношения.

Субъекты гражданского права — потенциальные участники гражданских правоотношений, лица, которые обладают по закону способностью иметь и осуществлять непосредственно или через своих представителей гражданские права и юридические обязанности.

Всех субъектов гражданского права с учетом их правоспособности можно классифицировать по двум основным признакам: отдельные индивиды и коллективы людей. В качестве первых в РФ выступают российские граждане, иностранные граждане, а также лица без гражданства, объединенные общим названием — физические лица. Коллективы людей как субъекты гражданского права представлены юридическими лицами (российскими, а также иностранными) и публично-правовыми образованиями:

- а) государство в лице РФ;
- б) субъекты РФ;
- в) муниципальные образования;
- г) юридические лица;
- д) физические лица.

В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК они также могут участвовать в регулируемых гражданским законодательством отношениях. Субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием *лица*, которое используется в Гражданском кодексе и других актах гражданского законодательства.

Тема 1.3.2. Специфические особенности граждан (физических лиц) как субъектов гражданского права

Граждане как субъекты гражданского права обладают всеми свойствами субъекта гражданских отношений — способны по закону иметь и осмысленно осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, т. е. обладать правосубъектностью, которая складывается из правоспособности и дееспособности.

Имя гражданина. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, имя, отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя).

Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. Гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Гражданин, переменивший имя, вправе требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном Федеральным законом от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния». Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с ГК.

При искажении либо использовании имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство и деловую репутацию, применяются правила, предусмотренные ст. 152 ГК.

«Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом. Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же средствах массовой информации. Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренных процессуальным законодательством, в доход Российской Федерации. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности».

Место жительства гражданина. Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов.

Опека и попечительство. Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются также в целях их воспитания. Соответствующие этому права и обязанности опекунов и попечителей определяются законодательством о браке и семье. Опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия. Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишения судом родителей родительских прав, а также в случаях,

когда такие граждане по иным причинам остались без родительского попечения, в частности, когда родители уклоняются от их воспитания либо защиты их прав и интересов. Опека устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. Опекуну являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, при нанесении этими действиями материального ущерба семье. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно. Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Органами опеки и попечительства являются органы исполнительной власти субъекта РФ. Суд обязан в течение трех дней со времени вступления в законную силу решения о признании гражданина недееспособным или об ограничении его дееспособности сообщить об этом органу опеки и попечительства по месту жительства такого гражданина для установления над ним опеки или попечительства. Этот орган осуществляет надзор за деятельностью опекунов и попечителей.

Опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином.

Патронаж над дееспособными гражданами. По просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. Попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного гражданина может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия такого гражданина.

Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем (помощником) на основании *договора поручения* или *доверительного управления*, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного.

Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином, установленный в соответствии с п. 1 ст. 41 ГК, прекращается по требованию гражданина, находящегося под патронажем. Попечитель (помощник) гражданина, находящегося под патронажем, освобождается от выполнения лежащих на нем обязанностей в случаях, предусмотренных ст. 39 ГК. Это положение является новеллой Гражданского кодекса.

Признание гражданина безвестно отсутствующим. По заявлению заинтересованных лиц гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года.

Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан был содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего. Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

Последствия признания лица безвестно отсутствующим, не предусмотренные Гражданским кодексом, определяются законом. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

Объявление гражданина умершим. Гражданин может быть объявлен судом умершим, когда в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 302 ГК.

Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

Тема 1.3.3. Понятие и содержание правоспособности

Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами. Это является необходимым условием возникновения конкретных субъективных прав. Круг прав и обязанностей, которые могут иметь граждане РФ, весьма широк. Права и свободы граждан составляют основу конституционного строя Российской Федерации, делают человека самостоятельным субъектом, обладающим способностью требовать от органов государственной власти и управления реализации и защиты своих прав (ст. 2 Конституции РФ).

Гражданская правоспособность — это общая, абстрактная возможность быть субъектом права или обязанности, а конкретные права и обязанности возникают, как правило, на основе юридических фактов (ст. 8 ГК). Для приобретения прав, входящих в круг правоспособности, нужны определенные условия и действия. Поэтому при равной правоспособности всех граждан их конкретные субъективные права существенно различаются в зависимости от возраста, имущественного положения, состояния здоровья, желаний и других условий.

Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Рождение живого ребенка определяется медицинскими показателями по определенным признакам, к которым относятся вес, степень доношенности, самостоятельное дыхание. По закону не требуется, чтобы ребенок был жизнеспособным. Если он прожил хотя бы незначительное время, он признается субъектом права, что имеет практическое значение, в частности при наследовании. Наследником может быть ребенок, зачатый при жизни и родившийся после смерти наследодателя. Правоспособность гражданина прекращается смертью в момент, когда возврат к жизни исключен. К правовым последствиям смерти приравнено объявление гражданина умершим, осуществляемое судом (ст. 45, 46 ГК).

Однако если объявленный умершим жив, он полностью правоспособен, так как решение суда не может прекратить правоспособность. Это качество человека неотчуждаемо.

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

Тема 1.3.4. Понятие и содержание дееспособности гражданина. Ограничение дееспособности. Признание гражданина недееспособным

Гражданская дееспособность — способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста. Самостоятельно и в полном объеме осуществлять свои права и обязанности может только совершеннолетний гражданин. Дееспособность в отличие от правоспособности предполагает способность понимать значение своих действий, управлять ими и предвидеть их последствия, что появляется, как правило, при достижении именно

этого возраста. С 18 лет гражданин может самостоятельно заключать договоры, распоряжаться своей собственностью, совершать иные юридические действия и отвечать за них.

В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18 лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом. Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом.

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. Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается *опека*. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун. Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

Вторым исключением является *эмансипация* (ст. 27 ГК). Вопросы дееспособности граждан регулируются также ст. 26, 28 — 30.

Тема 1.3.5. Недопустимость лишения и ограничения правоспособности и дееспособности гражданина

Правоспособность и дееспособность неотчуждаемы. Согласно ч. 3 ст. 55 Конституции РФ ограничение гражданских прав возможно только на основании федерального закона и только в той мере, в

какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Это положение воспроизведено в ст. 1 ГК.

Лишение гражданской правоспособности в целом невозможно. Человек, признанный в установленном законом порядке судом умершим, имеет (если он жив) как правоспособность, так и дееспособность в полном объеме. Ограничение отдельных прав, связанное с психическим расстройством, предусмотрено Законом РФ от 2 июля 1992 г. «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании». Ст. 6 этого закона говорит об ограничении отдельных видов профессиональной деятельности, связанной с источником повышенной опасности. Такие решения принимаются врачебной комиссией на основании оценки состояния психического здоровья гражданина в соответствии с перечнем медицинских психиатрических противопоказаний и могут быть обжалованы в суде.

Перечень указанных противопоказаний утверждается Правительством РФ и пересматривается не реже одного раза в 5 лет.

Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается *попечительство*. Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя, однако несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред. Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет свое решение.

Тема 1.3.6. Объем дееспособности малолетних и несовершеннолетних. Место жительства

Дееспособность несовершеннолетних

Дееспособность несовершеннолетних можно разделить на 3 этапа:
от 0 до 6 лет — отсутствие дееспособности;
от 6 до 14 лет — совершение мелких бытовых сделок;

от 14 до 18 лет — совершение сделок с согласия родителей, усыновителей или попечителей.

По сравнению с ранее действовавшим законодательством (ст. 13 ГК РСФСР 1964 г.) в Гражданском кодексе понижен возраст, с которого возникает частичная дееспособность несовершеннолетних. По достижении 14 лет они вправе совершать сделки с согласия своих законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов). Согласие может быть заменено последующим одобрением сделки в письменной форме. Нарушение этого правила может быть основанием для признания судом сделки недействительной. Такие сделки относятся к оспоримым.

Гражданский кодекс расширил круг других сделок, в которых несовершеннолетние могут участвовать самостоятельно. Кроме мелких бытовых сделок и сделок, направленных на безвозмездное получение выгоды, не требующих нотариального удостоверения или государственной регистрации, они вправе самостоятельно осуществлять права авторов и изобретателей или иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности. По Закону о приватизации жилищного фонда несовершеннолетние приобретают право собственности или являются участниками общей собственности на приватизированные квартиры. Несовершеннолетние вправе вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. По достижении 16 лет несовершеннолетние могут быть членами кооперативов (например, ст. 7 Закона о производственных кооперативах; ст. 13 Закона о сельскохозяйственной кооперации).

Впервые в законодательстве четко установлено, что лица от 14 до 18 лет несут самостоятельную имущественную ответственность по всем сделкам, заключенным ими как самостоятельно, так и с согласия законных представителей. Ответственность за причиненный внедоговорный вред определена в ст. 1074 ГК.

Эмансипация

Эмансипация является новым основанием для признания несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным. Для этого необходимо, чтобы несовершеннолетний имел самостоятельный доход на основе постоянной работы по трудовому договору (контракту) или предпринимательской деятельности. Необходимо согласие родителей или иных законных представителей на эмансипацию и решение органа опеки и попечительства, а если согласия родителей нет, то решение суда.

Целью эмансипации является освобождение несовершеннолетнего от необходимости получать от законных представителей со-

гласие на заключение сделок. Согласно п. 16 постановления пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 от 01.07.1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» при рассмотрении гражданского дела, одной из сторон в котором является несовершеннолетний, объявленный в соответствии со ст. 27 ГК эмансипированным, необходимо учитывать, что такой несовершеннолетний обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности (в том числе самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда). Исключением являются те права и обязанности, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз (например, ст. 13 ФЗ «Об оружии», ст. 19 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»). Исходя из положений ч. 3 ст. 55 Конституции РФ такое ограничение прав и свобод является допустимым.

Суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 21 и ст. 27 ГК.

Дееспособность малолетних

Гражданский кодекс впервые установил разграничение недееспособности малолетних до 6 лет и от 6 до 14 лет. Первые полностью лишены дееспособности; вторые в ряде случаев обладают возможностью совершать сделки. По сравнению с ранее действовавшим законодательством в Гражданский кодекс существенно расширена возможность малолетних от 6 до 14 лет самостоятельно, т. е. без согласия законных представителей, заключать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды. Малолетний вправе самостоятельно принимать имущество в дар или соглашаться на заключение сделки, направленной к его выгоде. Например, он может получить право пользоваться чужим имуществом, безвозмездно обучаться иностранному языку, профессии и т. п.

Малолетний, достигший шестилетнего возраста, вправе самостоятельно распоряжаться средствами, предоставленными ему для определенной цели или свободного распоряжения законным представителем или, с согласия последнего, третьим лицом. Самостоятельное распоряжение малолетним предоставленными ему средствами ограничено сделками, не требующими нотариального удостоверения или государственной регистрации.

Все другие сделки, совершаемые малолетними до достижения 14 лет, ничтожны (ст. 172 ГК) и не порождают для них правовых последствий. Однако в соответствии со ст. 172 ГК заключенная малолетним сделка может быть в интересах малолетнего признана судом действительной, если она совершена к его выгоде. Признание сделки действительной возможно только по требованию его законного представителя.

Малолетние не несут гражданско-правовую ответственность за причиненный ими вред, в том числе и по заключенным сделкам. Это традиционное правило основано на том, что они не могут быть признаны виновными. Субъектами ответственности за действия малолетних являются их родители, усыновители, опекуны. Последние отвечают за собственную вину — неосуществление должного надзора за действиями малолетнего или ненадлежащее осуществление обязанностей по воспитанию детей и могут освободиться от ответственности, если докажут, что обязательство было нарушено или вред причинен не по их вине. Ответственность законных представителей за внедоговорный вред, причиненный малолетними, регулируется ст. 1073 ГК.

Местом жительства несовершеннолетних является место проживания их родителей, усыновителей, опекунов или попечителей.

Тема 1.3.7. Ограничение дееспособности гражданина

Гражданин, который вследствие злоупотребления алкогольными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности (ст. 30 ГК). Иные пороки, например, страсть к азартным играм, нерациональная трата денег (так называемое расточительство) не могут повлечь ограничения дееспособности.

Порядок ограничения дееспособности определен в Гражданско-процессуальном кодексе и во многом схож с порядком признания гражданина недееспособным (ст. 281 ГПК). Дело в судебном заседании рассматривается с обязательным участием гражданина, заявителя, прокурора и представителя органа опеки и попечительства. Ограниченно недееспособным лицам назначается попечитель.

Без согласия попечителя гражданин не вправе:

а) продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, а также совершать другие сделки по распоряжению имуществом, за исключением мелких бытовых сделок;

б) сам получать заработную плату, пенсию и другие виды доходов (авторский гонорар, вознаграждения за открытия, изобретения, суммы, причитающиеся за выполнение работ по договору подряда, и др.).

Иные сделки заключаются без согласия попечителя. Гражданин сам отвечает по заключенным им сделкам и за причиненный им внедоговорный вред.

Отмена попечительства производится судом по заявлению самого гражданина, его попечителя, общественной организации, прокурора, если отпали основания для ограничения дееспособности либо семья лица, признанного ограниченно дееспособным, перестала существовать (развод, смерть, разделение семьи) и, следовательно, отпала обязанность этого лица предоставлять средства на ее содержание.

Тема 1.3.8. Признание гражданина недееспособным

В Гражданско-процессуальном кодексе (ст. 281 — 286) тщательно урегулирована процедура признания гражданина недееспособным. Дело может быть начато по заявлению членов его семьи, близких родственников независимо от совместного с ним проживания, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения в суде по месту жительства гражданина или по месту нахождения лечебного учреждения, где он пребывает. Судья в порядке подготовки дела к судебному заседанию назначает судебно-психиатрическую экспертизу. В судебном заседании участвуют: сам гражданин, если это возможно по состоянию его здоровья, заявитель, прокурор, представитель органа опеки и попечительства.

Решение суда о недееспособности гражданина служит основанием для назначения ему опекуна. Последний является его законным представителем, защищает его права, совершает в его интересах юридические действия (ст. 31, 32, 35 — 40 ГК). Сделки самого недееспособного ничтожны (ст. 171 ГК).

Если суд установит, что члены семьи, подавшие заявление в суд, действовали недобросовестно, суд взыскивает с них все судебные расходы.

Когда основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпадают, суд по заявлению опекуна, члена семьи, психиатрического или психоневрологического учреждения, органа опеки и попечительства на основании соответствующего заключения

судебно-психиатрической экспертизы выносит решение о признании выздоровевшего дееспособным. После этого на основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

Тема 1.3.9. Предпринимательская деятельность гражданина

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица (ст. 257 ГК), признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила Гражданского кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований п. 1 ст. 23 ГК, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила Гражданского кодекса об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством.

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда. С момента вынесения такого решения утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя. При осуществлении процедуры признания банкротом индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, также вправе предъявить свои требования. Требования указанных кредиторов, не заявленные ими в таком по-

рядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя. Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание, в следующей очередности:

в п е р в у ю очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми предприниматель несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда;

во в т о р у ю очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими или работавшими по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам за результаты интеллектуальной деятельности;

в т р е т ь ю очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

в ч е т в е р т у ю очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом. Сохраняют силу требования граждан, перед которыми лицо, объявленное банкротом, несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера. Основания и порядок признания судом индивидуального предпринимателя банкротом либо объявления им о своем банкротстве устанавливаются законом о несостоятельности (банкротстве).

Тема 1.3.10. Акты гражданского состояния

Акты гражданского состояния — юридические факты, обозначающие действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние гражданина.

В соответствии с Федеральным законом от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» (в ред. от 28.07.2010 г.) и ст. 47 ГК актами гражданского состояния, подлежащими обязательной регистрации в России, являются: рождение человека, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть человека.

Акты гражданского состояния, совершенные по религиозным обрядам до образования или восстановления органов записи актов гражданского состояния, приравниваются к актам гражданского состояния, совершенным в органах записи актов гражданского состояния в соответствии с действовавшим на момент их совершения законодательством, и не требуют последующей государственной регистрации.

Государственная регистрация производится органами записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Государственная регистрация актов гражданского состояния граждан России, проживающих за пределами территории РФ, производится консульскими учреждениями.

В удостоверение факта государственной регистрации акта гражданского состояния выдается свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния. За государственную регистрацию актов гражданского состояния взимается государственная пошлина.

Запись акта гражданского состояния составляется в двух экземплярах, при этом первый акт составляется в течение года и вносится в актовую книгу (книга государственной регистрации актов гражданского состояния). При регистрации прилагаются все документы, подтверждающие факты, подлежащие регистрации. Исправление актов происходит самими органами ЗАГС, причем аннулирование или требование исправления сведений в актах гражданского состояния осуществляется по решению суда.

Записи актов гражданского состояния хранятся в органах ЗАГС в течение 100 лет, а после передаются на постоянное хранение в государственный архив (ст. 77 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»). В случае утраты записей они восстанавливаются посредством обращения граждан в соответствующий ЗАГС. Восстановление записей актов гражданского состояния производится органом ЗАГС по месту составления утраченной записи акта гражданского состояния на основании решения суда, вступившего в законную силу.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Назовите особенности граждан (физических лиц) как субъектов гражданского права.
2. Что такое опека, попечительство, патронаж?
3. Как стать дееспособным в 16 лет?
4. Запишите в тетрадь понятия правоспособности, дееспособности гражданина. Что является основанием для лишения и ограничения дееспособности?

ЗАДАЧИ

1. Гражданин Алексеев П.А. злоупотреблял спиртными напитками. По приказу директора заработную плату стали выплачивать его жене.

Определите законность приказа директора. Обоснуйте свой ответ нормами Гражданского кодекса РФ.

2. Психически больной Спиридонов Ф.С., состоящий на учете в психдиспансере, обменял свою однокомнатную квартиру на жилой дом в частном секторе.

Дайте правовую оценку законности сделки.

3. Несовершеннолетний Сарычев А.Н. обучался в колледже и получал стипендию, которую расходовал на спиртные напитки и азартные игры. Мать несовершеннолетнего обратилась к директору колледжа с просьбой выдавать стипендию ей.

Каким должен быть ответ директора колледжа?

4. 14-летний Кляммер А.Г. продал своему однокласснику мотоцикл «Ява».

Каковы должны быть действия родителей/попечителей?

5. 17-летний работник ООО Григорьев О.А. решением общего собрания общества был признан полностью дееспособным, и ему было поручено заключение договоров купли-продажи недвижимости. Законно ли решение общего собрания?

6. В течение трех лет о гражданине Немцове Б.Г. ничего не было известно в месте его постоянного жительства. Для принятия наследства жена пропавшего Немцова А.В. обратилась в суд с заявлением о признании его умершим. Определите законность такого обращения.

7. Гражданин Давыдов В.С. 5 февраля 2015 г. вылетел самолетом в другой город. Самолет потерпел авиакатастрофу, все пассажиры погибли. Через какой промежуток времени такое лицо может быть объявлено умершим?

8. Жилищная контора обратилась в суд с заявлением о признании Кулькова И.В. ограниченно дееспособным. В заявлении отмечалось, что одинокий Кульков, проживая в комнате коммунальной квартиры, злоупотребляет спиртными напитками, нарушает покой соседей, которые обратились в контору с просьбой принять в отношении Кулькова необходимые меры. К заявлению приложена справка психоневрологического диспансера, в которой указан диагноз Кулькова — хронический алкоголик. Какое решение примет суд?

Изменится ли решение суда, если Кульков содержит престарелую мать?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Изучите положения Федерального закона от 24.04.2008 г. № 48-ФЗ в ред. от 18.07.2009 г. «Об опеке и попечительстве». Полученные знания занесите в табл. 5, заполните ее по образцу табл. 4).

Таблица 4. ФЗ «Об актах гражданского состояния»

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона
Закон состоит из 12 глав	Глава 1 содержит общие положения об актах гражданского состояния, главы 2—8 — положения о правилах государственной регистрации в различных случаях. Последующие главы посвящены внесению исправлений и изменений в акты гражданского состояния, их восстановлению и аннулированию. Последняя глава «Заключительные положения» содержит нормы об ответственности, порядке и последствиях введения в действие закона	ФЗ вступает в силу со дня его официального опубликования	Исполнителями являются работники органов ЗАГС. Закон устанавливает ответственность работников органов ЗАГС, по вине которых нарушены права физических лиц при государственной регистрации актов гражданского состояния (предусмотренную законодательством), а также ответственность физических лиц за нарушение данного закона (в соответствии с УК РФ).	Со дня вступления в силу закона утратили силу раздел IV «Акты гражданского состояния» Кодекса о браке и семье РСФСР, Закон РСФСР от 30.07.1969 г. «Об утверждении Кодекса о браке и семье РСФСР», Закон СССР от 3.07.1991 г. № 2295-1 «О порядке перемены гражданами СССР фамилий, имен и отчеств»

Таблица 5. ФЗ «Об опеке и попечительстве»

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

**Тема 1.4.1. Понятие юридического лица.
Признаки юридического лица**

Понятие юридического лица дается в ст. 48 ГК. **Юридическим лицом** признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, имеет самостоятельный баланс или смету.

В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество. К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы. К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе дочерние предприятия, а также финансируемые собственником учреждения. К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Появление института юридического лица обусловлено теми же причинами, что и возникновение права.

Еще во II—I вв. до н. э. юристы Римской империи заложили идеи создания и функционирования организаций (союзов), которые должны были иметь нераздельное, обособленное имущество (частные корпорации, коллегии), выступать в гражданском обороте от собственного имени (городские общины).

Бурное развитие экономики во второй половине XIX в. дало мощный импульс развитию учения о юридических лицах. Немецкие и французские цивилисты разработали основные положения совре-

менного понимания института юридических лиц, наследие отражение в законодательном регулировании их статуса.

Цели создания юридических лиц

1. *Оформление коллективных интересов.* Институт юридического лица организует, упорядочивает внутренние отношения между участниками юридического лица, преобразуя их волю в волю организации в целом, позволяя ей выступать в гражданском обороте от собственного имени.

2. *Объединение капиталов.* Юридическое лицо (например, акционерное общество) — оптимальная форма долговременной централизации капиталов, без которой немыслима крупномасштабная предпринимательская деятельность.

3. *Ограничение предпринимательского риска.* Конструкция юридического лица позволяет ограничить имущественный риск участника суммой вклада в капитал конкретного предприятия.

4. *Управление капиталом.* Институт юридического лица создает основания для более гибкого использования капитала в различных сферах предпринимательской деятельности.

Признаки юридического лица — это внутренние присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе они достаточны для того, чтобы организация могла признаваться субъектом гражданского права.

Правовая доктрина выделяет четыре основных признака юридического лица.

1. *Организационное единство.* Выражается в том, что юридическое лицо имеет внутренние подразделения, приспособленные к выполнению возложенных на него задач и находящиеся в определенных взаимоотношениях друг с другом, а также с руководящими органами юридического лица. Организационное единство закреплено в учредительных документах.

2. *Имущественная обособленность.* Обособленное имущество создает материальную базу деятельности юридического лица. Имущественная обособленность у юридических лиц различных видов проявляется по-разному.

3. *Самостоятельная гражданско-правовая ответственность* непосредственно связана с имущественной обособленностью. Имущество юридического лица потому и обособляется от имущества других лиц, чтобы кредиторы предъявляли свои требования только этому имуществу.

4. *Самостоятельное выступление в гражданском обороте от своего имени.* Юридическое лицо может от своего имени приобретать

или осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Тема 1.4.2. Правоспособность и дееспособность юридического лица

В науке гражданского права принято различать общую (универсальную) и специальную правоспособность.

Общая правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности.

Специальная правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах.

Гражданская правоспособность юридического лица закрепляется ГК РФ (ст. 49), а ее объем — в учредительных документах юридического лица. При разрешении споров необходимо учитывать, что коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью (ст. 49 ГК) и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если учредительные документы таких коммерческих организаций не содержат исчерпывающего (законченного) перечня видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься (п. 18 постановления Пленума ВС и ВАС от 01.07.1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Государственные и муниципальные унитарные предприятия и некоммерческие организации Гражданский кодекс относит к юридическим лицам со специальной правоспособностью. Сделки, совершенные юридическими лицами со специальной правоспособностью с выходом за ее пределы, недействительны.

Есть виды деятельности, для занятия которыми необходимо получить специальную лицензию. Это правило распространяется на юридические лица как с общей, так и со специальной правоспособностью (Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 128-ФЗ (в ред. от 29.12.2010 г.) «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

Дееспособность юридического лица — способность юридического лица своими действиями приобретать и осуществлять гражд-

данские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их — возникает с момента государственной регистрации юридического лица.

Тема 1.4.3. Органы юридического лица. Филиалы и представительства юридических лиц

Все органы юридического лица можно разделить на *органы управления* и *органы контроля*, каждый из которых независимо от единоличного или коллегиального состава несет свои функции.

Органы юридического лица в рамках гражданского законодательства и утвержденных в соответствии с законом учредительных документов вправе создавать дополнительные рабочие органы, которые не имеют собственных полномочий, несут вспомогательный характер и осуществляют вспомогательные функции в области управления или контроля в пределах, определенных локальными нормативно-правовыми актами юридического лица.

Орган юридического лица — лицо (единоличный орган) или совокупность лиц (коллегиальный орган), которые в соответствии с законодательством, документами юридического лица либо решением уполномоченного на то органа юридического лица наделены определенными полномочиями в отношении юридического лица и через которые данное юридическое лицо осуществляет свою правоспособность.

В акционерных обществах главным органом управления, который решает самые важные вопросы, является общее собрание либо конференция представителей. Текущее управление осуществляет директор или совет директоров, круг полномочий которых строго определен уставом.

На крупных предприятиях функцию органа контроля несет ежегодная аудиторская проверка деятельности предприятия, результаты которой печатаются либо в собственной газете, либо в городской газете. Также в газете дается отчет о доходах аффилированных лиц (физическое лицо, способное оказывать влияние на деятельность юридического лица).

В небольших по численности юридических лицах создается ревизионная комиссия или выбирается ревизор из числа работников.

В соответствии с Гражданским кодексом юридическое лицо может создать обособленные подразделения — филиалы и представительства

ства для расширения сетей сбыта, оптимизации производственного процесса с учетом экономической ситуации в регионах.

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (ст. 55 ГК). *Филиалом* признается обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Филиалы и представительства не имеют статуса юридического лица. Согласно п. 3 ст. 55 ГК необходимо указывать в учредительных документах юридического лица сведения о созданных им филиалах и представительствах. Сведения об изменениях в уставе организации, связанных с созданием обособленных подразделений, передаются органу государственной регистрации в уведомительном порядке. Отсутствие в учредительных документах изменений, связанных с учреждением филиалов и (или) представительств, является одним из случаев несоответствия учредительных документов требованиям законодательства. Это служит основанием наступления административной ответственности для должностных лиц юридического лица (прежде всего, для тех в чьи полномочия входит совершение такого уведомления) в форме предупреждения или штрафа в размере до 50 минимальных заработных плат за неправомерные действия, связанные с непредставлением сведений для включения в Единый государственный реестр юридических лиц.

Имущество филиала (представительства) формируется из средств, закрепленных за ним организацией, а также приобретенных в результате осуществления предпринимательской деятельности. Филиал распоряжается имуществом, получаемым в результате производственно-хозяйственной деятельности в соответствии с положением о филиале, а также доверенностью, предоставленной учредившим его юридическим лицом.

Филиалы и представительства осуществляют свою деятельность, реализуя те полномочия, которыми наделены по решению головной организации. Поэтому ответственность за действия филиала (представительства) во всех случаях несет учредившая его организация. Иск к организации, вытекающий из деятельности ее обособленного подразделения, предъявляется по месту нахождения последнего, но стороной по делу является сама организация как юридическое лицо, равно как и взыскание производится судом с нее или в ее пользу.

Деятельность обособленных подразделений осуществляется на основании документов: учредительных документов юридического

лица, положения о филиале (представительстве), утверждаемого организацией, а также доверенности, выдаваемой руководителю обособленного подразделения.

Как правило, филиалы имеют свой расчетный счет и круг их полномочий значительно шире, чем у представительств.

Тема 1.4.4. Индивидуализация юридического лица: понятие и средства индивидуализации

Индивидуализация юридического лица — это его наименование. Для его получения лицо, готовящееся к регистрации юридического лица, уточняет, что в населенном пункте, в котором планируется открыть новое учреждение или предприятие, отсутствует уже существующее учреждение или предприятие с таким названием. Этот вопрос контролирует специальная комиссия администрации муниципального округа. В наименовании содержится указание на организационно-правовую форму и характер деятельности юридического лица. Юридические лица вправе иметь полное и сокращенное наименование.

Регистрация наименования происходит одновременно с государственной регистрацией юридического лица путем внесения данных о фирме в единый государственный реестр юридических лиц. Правила об охране места нахождения юридического лица содержатся в ст. 54 ГК и других правовых актах.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах.

Право на деловую репутацию юридического лица установлено в ст. 152 ГК. *Деловая репутация* — это набор качеств и оценок, с которыми их носитель ассоциируется в глазах клиентов, коллег, среди других профессионалов в этой области деятельности. Право на деловую репутацию юридического лица возникает с момента его государственной регистрации.

Положение об использовании и хранении товарного знака и знака обслуживания закреплены Федеральным законом от

11.12.2002 г. № 166-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации “О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров”».

Индивидуализация юридического лица включает в себя понятие товарного знака. *Товарный знак* — это обозначение, благодаря которому товары одних юридических лиц отличаются от однородных товаров других юридических лиц.

Право на товарный знак возникает у юридического лица с момента государственной регистрации. Владельцу товарного знака принадлежит исключительное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком. Товарный знак может быть уступлен владельцем по договору юридического лица в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

Отношения, возникшие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынках товаров, работ и услуг, регулируются Федеральным законом от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе». Индивидуализация юридического лица тесно связана с рекламой. *Реклама* — это информация об отдельных субъектах и их деятельности.

Не допускается недобросовестная, недостоверная и заведомо ложная реклама, реклама как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложениях п. 1 ст. 437 ГК. Реклама является результатом интеллектуальной деятельности субъектов авторского права. Неправомерное использование чужой рекламы дает рекламодателю возможность требовать в судебном порядке прекращения использования, изменения рекламы, взыскания причиненных убытков.

Тема 1.4.5. Классификация юридических лиц

Классификация юридических лиц приводится в Гражданском кодексе дважды — в п. 2 ст. 48 и в ст. 50.

В ст. 50 ГК юридическими лицами называют организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечения прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

В п. 2 ст. 48 ГК в качестве основания классификации используется соотношение в правах учредителей (участников) и самого юридического лица. Это дало возможность кодексу указать три модели юридических лиц (табл. 6).

Таблица 6. **Юридические лица, различаемые в зависимости от прав учредителей в отношении юридического лица и его имущества**

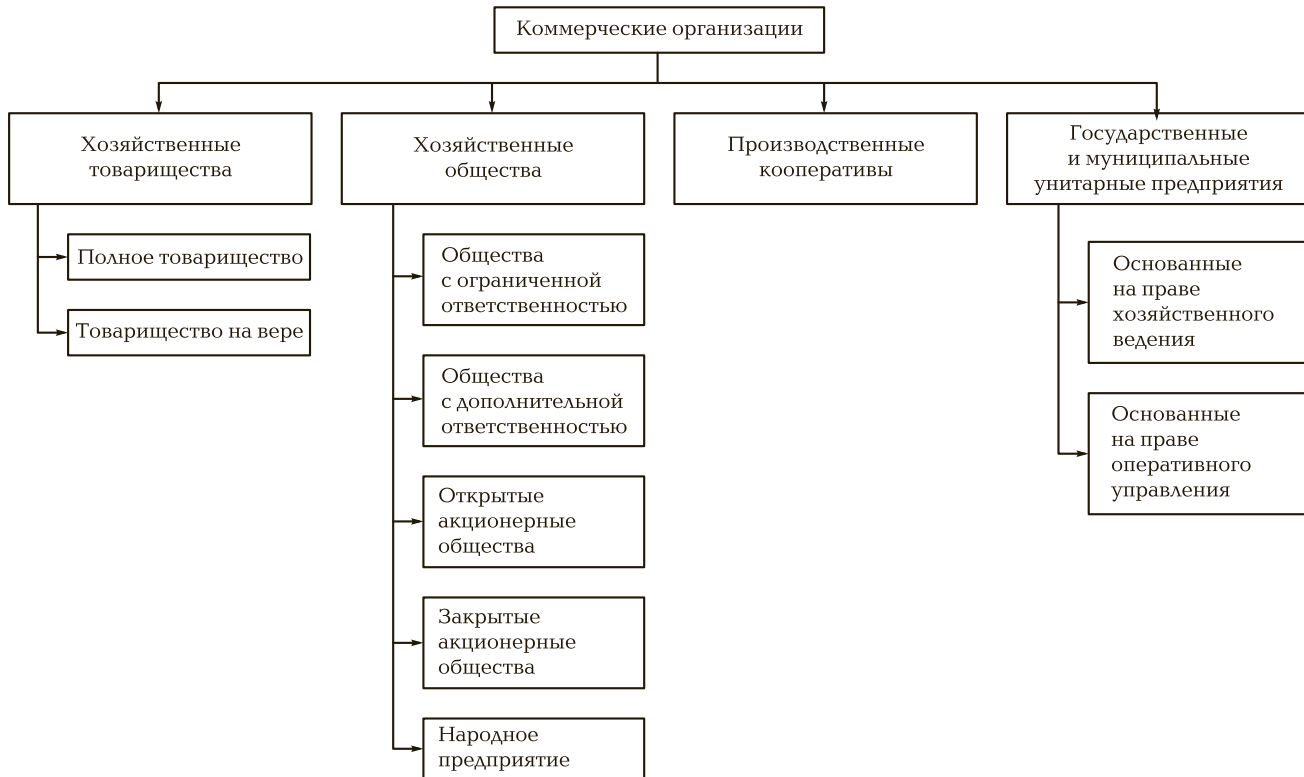
Вид юридического лица	Права учредителей (участников)
Хозяйственные товарищества Хозяйственные общества Производственные кооперативы (артели) Потребительские кооперативы (союзы, общества)	Обязательственные права в отношении юридического лица
Государственные и муниципальные унитарные предприятия, финансируемые собственником учреждения	Право собственности или иные вещные права на имущество юридического лица
Общественные и религиозные организации (объединения) Благотворительные и иные фонды Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)	Имущественные (обязательственные и вещные) права в отношении юридического лица отсутствуют

1. Учредители с передачей имущества юридическому лицу полностью утрачивают свои вещные права на него. Не имеют они прав и по отношению к приобретенному имуществу. Все это имущество принадлежит на праве собственности юридическому лицу. Утрачивая вещные права, его участник взамен приобретает обязательственные *права-требования* к юридическому лицу (участие в управлении юридическим лицом, получение дивидендов и др.). По первой модели строятся хозяйственные товарищества и общества, а также производственные и потребительские кооперативы.

2. Учредитель, передавая юридическому лицу во владение, пользование и распоряжение соответствующее имущество, продолжает оставаться его собственником. Учредитель признается собственником всего того, что приобретает в процессе деятельности юридическое лицо. К юридическим лицам, действующим по второй модели, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения, финансируемые собственниками (министерства, ведомства, школы, институты, больницы и т. п.).

3. Юридическое лицо становится собственником всего принадлежащего ему имущества. Учредители не обладают по отношению к юридическому лицу ни вещными, ни обязательственными правами. К числу таких юридических лиц относятся общественные и религи-

Схема 5. Классификация коммерческих юридических лиц



озные организации, благотворительные и иные фонды, ассоциации и союзы.

Классификация юридических лиц может быть проведена *по целям осуществляемой деятельности*. По этому критерию они делятся на коммерческие (схема 5) и некоммерческие юридические лица.

Коммерческие организации преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. *Некоммерческие организации* не имеют основной целью деятельности извлечение прибыли и не распределяют полученную прибыль между учредителями. Они могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствуют этим целям.

Тема 1.4.6. Государственная регистрация юридических лиц

В зависимости от характера участия государственных органов в регистрации юридического лица наука гражданского права традиционно выделяет следующие способы образования юридических лиц.

Распорядительный порядок — юридическое лицо возникает на основе распоряжения учредителя, специальной государственной регистрации не требуется. Именно в таком порядке в СССР возникло подавляющее большинство государственных предприятий и учреждений.

В странах с рыночной экономикой на место распорядительного порядка приходит *явочный порядок* образования юридических лиц. Для него также характерно отсутствие специальной государственной регистрации. Юридические лица создаются в силу самого факта волеизъявления учредителей, выражения или намерения действовать в качестве юридического лица. В таком порядке некоторое время создавались в России профессиональные союзы, их объединения и отделения.

Статья 51, п. 1 ГК не предусматривает никаких исключений из общего правила о необходимости государственной регистрации юридических лиц, поэтому можно полагать, что распорядительный, а также явочный способы образования организаций в настоящее время в России не применяются.

Разрешительный порядок образования юридического лица предполагает, что создание организации разрешено тем или иным компетентным органам.

Действующее законодательство не допускает отказа в регистрации по мотивам нецелесообразности (п. 1 ст. 51 ГК), нарушение установленного законом порядка образования юридического лица или несоответствие его учредительных документов закону влечет отказ в государственной регистрации юридического лица. Отказ в государственной регистрации, а также уклонение от нее могут быть оспорены в суде.

Помимо этого Федеральным законом от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. от 06.12.2011 г.) предусмотрены дополнительные требования. Например, для создания коммерческой организации в определенных данным законом случаях необходимо предварительное согласие антимонопольного органа, так же как и для осуществления определенных сделок. Кроме того, ст. 30 указывает на сделки и иные действия, об осуществлении которых антимонопольный орган должен быть уведомлен.

В России наиболее распространен *нормативно-явочный порядок*, когда для создания юридического лица согласия каких-либо третьих лиц не требуется. Регистрирующий орган только проверяет, соответствуют ли закону учредительные документы организации и соблюден ли установленный порядок ее образования, после чего обязан зарегистрировать юридическое лицо.

Статья 51 ГК устанавливает общий для всех юридических лиц порядок государственной регистрации. Указанной нормой предусмотрено, что все юридические лица должны пройти государственную регистрацию в органах юстиции, введен единый для всей страны государственный реестр юридических лиц; органы, осуществляющие государственную регистрацию, должны проверять соблюдение установленного порядка создания юридического лица, а также соответствие его учредительных документов закону. Отказ в государственной регистрации может быть оспорен в суде.

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом 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.

Отказ в государственной регистрации юридического лица, а также уклонение от такой регистрации могут быть оспорены в суде.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (в ред. от 01.12.2007 г.) установил новый порядок регистрации этих лиц в органах государственной налоговой инспекции. Данный Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы и при введении Единого государственного реестра юридических лиц.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

Государственная регистрация коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей осуществляется в Инспекциях Министерства по налогам и сборам (ИМНС), некоммерческих организаций — в Министерстве юстиции РФ (субъектов Федерации).

Датой представления документов при осуществлении государственной регистрации является день их получения регистрирующим органом.

Регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов, кроме установленных настоящим Федеральным законом.

Нотариальное удостоверение документов, представляемых при государственной регистрации, необходимо только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в государственный реестр. Форма и содержание документа устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Юридическое лицо признается созданным с момента включения его в Единый государственный реестр юридических лиц.

Статья 52 ГК определяет обязательный состав учредительных документов, предъявляемые к ним требования и порядок их изменения (табл. 7).

Учредительными документами являются учредительный договор и устав (либо только учредительный договор, либо устав).

Таблица 7. Учредительные документы юридического лица

Коммерческие организации					
Вид учредительного документа	Хозяйственные товарищества	Акционерные общества (открытые и закрытые, народные предприятия)	Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью	Производственные кооперативы (артели)	Государственные и муниципальные унитарные предприятия
Учредительный договор	X				
Устав		X	X	X	X
Некоммерческие организации (созданные на основании ГК РФ)					
Вид учредительного документа	Потребительские кооперативы	Общественные и религиозные организации (объединения)	Объединения юридических лиц (ассоциации, союзы)	Фонды	Учреждения
Устав	X	X	X	X	X
Общие положения об организациях данного вида					X

Некоммерческие организации (созданные на основании Федерального закона «О некоммерческих организациях»)			
Вид учредительного документа	Некоммерческие партнерства	Автономные некоммерческие организации	Государственные корпорации*
Устав	X	X	
Учредительный договор	X	X	

П р и м е ч а н и е.* При создании государственных корпораций учредительных документов не требуется, их правоспособность указывается в специальных нормативно-правовых актах.

Статья 52 ГК устанавливает единый для всех юридических лиц набор данных, которые необходимо включать в учредительные документы. Эти данные конкретизируются в других статьях ГК (ст. 70, 83, 98, 108, 116) и специальных законах, посвященных отдельным видам юридических лиц:

Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ (в ред. от 30.11.2011 г.) «Об акционерных обществах» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.);

Федеральный закон от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» (с изм. от 21.03.2002 г.);

Федеральный закон от 8.02.1998 г. № 14-ФЗ (в ред. от 18.07.2011 г.) «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.);

Федеральный закон от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ (в ред. от 16.11.2011 г.) «О некоммерческих организациях» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.);

Федеральный закон от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ (в ред. от 01.12.2007 г.) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2008 г.).

Помимо этого Федеральным законом от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрены дополнительные требования. Например, для создания коммерческой организации в определенных данным законом случаях необходимо предварительное согласие антимонопольного органа, так же как и для осуществления определенных сделок. Статья 30 указывает на сделки и иные действия, об осуществлении которых антимонопольный орган должен быть уведомлен.

В случаях, когда в состав учредительных документов входит учредительный договор, в нем должны содержаться условия, указанные в п. 2 ст. 52 ГК.

Перечисленные условия являются существенными для данного договора, а потому в силу ст. 432 ГК учредительный договор должен считаться заключенным лишь с момента, когда стороны достигнут согласия по этим, а также всем другим условиям, относительно которых по заявлению хотя бы одного из учредителей должно быть достигнуто согласие образовать юридическое лицо. Определение порядка совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему имущества учредителями и участия в его деятельности, а также условия и порядок распределения прибыли и убытков между участниками, управление им и выхода учредителей из него предусмотрены в законе.

Отказ в регистрации может последовать лишь в случаях несоответствия учредительных документов организации закону или несоблюдения установленного порядка образования юридического лица и может быть оспорен в суде. Также в суд можно обратиться и в случае уклонения компетентного органа от регистрации юридического лица, например при пропуске установленного для регистрации срока.

Состав органов, их компетенция и порядок назначения (избрания) определяются законом и учредительными документами.

Общее указание применительно к отдельным видам юридических лиц конкретизируется в Гражданском кодексе.

Например, в полном товариществе дела ведутся всеми участниками сообща (ст. 72 ГК), в товариществе на вере ведение дел осуществляют только полные товарищи (ст. 84 ГК), в обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью — общее собрание участников и подчиненный ему исполнительный орган (ст. 91 ГК) и т. д.

Учредительные документы любого юридического лица должны содержать наименование и местонахождение юридического лица. Статья 54 ГК устанавливает два требования к наименованию:

п е р в о е — указание организационно-правовой формы;

в т о р о е — указание на характер деятельности юридического лица (для наименования некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях коммерческой организации).

Местонахождение юридического лица имеет ключевое значение при решении ряда вопросов материального и процессуального права (при исполнении обязательств, при определении подсудности и т. д.).

Все эти сведения, фирменное наименование и местонахождение должны быть отражены в уставе и учредительном договоре.

Тема 1.4.7. Прекращение деятельности юридических лиц

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате его реорганизации (кроме случаев выделения из состава юридического лица другой организации) или ликвидации и, как правило, носит окончательный характер. Однако закон предусматривает и возможность временного прекращения, т. е. приостановления деятельности ряда организаций. Федеральный закон от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (ст. 42) определяет: приостановление деятельности общественных объеди-

нений на срок до шести месяцев возможно только по решению суда как санкция за нарушение Конституции и законодательства РФ.

При **реорганизации** все права и обязанности реорганизуемого юридического лица или их часть переходят к иным субъектам права, т. е. происходит *правопреемство*.

Реорганизация, как правило, проводится по решению участников юридического лица (или собственника его имущества), т. е. добровольно. Однако в отношении коммерческих организаций закон предусматривает и такие случаи, когда реорганизация может быть произведена принудительно. Причем, если решение суда или компетентного государственного органа о реорганизации не выполнено в установленный срок, суд назначает внешнего управляющего юридическим лицом, который и осуществляет его реорганизацию (п. 2 ст. 57 ГК).

В зависимости от того, в какой форме проводится реорганизация юридического лица, она оформляется либо разделительным балансом (разделение, выделение), либо передаточным актом (слияние, присоединение, преобразование). При выделении, разделении или слиянии нескольких организаций возникает как минимум один новый субъект права, поэтому в таких случаях реорганизация считается законченной в момент государственной регистрации вновь созданных юридических лиц. При присоединении новые юридические лица не возникают, и, следовательно, реорганизация завершается в момент исключения присоединенной организации из Единого государственного реестра.

Ликвидация юридического лица — это способ прекращения его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Гражданский кодекс содержит перечень оснований ликвидации юридических лиц, которая (так же, как и реорганизация) может носить добровольный или принудительный характер.

В *добровольном порядке* юридическое лицо ликвидируется по решению его участников или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Принудительная ликвидация проводится по решению суда в случаях, когда деятельность юридического лица осуществляется без соответствующего разрешения (лицензии), либо такая деятельность прямо запрещена законом или Конституцией РФ, либо сопряжена с неоднократными или грубыми нарушениями законодательства.

Общественные или религиозные организации, а также фонды могут быть ликвидированы по решению суда за систематическое осуществление внеуставной деятельности (ст. 44 Федерального закона «Об общественных объединениях»).

Для отдельных видов юридических лиц законом установлены дополнительные основания ликвидации. Так, коммерческие организации (кроме казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций), потребительские кооперативы и фонды могут быть ликвидированы по причине их несостоятельности (банкротства) на основании Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ (в ред. 06.12.2011 г.) «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп., вступившими в силу 01.01.2012 г.). Заявление о признании должника банкротом принимается арбитражным судом, если требования к должнику — юридическому лицу — в совокупности составляют не менее 100 тыс. рублей, а к должнику — гражданину — не менее 10 тыс. рублей и указанные требования не погашены в течение трех месяцев, если иное не предусмотрено данным законом.

Для хозяйственных обществ и унитарных предприятий предусмотрено такое основание ликвидации, как утрата имущества, т. е. уменьшение стоимости чистых активов предприятия ниже уровня минимального размера уставного капитала.

Ликвидация может производиться как добровольно, так и принудительно.

Тема 1.4.8. **Хозяйственные товарищества**

Хозяйственные товарищества — договорные объединения нескольких лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности под общим именем.

Главным лицом любого товарищества является *полный товарищ* — он несет неограниченную ответственность по обязательствам фирмы всем своим имуществом.

Гражданский кодекс выделяет 2 вида хозяйственных товариществ — полное товарищество и товарищество на вере (коммандитное).

Полное товарищество

Полное товарищество — хозяйственное товарищество, участники которого солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам всем своим имуществом.

Учредительный документ полного товарищества — его *учредительный договор*.

Статья 66 ГК предусматривает специальный состав участников полного товарищества — полными товарищами могут быть предприниматели и (или) коммерческие организации.

Предприниматель или коммерческая организация может быть участником только одного полного товарищества.

Закон не требует обязательного минимума *складочного капитала*, но вместе с тем определенный складочный капитал у полного товарищества должен быть, поскольку имущественная база необходима для участия в гражданском обороте.

Согласно ст. 66, 73 ГК складочный капитал товарищества состоит из вкладов учредителей (участников).

Вкладом в складочный капитал могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Оценка производится по соглашению учредителей (участников).

Хозяйственные товарищества, а также общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции.

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом.

К моменту государственной регистрации товарищества участник обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал, остальную часть — в сроки, установленные учредительным договором.

Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное товариществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

Любой из участников полного товарищества может действовать от его имени, поэтому товариществу не нужны специальные органы, формирующие и выражающие его волю вовне как юридического лица, отпадает надобность в уставе, и полное товарищество действует на основании учредительного договора.

Помимо общих сведений, необходимых для содержания всякого учредительного документа, учредительный договор полного товарищества должен содержать сведения о складочном капитале товарищества и долях его участников, порядок изменения этих долей, внесения соответствующих вкладов и ответственности за нарушение обязательств по их внесению. Кроме того, учредительный договор регулирует взаимоотношения товарищей по участию их в общих делах товарищества, последствия выхода или исключения из него.

Учредительный договор должен быть подписан всеми участниками и подлежит государственной регистрации. К моменту государственной регистрации объявленный складочный капитал должен быть наполовину оплачен его участниками (п. 2 ст. 73 ГК).

Ликвидация полного товарищества проводится по общим основаниям с особенностями, предусмотренными ст. 81 и п. 1 ст. 76 ГК.

Для защиты интересов полных товарищей п. 3 ст. 73 ГК предусмотрен запрет для участника совершать без согласия других сделки, однородные с совершаемыми товариществом, т. е. конкурировать с ним.

Законодатель различает управление в полном товариществе (ст. 71 ГК) и ведение дел (ст. 72 ГК).

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников.

Ст. 72 ГК предусматривает разнообразные возможности ведения дел товарищества. *Традиционный способ* — ведение дел любым участником товарищества — может быть заменен в учредительном договоре, т. е. по воле самих участников, иными вариантами: *совместное ведение дел*, предполагающее единогласное решение (согласие) всех участников на совершение каждой сделки товарищества; *возложение ведения общих дел на одного или нескольких наиболее опытных участников* (в таком случае остальные участники товарищества для совершения сделок от его имени должны получить доверенность от тех товарищей, которым учредительным договором поручено ведение общих дел).

При заключении сделок с полным товариществом контрагент должен удостовериться, что имеет дело с полным товарищем, так как только полный товарищ ведет дела. Поэтому сделки, заключенные полными товарищами от имени юридического лица, считаются действительными, если товариществом не будет доказано, что контрагенту было известно об отсутствии полномочий у конкретного товарища.

Прибыли и убытки полного товарищества распределяются между участниками пропорционально их долям в складочном капитале (ст. 74 ГК) или иным способом, предусмотренным учредительным договором.

Наряду с общими полномочиями участник полного товарищества имеет право знакомиться с его документацией даже в том случае, если не уполномочен на ведение дел от имени товарищества, он также вправе требовать в судебном порядке прекращения полномочий товарища в связи с ненадлежащим ведением дел.

К числу обязанностей полного товарища относится внесение вклада в общее имущество в размерах и в сроки, предусмотренные учредительным договором. При неисполнении этой основной обязанности он несет ответственность в рамках учредительного договора или в соответствии с п. 2 ст. 73 ГК.

Участник полного товарищества должен воздержаться от совершения сделок в собственных интересах, если эти сделки однородны с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. Такие сделки он вправе совершать только с согласия всех остальных товарищей. Нарушение этой обязанности влечет возмещение убытков товариществу или передачи ему всей прибыли по сделке.

Важнейшая особенность правового положения участника полного товарищества — его неограниченная ответственность по долгам товарищества всем своим личным имуществом. С учетом этого установлено правило о невозможности отстранения кого-либо из товарищей от участия в прибылях и убытках.

Участник полного товарищества может передать свою долю в складочном капитале товарищества (или ее часть) либо другому товарищу, либо третьему лицу (ст. 79 ГК). При передаче доли или ее части другому лицу, не участнику товарищества, требуется согласие всех остальных участников товарищества. При этом участники товарищества не обладают преимущественным правом покупки.

При отсутствии согласия кого-либо из участников на передачу доли товарищ может выйти из товарищества.

При этом он вправе потребовать выдачи части имущества пропорционально доле в складочном капитале по балансу на момент выбытия.

Выйти из состава участников можно, предупредив об этом не менее чем за 6 месяцев, а в товариществах *со сроком действия* такое право у полного товарища вообще отсутствует.

Товарищество на вере

Товариществом на вере, или **коммандитным**, называется хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников — полных товарищей (комплементариев) и товарищей-вкладчиков (коммандитистов).

Учредительный договор является единственным учредительным документом такого товарищества.

Группы участников товарищества на вере выполняют разные функции: *полные товарищи* осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и при этом несут дополнительную неограниченную ответственность своим личным имуществом по его долгам солидарно друг с другом, *вкладчики-коммандитисты* вносят вклады в имущество товарищества, но не отвечают личным имуществом по его обязательствам и несут лишь риск утраты своих вкладов. Коммандитисты отстранены от ведения дел товарищества,

однако за ними сохраняется право на получение дохода на свои вклады, а также на информацию о деятельности товарищества.

Товарищество на вере ликвидируется по основаниям ликвидации полного товарищества, а также при выбытии из него всех вкладчиков. В таком случае оставшиеся полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовывать его в полное товарищество (табл. 8).

В отличие от полных товарищей вкладчиками могут быть любые физические и юридические лица.

Таблица 8. Порядок выбытия участников товарищества (ст. 77 — 80 ГК)

Права участников	Полные товарищи	Вкладчики
Право выхода из товарищества	Товарищество учреждено без указания срока — при заявлении не менее чем за 6 месяцев	По окончании финансового года
Соглашение между участниками товарищества об отказе от права выйти из товарищества ничтожно	Товарищество учреждено на определенный срок — только по уважительной причине	
Правопреемство	Правопреемник может вступить в товарищество только с согласия других участников	
Выплата стоимости (выдача в натуре) части имущества, соответствующей доле в уставном (складочном) капитале	Выбывающему (наследнику, не вступившему в товарищество) выплачивается стоимость части имущества по балансу на момент выбытия	
Право передачи доли	Другому участнику или третьему лицу, только с согласия остальных участников	Другому вкладчику или третьему лицу*

Примечание. * Вкладчики пользуются преимущественным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части).

Таблица 9. Обязательная ликвидация хозяйственного товарищества (ст. 81 ГК)

Вид хозяйственного товарищества	Основание для ликвидации	Иные возможные последствия
Полное товарищество	Если остается один участник	Преобразование в хозяйственное общество
Товарищество на вере	Выбытие всех вкладчиков	Преобразование в полное товарищество

Закон устанавливает минимальное количество участников — один полный товарищ и один вкладчик (п. 1 ст. 86 ГК).

При ликвидации товарищества на вере вкладчики имеют преимущественное право перед полными товарищами на получение своих вкладов, а также на ликвидационную квоту (п. 2 ст. 86 ГК).

Ликвидация товарищества происходит в случаях:

выхода или смерти участника, ликвидации участника — юридического лица;

признания одного из участников безвестно отсутствующим, недееспособным, ограниченно дееспособным и банкротом;

открытия по решению суда реорганизационных процедур в отношении одного из участников;

требования кредитором одного из участников взыскания на часть имущества, соответствующую его доле в складочном капитале;

если в учредительном договоре (в соглашении участников) не предусмотрено продолжение деятельности (табл. 9).

Тема 1.4.9. Хозяйственные общества.

Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью

Хозяйственные общества — это организации, создаваемые одним или несколькими лицами путем объединения их имущества или капитала для ведения предпринимательской деятельности.

Различия обществ и товариществ по закону заключаются в том, что *товарищества* — объединение лиц, а *общества* — объединение капиталов либо имущества и капитала.

Объединение лиц помимо имущественных вкладов предполагает непосредственное, личное участие в делах товарищества.

Общество как объединение капиталов не предполагает (хотя и не исключает) личного участия учредителей (участников) в своих делах, а потому допускает:

в о - п е р в ы х, одновременное участие в нескольких обществах, в том числе однородных по характеру деятельности;

в о - в т о р ы х, участие в них любых лиц, а не только индивидуальных предпринимателей, и коммерческих юридических лиц.

Хозяйственные общества подразделяются на следующие виды.

1. Общество с ограниченной ответственностью.
2. Общество с дополнительной ответственностью.
3. Акционерные общества:

а) открытое;

б) закрытое;

в) народные предприятия (акционерные общества работников).

Общество с ограниченной ответственностью (ООО) — это коммерческая организация, уставной капитал которой разделен на доли определенных размеров; образуется одним или несколькими лицами, не отвечающими по его обязательствам.

Учредительными документами общества являются устав и учредительный договор.

Правовое положение ООО и его участников закреплено в ст. 87 — 94 ГК и в Федеральном законе от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (в ред. от 18.12.2006 г.). Федеральный закон содержит 59 статей и разделен на 6 глав: общие положения; учреждение общества; уставной капитал общества; имущество общества; управление в обществе; реорганизация и ликвидация общества; заключительные положения.

Понятие ООО и его признаки как юридического лица закреплены в ст. 87 ГК и в ст. 2 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

ООО должно иметь полное и сокращенное фирменное наименование, может создавать филиалы и представительства, иметь дочерние и зависимые общества.

Участниками общества могут быть граждане и юридические лица, число участников не должно быть более 50 (п. 3 ст. 7 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»). В случае превышения установленного предела ООО в течение одного года должно быть преобразовано в открытое акционерное общество или производственный кооператив.

Учредители общества заключают учредительный договор и утверждают устав. Если общество утверждается одним лицом, то

учредительный договор не заключается, а его учредителями принимается решение о создании юридического лица.

Устав общества должен содержать обязательные сведения, закрепленные ст. 12 ФЗ.

Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» устанавливает минимальный размер уставного капитала общества — не менее чем 10 тыс. рублей (ст. 14 ФЗ). Вкладом в уставной капитал общества могут быть деньги, ценные бумаги, вещи или имущественные права, имеющие денежную оценку.

Каждый учредитель должен внести в уставной капитал половину своей доли к моменту государственной регистрации, оставшуюся — в сроки, предусмотренные уставом, но не более одного года с момента государственной регистрации.

Участник общества вправе продать свою долю другому участнику данного общества без согласия общества, если иное не предусмотрено уставом.

Не допускается освобождение учредителя общества от обязанности оплатить долю в уставном капитале общества.

На момент государственной регистрации общества его уставный капитал должен быть оплачен учредителями не менее чем наполовину.

Законом предусматриваются правовые последствия при отчуждении доли третьему лицу. В этом случае участники ООО пользуются преимущественным правом покупки доли, это право сохраняется в течение одного месяца со дня извещения об отчуждении доли. Уставом или соглашением может быть предусмотрен иной срок.

Участники общества вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия его участников. При выходе из общества участнику выплачивается действительная стоимость его доли в течение 6 месяцев с момента окончания финансового года, на протяжении которого подано заявление о выходе. Уставом может быть предусмотрен меньший срок.

Высшим органом общества является общее собрание его участников.

Каждый участник общества имеет на общем собрании число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале. Уставом может быть утвержден иной порядок определения числа голосов участников общества.

Компетенция общего собрания закреплена в ст. 33 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью». Законом запрещена передача вопросов исключительной компетенции исполнительным органам.

Исполнительный орган в ООО может быть как е д и н о л и ч н ы м (генеральный директор, президент и др.), так и к о л л е г и а л ь н ы м (правление, дирекция и др.). Компетенция исполнительных органов предусмотрена ст. 40 — 42, 46 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Общество вправе преобразовываться в акционерное общество, общество с дополнительной ответственностью и производственный кооператив (ст. 56 ФЗ).

Общество может быть ликвидировано добровольно и по решению суда. Оставшееся имущество ликвидационной комиссией распределяется между участниками с соблюдением очередности, предусмотренной ст. 58 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В постановлении пленумов ВС РФ № 90 и ВАС РФ № 14 от 09.12.1999 г. «О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью"» разъясняется порядок распространения действия ФЗ на общества, созданные до принятия ФЗ.

Особое внимание следует уделить п. 6 и 7 данного постановления. В этих пунктах разъясняется, что при внесении изменений в устав, в том числе в связи с приведением его в соответствие с законом, государственный орган, осуществляющий такую регистрацию, не вправе отказывать в таком приведении по мотиву несоответствия уставного капитала общества минимальному размеру, действующему на дату регистрации изменений.

Пункты 9 и 10 постановления пленумов ВС и ВАС № 90/14 разъясняют порядок увеличения уставного капитала и соблюдения при этом необходимых требований.

При оценке правовой силы (действительности) решений общего собрания участников общества необходимо иметь в виду, что закон для принятия решений по ряду вопросов требует единогласия всех участников общества (п. 2 ст. 8, п. 2 ст. 9, п. 1 ст. 11, п. 3 ст. 14, п. 2 ст. 15, п. 2 ст. 19, п. 4 ст. 21, п. 2 ст. 25, п. 1 — 2 ст. 27, п. 2 ст. 28, п. 1 ст. 32, п. 2 ст. 33) либо квалифицированного большинства голосов общего числа участников (а не лиц, присутствующих на общем собрании).

Не менее 2/3 голосов всех участников общества требуется для принятия общим собранием участников решений по вопросам, указанным в п. 1 ст. 5, п. 2 ст. 8, п. 2 ст. 9, п. 1 ст. 18, п. 1 ст. 19, п. 1 — 2 ст. 27, п. 8 ст. 37 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

По всем остальным вопросам решения принимаются большинством голосов общего числа участников общества.

Общество с дополнительной ответственностью — это коммерческая организация, уставной капитал которой разделен на доли, образующаяся одним или несколькими лицами, солидарно несущими субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере, кратном стоимости их вкладов в уставной капитал.

Такая ответственность наступает лишь при недостаточности имущества самого общества для покрытия возникших у него долгов, т. е. в с у б с и д и а р н о м порядке, в остальном статус этого хозяйственного общества аналогичен статусу ООО и его деятельность регулируется соответствующими правовыми нормами ГК.

Данная организационно-правовая форма отличается от ООО наличием дополнительной ответственности участников общества по его долгам своим личным имуществом. Однако такая ответственность касается не всего имущества участников, а лишь его заранее определенной части, предусмотренной учредительными документами общества. В случае банкротства одного из участников его дополнительная ответственность распределяется между остальными участниками. Поэтому общая сумма дополнительных гарантий кредиторам общества остается неизменной.

Тема 1.4.10. Открытые и закрытые акционерные общества. Народные предприятия

Акционерное общество (АО) — коммерческая организация, уставной капитал которой разделен на определенное количество одинаковых долей, выраженных ценными бумагами — акциями, а его участники (акционеры) не отвечают по долгам общества и несут лишь риск убытков в пределах стоимости принадлежащих им акций. В связи с этим акционер, полностью оплативший приобретенные акции (либо получивший их в порядке правопреемства), ни при каких условиях не может быть исключен из АО.

При установлении неправомερных действий, которые привели к банкротству или иным тяжким финансовым последствиям, акционер несет не только м а т е р и а л ь н у ю ответственность в размере принадлежащих ему акций, но и с у б с и д и а р н у ю (т. е. дополнительную). АО должно иметь круглую печать с полным наименованием и адресом своего местонахождения.

АО может иметь дочерние и зависимые общества, которые являются самостоятельными юридическими лицами (в отличие от филиалов и представительств).

Дочерним признается такое хозяйственное общество, действия которого определяются другим (основным) хозяйственным обществом, в уставном (складочном) капитале которого преобладает вклад АО.

Зависимым признается хозяйственное общество, в складочном капитале которого имеется более 20% голосующих акций.

Все АО делятся на *открытые* (ОАО) и *закрытые* (ЗАО). Акционеры ОАО вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. В ЗАО акционер, намеривавшийся продать акции, обязан не менее чем за 30 дней уведомить об этом других акционеров.

Число участников ЗАО не может превышать 50, а в случае превышения общество преобразуется в ОАО либо ликвидируется. Число участников ОАО общества ограничивается только антимонопольным законодательством. Акционеры ЗАО имеют право преимущественной покупки отчуждаемых другими акционерами акций (табл. 10).

АО утверждается путем заключения договора о создании. Такой договор принимается единогласно. Договор о создании не является учредительным документом. В отличие от учредительного договора он носит временный характер. В этом договоре отражаются результаты голосования по вопросам создания общества, утверждение устава, избрание органов управления.

Устав общества — это учредительный документ, в котором в обязательном порядке должны быть указаны его полное и сокращенное наименования, тип, местонахождение, количество и номинальная стоимость, категория акций, права и обязанности акционеров, размер уставного капитала, структура, компетенция органов управления, порядок проведения общих собраний (годовых, внеочередных), сведения о филиалах и представительствах. В уставах АО может быть указано предельное количество акций, принадлежащих одному акционеру, и предельное количество голосов, принадлежащих одному акционеру. В уставах АО необходимо отражать порядок заключения крупных сделок, а также полномочия органов управления по их заключению.

Согласно закону «Об акционерных обществах» размер минимального уставного капитала ОАО не менее тысячекратной суммы минимального размера оплаты труда, а ЗАО — не менее стократной суммы минимального размера оплаты труда, установленного Федеральным законом на дату государственной регистрации общества.

При реорганизации АО и приведении учредительных документов в соответствии с Законом «Об акционерных обществах» не требуется пересмотра уставного капитала с учетом минимальной заработной платы на момент регистрации. При уменьшении уставного ка-

Таблица 10. Особенности правовой деятельности ОАО и ЗАО (ст. 97 Закона «Об акционерных обществах»)

ОАО	ЗАО
Акционеры могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров	Акции распределяются только среди учредителей или иного заранее определенного круга лиц
Вправе проводить открытую подписку на выпускаемые акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами	Не вправе проводить открытую подписку или иным образом предлагать акции для приобретения неограниченным кругом лиц
	Акционеры имеют преимущественное право приобретения продаваемых другими акционерами акций
	Число участников — не более установленного Законом об АО, в противном случае преобразуется в ОАО в течение года, а по истечении года — ликвидируется в судебном порядке, если число не сократилось до установленной нормы
Обязано ежегодно проводить независимую аудиторскую проверку, ее результаты публиковать в СМИ, а также публиковать годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков	Может быть обязано публиковать отчетные документы в случаях, предусмотренных Законом об АО Предусматривается ежегодная аудиторская проверка

питала ниже минимального законом предусмотрено, что в течение одного года такие АО должны быть реорганизованы в другую организационно-правовую структуру.

Уставной капитал может быть увеличен:

- 1) увеличением номинальной стоимости акций;
- 2) размещением дополнительных акций. Количество и сумма дополнительных акций обязательно предусматриваются в уставе общества.

Все акции в АО делятся на обыкновенные и привилегированные.

Обыкновенные (акции) — голосующие (одна акция равняется одному голосу).

Привилегированные акции — полученные акционером в результате приватизации имущества.

Держатели привилегированных акций участвуют в общем собрании с правом голоса при решении вопросов о регистрации или ликвидации обществ. Основной смысл и основная цель привилегированных акций в том, что их держатель по истечении одного года получает дивиденды.

В уставе общества может предусматриваться наличие среди общего числа *привилегированных конвертируемых акций*, которые по истечении одного года имеют возможность переходить в обыкновенные акции. Держатели таких акций не получают дивиденды.

При учреждении АО (любого типа) до государственной регистрации должно быть оплачено не менее 50 % стоимости акций. Вторая половина должна быть оплачена в течение года или срока, указанного в уставе.

Закон предусматривает наличие резервного фонда (не менее 15 % уставного капитала). Федеральным законом «Об акционерных обществах» предусматривается компетенция общего собрания, даются правовые основы для проведения внеочередного собрания. Также Законом предусматриваются компетенция исполнительных органов АО (а именно совета директоров), порядок их создания, полномочия генерального директора, правления и ответственность органов управления перед АО.

Общее собрание акционеров в качестве высшего органа управления АО выполняет следующие функции:

- изменение устава (в том числе изменение уставного капитала);
- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии и досрочное прекращение их полномочий;

- образование исполнительных органов АО и досрочное прекращение их полномочий;

- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей, убытков и распределение прибылей и убытков;

- решение о ликвидации или реорганизации АО;

- иные, предусмотренные Законом «Об акционерных обществах».

Аффилированные лица — это физические или юридические лица, способные оказывать прямое влияние на деятельность юридических и физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Аффилированными лицами являются:

- член совета директоров или иного коллегиального органа управления, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;

лица, принадлежащие к той группе лиц, которым принадлежит данное юридическое лицо;

лица, имеющие право распоряжаться более чем 20 % акций, составляющих уставной капитал;

юридическое лицо — участник финансово-промышленной группы. К его аффилированным лицам относятся члены советов директоров или иных органов коллективного совета, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов.

АО ведет учет своих аффилированных лиц и представляет отчетность об их действиях. АО, нарушающие порядок, несут ответственность, в том числе и штраф в размере до 5 000 МРОТ.

Народными предприятиями называются АО, особенности правового положения которых регулируются нормами Федерального закона от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» (с изм. от 21.03.2002 г.)

Народное предприятие может быть создано путем преобразования любой коммерческой организации, за исключением государственных унитарных предприятий и ОАО, работникам которых принадлежит менее 49 % уставного капитала. Создание народного предприятия иным способом не допускается.

Если работники коммерческой организации дали согласие на создание народного предприятия, те из них, кто решил стать акционером народного предприятия, и участники коммерческой организации, подлежащей преобразованию, заключают договор о создании народного предприятия. Договор помимо основных сведений для АО должен содержать следующее.

1. Сведения о количестве акций, которыми могут владеть в момент создания народного предприятия:

каждый работник, в том числе являющийся участником преобразуемой коммерческой организации и решивший стать акционером народного предприятия;

каждый участник преобразуемой коммерческой организации, не являющийся ее работником;

каждое юридическое лицо, не являющееся участником преобразуемой коммерческой организации, и (или) юридическое лицо.

2. Денежную оценку акций (долей) преобразуемой коммерческой организации.

3. Условия, сроки и порядок выкупа народным предприятием акций народного предприятия у его акционеров в целях соблюдения Закона «Об акционерных обществах» и условий договора о создании.

4. Указание формы оплаты акций народного предприятия или порядка обмена акций (долей, паев) преобразуемой коммерческой организации на акции народного предприятия каждым акционером в момент создания народного предприятия.

Устав народного предприятия помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 2 Закона «Об акционерных обществах», должен содержать сведения:

о максимальной доле акций народного предприятия в общем количестве акций, которой могут владеть в совокупности физические лица, не являющиеся работниками предприятия, и (или) юридические лица;

максимальной доле акций народного предприятия в общем количестве акций, которой может владеть один работник народного предприятия.

Особенности формирования уставного капитала предусмотрены ст. 4 Федерального закона от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)».

Минимальный уставной капитал народного предприятия должен составлять не менее 1000-кратного размера МРОТ, установленного Федеральным законом на дату государственной регистрации народного предприятия.

Законом от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» установлены ограничения на право владения и распоряжения акциями.

В частности, один работник-акционер не может владеть количеством акций, номинальная стоимость которых превышает 5 % уставного капитала. Этот размер может быть только уменьшен уставом (но не увеличен).

Среднесписочная численность работников народного предприятия не может составлять менее 51 человека.

Число работников, которые не являются акционерами народного предприятия, за отчетный финансовый год не должно превышать 10 % численности работников народного предприятия.

Система органов управления народного предприятия состоит из общего собрания акционеров, наблюдательного совета, генерального директора, ревизионной комиссии. Компетенция указанных органов предусматривается ст. 10 — 15 ФЗ от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ.

Народные предприятия освобождены от уплаты регистрационного сбора.

Тема 1.4.11. Унитарные предприятия

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. Унитарное предприятие создается в предпринимательских целях либо для выпуска особо значимых товаров (производства или оказания услуг), имущество его составляет государственная (муниципальная) собственность.

В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию.

От имени РФ или субъекта РФ права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы государственной власти РФ или органы государственной власти субъекта РФ в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени РФ права собственника имущества федерального государственного предприятия может осуществлять Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» в порядке, установленном Федеральным законом «О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом"», а также государственная Академия наук в порядке, установленном Федеральным законом от 23.08.1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

От имени муниципального образования права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Имущество унитарного предприятия принадлежит ему *на праве хозяйственного ведения* или *на праве оперативного управления*, является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками унитарного предприятия. Оно не вправе создавать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему части своего имущества (дочернее предприятие).

Унитарное предприятие от своего имени приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, несет обязанность, может быть истцом и ответчиком в суде.

Унитарное предприятие должно иметь самостоятельный баланс.

Унитарное предприятие должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке (печать

может содержать и фирменное наименование предприятия на языках народов РФ и (или) иностранном языке) и указание на место нахождения предприятия, штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации.

Создание унитарных предприятий на основе объединения имущества, находящегося в собственности РФ, субъектов РФ или муниципальных образований, не допускается.

Унитарные предприятия наделены специальной правоспособностью, так как государственные и муниципальные предприятия не могут осуществлять любые виды деятельности, а занимаются такими видами хозяйствования, которые определены собственником в уставе.

В постановлении Пленума ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 от 01.07.1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» подчеркивается, что сделки унитарных предприятий, противоречащие целям и предмету их деятельности, являются ничтожными на основании ст. 168 ГК.

Собственник имущества, создавая унитарное предприятие и наделяя его необходимыми материальными ресурсами, не утрачивает прав на него, в отличие от учредителей хозяйственных товариществ и обществ, а также производственных кооперативов.

В РФ создаются и действуют следующие виды унитарных предприятий по объему имущественных прав и оперативно-хозяйственной самостоятельности:

унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, — федеральное государственное предприятие и государственное предприятие субъекта РФ (далее также — государственное предприятие), муниципальное предприятие;

унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления, — федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта РФ, муниципальное казенное предприятие (далее также — казенное предприятие).

Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее чем 5 000 минимальных размеров оплаты труда, муниципального предприятия — не менее чем 1 000 минимальных размеров оплаты труда, установленных Федеральным законом на дату государственной регистрации.

Казенное предприятие согласно п. 1 ст. 115 ГК может быть создано только на базе федерального имущества, по решению Правительства РФ. Право казенного предприятия на закрепленное за ним имущество определяется в соответствии со ст. 296 и 297 ГК.

Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Собственник имущества казенного предприятия вправе изъять любое неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться по своему усмотрению.

Казенное предприятие вправе распоряжаться закрепленным за ним имуществом только с согласия собственника.

Вне зависимости от вида деятельности казенное предприятие самостоятельно реализует производимую продукцию. Порядок распределения прибыли закреплен в уставе конкретного предприятия.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления, создается по особому решению Правительства Российской Федерации на базе имущества, находящегося в федеральной собственности (п. 1 ст. 115 ГК). При этом устав казенного предприятия является его учредительным документом и утверждается правительством РФ (п. 2 ст. 115 ГК).

Федеральное казенное предприятие осуществляет свою деятельность в соответствии с утвержденными в установленном порядке уполномоченным органом программой деятельности и сметой доходов и расходов.

Финансирование деятельности федерального казенного предприятия осуществляется за счет доходов от реализации производимой им продукции (работ, услуг) в соответствии со сметой доходов и расходов. При недостаточности доходов для покрытия расходов, предусмотренных сметой доходов и расходов, уполномоченный орган осуществляет финансирование целевых расходов, связанных с функционированием предприятия.

Порядок выделения федеральному казенному предприятию средств федерального бюджета определяется бюджетным законодательством. Такие предприятия вправе осуществлять заимствования только при условии согласования с уполномоченным органом объема и направлений использования привлекаемых средств.

Федеральное казенное предприятие самостоятельно реализует произведенную им продукцию (работы, услуги), если иное не установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ.

В силу прямого указания закона (п. 5 ст. 115 ГК) Российская Федерация несет *субсидиарную* ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества. Таким образом, государство принимает на себя риски, связанные с деятель-

ностью предприятия, и в дополнительном порядке отвечает за его долги всем своим имуществом, на которое может быть обращено взыскание. Реорганизация и ликвидация казенных предприятий также осуществляются Правительством РФ.

Предприятие, созданное на праве хозяйственного ведения:

- владеет, пользуется и распоряжается имуществом;

- может создать дочернее унитарное предприятие путем передачи ему части имущества в хозяйственное ведение;

- собственник решает вопросы о создании, реорганизации и ликвидации предприятия, об определении предмета и целей его деятельности, о контроле за использованием и сохранностью имущества;

- собственник имеет право на получение части имущества.

Предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие):

- владеет и пользуется имуществом в соответствии с целями своей деятельности и заданиями собственника;

- распоряжается имуществом лишь с согласия собственника;

- самостоятельно реализует продукцию, если иное не установлено правовыми актами;

- собственник вправе изъять излишнее или не по назначению используемое оборудование.

Тема 1.4.12. Производственные кооперативы

Правовое обеспечение деятельности производственных кооперативов регулируется ст. 107 — 112 ГК и Федеральным законом от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (в ред. от 30.11.2011 г.), иными правовыми актами.

Понятие производственного кооператива дано в ст. 107 ГК и ст. 1 ФЗ.

Производственный кооператив — добровольное объединение не являющихся предпринимателя граждан, которое создано для собственной производственной и иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Число членов кооператива, не принимающих личного трудового участия в деятельности, не может превышать 25 % числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности, а число наемных работников должно составлять не более 30 % общей численности за отчетный период. Число членов кооператива не может быть меньше пяти.

Кооператив образуется исключительно по решению его учредителей. Членами (участниками) кооператива могут быть граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства. Юридическое лицо участвует в деятельности кооператива через своего представителя в соответствии с уставом кооператива.

Учредительным документом производственного кооператива является его устав, утверждаемый общим собранием его членов. Требования к уставу кооператива предусмотрены ст. 108 ГК и ст. 5 ФЗ «О производственных кооперативах».

Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или «артель». Иные требования к фирменному наименованию кооператива устанавливаются ГК.

В уставе кооператива должны определяться:

- фирменное наименование кооператива;
- место его нахождения;
- условия о размере паевых взносов членов кооператива;
- состав и порядок внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственность за нарушение обязательств по внесению указанных взносов;

- характер и порядок трудового и иного участия членов кооператива в его деятельности и их ответственность за нарушение обязательств по личному трудовому и иному участию;

- размер и условия субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам;

- состав и компетенция органов управления кооперативом и порядок принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;

- порядок распределения прибыли и убытков кооператива;
- порядок выплаты стоимости пая или выдачи соответствующего ему имущества лицу, прекратившему членство в кооперативе;

- порядок вступления в кооператив новых членов и выхода из него, в том числе исключение из членов кооператива;

- порядок образования имущества кооператива;
- перечень филиалов и представительств кооператива;
- реорганизация и ликвидация кооператива.

Имущество кооператива первоначально складывается из паевых взносов его членов, которые не идентичны долям в уставном капитале хозяйственных обществ и товариществ. Права члена в отношении кооператива не обусловлены величиной пая. Так, независимо от величины пая член кооператива имеет лишь один голос на общем

собрании участников (п. 4 ст. 110 ГК, ст. 15 ФЗ); распределение прибыли производится в соответствии с трудовым участием (ст. 109 ГК, ст. 12 ФЗ). При выходе из кооператива его член имеет право лишь на выплату ему пая, но не доли во всем имуществе.

Структура управления производственным кооперативом предусмотрена ст. 110 ГК: общее собрание, наблюдательный совет, исполнительные органы. Общее собрание правомочно, если на нем присутствует более 50 % общего числа членов кооператива. Решения принимаются простым большинством голосов.

Помимо ГК РФ, Федеральным законом «О производственных кооперативах» названы вопросы, для решения которых требуется квалифицированное большинство или единогласие, порядок образования наблюдательного совета, полномочия исполнительных органов.

В обязательном порядке в кооперативе избирается ревизор или ревизионная комиссия для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью кооператива.

Порядок прекращения членства в производственном кооперативе (ст. 111 ГК РФ и ст. 22 ФЗ) отражен в табл. 11.

Таблица 11. Порядок прекращения членства в производственном кооперативе

Причины прекращения членства	Юридические последствия
Выход из кооператива	Член кооператива вправе выйти из него, при этом ему выплачиваются пай и другие суммы, предусмотренные уставом, по окончании финансового года
Исключение из кооператива решением общего собрания	Член кооператива может быть исключен за невнесение в установленный уставом срок паевого взноса, а также за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, возложенных на него уставом. Исключенный имеет право на пай и другие суммы, предусмотренные уставом
Передача пая или его части	Допускается передача другому члену данного кооператива. Порядок передачи предусматривается уставом
Принятие наследников в кооператив	Допускается, если иное не предусмотрено уставом. В противном случае выплачивается стоимость пая

Кооперативы могут объединяться в союзы, ассоциации по территориальному или иному признаку. Такие союзы (ассоциации) явля-

ются некоммерческими организациями и их деятельность регулируется Федеральным законом от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (в ред. от 16.11.2011 г.).

Тема 1.4.13. Особенности деятельности некоммерческих организаций

Некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК).

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения следующих целей: охрана здоровья граждан, развитие физической культуры и спорта, удовлетворение духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защита прав, законных интересов граждан, разрешение споров и конфликтов, оказание юридической помощи, а также иная деятельность, направленная на достижение общественных благ.

Правовые основы деятельности некоммерческих организаций определены ст. 116 — 123 ГК, Федеральным законом от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (в ред. от 16.11.2011 г.) и законами об отдельных видах некоммерческих организаций:

Федеральным законом от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (в ред. от 01.07.2011 г.);

Федеральным законом от 08.12.1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (в ред. от 03.12.2011 г.);

Федеральным законом от 11.08.1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» (в ред. от 23.12.2010 г.);

Федеральным законом от 19.06.1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» (в ред. от 21.03.2002 г.).

Из определения некоммерческой организации можно сделать вывод, что любую некоммерческую организацию характеризуют два признака: цель деятельности и перераспределение прибыли между участниками. Закон «О некоммерческих организациях» устанавливает правовое положение, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации, формирования и использования имущества, права и обязанности участников, основы управления некоммерческими организациями и возможной их поддержки органами государственной власти и местного самоуправления.

В настоящее время все некоммерческие организации подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (с изм. и доп. от 06.07.2012 г.). Решение о государственной регистрации принимается Федеральной регистрационной службой. Сведения о создании некоммерческой организации вносятся Федеральной налоговой службой в единый государственный реестр юридических лиц, после чего организации выдается свидетельство о государственной регистрации.

Возможный состав учредителей некоммерческой организации определяется ее формой. Граждане могут учреждать некоммерческую организацию, имеющую форму потребительского кооператива, общественной или религиозной организации (объединения), фонда, некоммерческого партнерства, учреждения и автономной некоммерческой организации. Юридические лица могут учреждать потребительские кооперативы, фонды, некоммерческие партнерства, учреждения, автономные некоммерческие организации, ассоциации и союзы. Граждане и юридические лица могут совместно учреждать потребительские кооперативы, общественные объединения, фонды, некоммерческие партнерства и автономные некоммерческие организации.

Для создания общественного объединения необходимо выполнение двух условий: во-первых, юридические лица сами должны являться общественными объединениями и, во-вторых, число граждан должно быть не менее трех (ст. 18 ФЗ «Об общественных объединениях»). Законодательством установлен перечень целей, для достижения которых могут создаваться некоммерческие организации, но не требования к формулировке этих целей.

Например, в учредительных документах некоммерческой организации может быть определено, что она создается для достижения культурных целей. Такая формулировка прямо соответствует закону.

Некоммерческие организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и товариществах на вере в качестве вкладчика.

Виды некоммерческих организаций

Гражданский кодекс предусматривает следующий перечень организационно-правовых форм некоммерческих организаций.

1. Потребительский кооператив (ст. 116 ГК).
2. Общественные и религиозные организации (объединения) (ст. 117 ГК).
3. Фонды (ст. 118 ГК).
4. Учреждения (ст. 120 ГК).
5. Ассоциации, союзы (ст. 121 ГК).

Федеральный закон «О некоммерческих организациях» расширяет перечень форм некоммерческих организаций. Этим Законом предусматриваются следующие организационно-правовые структуры некоммерческих организаций.

1. Некоммерческие партнерства.
2. Автономная некоммерческая организация.
3. Государственная корпорация.

Тема 1.4.14. Потребительские кооперативы

Потребительский кооператив — добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц, создаваемое, как правило, по территориальному признаку, на основе членства путем объединения его членами имущественных паевых взносов для торговой, заготовительной, производственной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных и иных потребностей его членов.

Правовое положение определяется ст. 116 ГК, Законом РФ от 19.06.1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах и союзах) в Российской Федерации» (в ред. от 21.03.2002 г.), Федеральным законом от 08.12.1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (в ред. 03.12.2011 г.)

Потребительские кооперативы в зависимости от создания и особенностей деятельности могут быть разграничены на три основные группы:

потребительские общества (заготовительные, торговые и др.), деятельность которых регламентируется Законом о потребительской кооперации;

сельскохозяйственные кооперативы (огороднические, животноводческие и др.), действующие в соответствии с ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»;

специализированные кооперативы (жилищные, дачные, гаражные и др.).

Участниками потребительских кооперативов могут быть граждане, достигшие 16 лет, и юридические лица.

Для создания сельскохозяйственного потребительского кооператива необходимо наличие как минимум пяти граждан или двух юридических лиц (ст. 4 ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»). В потребительских обществах число учредителей не должно быть менее пяти граждан и (или) трех юридических лиц (п. 1 ст. 7 Закона о потребительской кооперации).

Основным учредительным документом любого потребительского кооператива является его *устав*, который определяет:

основную цель его деятельности и порядок управления ею;

состав и компетенцию органов управления и порядок принятия решений;

размер паевых взносов, порядок их внесения и ответственность за просрочку;

порядок покрытия членами кооператива понесенных ими убытков — убытки должны быть покрыты за три месяца после утверждения ежегодного баланса.

Управление потребительским кооперативом осуществляют: общее собрание, совет и правление. Высший орган потребительского кооператива — общее собрание.

В период между общими собраниями управление в потребительском кооперативе осуществляет *совет* — *представительный орган*.

Исполнительным органом потребительского общества является *правление*. Руководство членами правления возложено на председателя правления.

Контроль за соблюдением устава потребительского общества, его финансовой и хозяйственной деятельностью осуществляет ревизионная комиссия.

Компетенция вышеуказанных органов управления определена Законом о потребительской кооперации (ст. 15—20 ФЗ).

Специальная правоспособность потребительского кооператива в значительной степени отличает его от других форм некоммерческих организаций. Потребительский кооператив создается и осуществляет деятельность для удовлетворения *материальных* и иных потребностей его членов (жилищных, бытовых и др.), тогда как другие некоммерческие организации имеют в качестве основных нематериальные цели, направленные на достижение общественных благ. Поэтому потребительский кооператив вправе не только осуществлять предпринимательскую деятельность, но и распределять полученные от нее доходы.

Потребительский кооператив не входит в состав организационно-правовых форм некоммерческих организаций, регулируемых ФЗ «О некоммерческих организациях».

Размеры вступительного и паевых взносов определяются общим собранием, вступительный взнос не входит в состав паевого взноса и не подлежит возврату при выходе пайщика из потребительского общества (ст. 22 ФЗ).

Поскольку потребительский кооператив является некоммерческой организацией, его деятельность финансируется не за счет полученной прибыли (хотя и этот источник не исключается, если получение прибыли — дополнительная цель деятельности кооператива), а главным образом из вступительных, текущих и дополнительных паевых взносов членов кооператива. Если покрыть убытки таким способом невозможно, кооператив может быть ликвидирован на основании судебного решения по заявлению кредиторов.

К числу потребительских кооперативов относятся народные художественные промыслы. Их деятельность регламентирована Федеральным законом от 06.01.1999 г. № 7-ФЗ «О народных художественных промыслах» (в ред. от 23.07.2008 г.).

Тема 1.4.15. **Общественные и религиозные организации**

Особенности создания и деятельности общественных и религиозных организаций (объединений) определяются:

Федеральным законом от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (в ред. от 01.07.2011 г.);

Федеральным законом от 12.01.1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (в ред. от 28.12.2010 г.);

Федеральным законом от 17.06.1996 г. № 74-ФЗ «О национально-культурной автономии» (в ред. от 09.02.2009 г.);

Федеральным законом от 26.09.1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (в ред. от 01.07.2011 г.) и т.д.

Общественное объединение — это родовое понятие, обозначающее группу самостоятельных организационно-правовых форм некоммерческих юридических лиц. К их числу согласно Федеральному закону «Об общественных объединениях» (ст. 8 — 13) относятся:

1. Общественные организации (объединения на основе членства).
2. Общественные движения (массовые объединения, не имеющие членства).
3. Общественные фонды (не имеющие членства).
4. Общественные учреждения (не имеющие членства, их цель — оказание конкретных услуг в интересах участников).

5. Органы общественной самодеятельности (не имеющие членства, их цель — совместное решение различных социальных проблем граждан по месту жительства, работы или учебы).

6. Политическая партия (общественное объединение, ее цель — участие граждан РФ в политической жизни общества посредством формирования и выражения политической воли граждан, их участия в общественных и политических акциях, в выборах и референдумах, а также представление интересов граждан в органах государственной власти и органах местного самоуправления).

Согласно законодательству в создании и деятельности общественных объединений принимают участие три вида субъектов: учредители, члены и участники общественных объединений.

Учредителями общественного объединения являются юридические лица — общественные объединения, созвавшие съезд (конференцию) или общее собрание, на котором принимается устав общественного объединения, формируются его руководящие и контрольно-ревизионные органы.

Членами общественного объединения являются физические и юридические лица — общественные объединения, чья заинтересованность в совместном решении задач данного объединения в соответствии с нормами его устава оформляется соответствующими индивидуальными заявлениями или документами, позволяющими учитывать количество членов общественного объединения.

Участниками общественного объединения являются физические и юридические лица — общественные объединения, выразившие поддержку целям данного объединения и (или) его конкретным акциям без обязательного оформления условий своего участия.

Высший руководящий орган — съезд или общее собрание. Постоянно действующим руководящим органом является выборный коллегиальный орган. Учредительный документ общественного объединения — устав, обязательные требования к которому предусмотрены ст. 20 ФЗ «Об общественных объединениях».

Решение о государственной регистрации общественного объединения принимается Министерством юстиции РФ и его территориальными органами.

Собственниками имущества являются общественные организации, обладающие правами юридического лица. Отдельный член организации не имеет права собственности на долю ее имущества.

Объединение граждан, имеющее основной целью совместное исповедание и распространение веры и обладающее соответствующими этим целям признаками, называется *религиозной организацией*. В таком понимании религиозная организация — это самостоя-

тельная организационно-правовая форма юридического лица, имеющая разновидности: общины, монастыри, братства, миссии и т. п. Деятельность в области религии осуществляют и другие организации, например духовные образовательные учреждения или объединения религиозных организаций (п. 4 ст. 6 ФЗ «О некоммерческих организациях»). Однако религиозными организациями (объединениями) они не являются и по своему правовому положению относятся к числу учреждений или объединений юридических лиц.

Общественные и религиозные организации (объединения) — это добровольные объединения граждан на основе общности их интересов, создаваемые для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей (ст. 117 ГК).

Гражданский кодекс устанавливает единый правовой режим для общественных и религиозных организаций, однако п. 3 ст. 117 ГК отсылает к специальным законам, регламентирующим особенности правового регулирования этих форм некоммерческих организаций.

Правовое положение религиозных организаций регулируется Федеральным законом от 26.09.1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

В связи с принятием этого Закона 26.11.1998 г. внесены существенные изменения и дополнения в Федеральный закон «О некоммерческих организациях». Суть этих изменений заключается в том, что действие ст. 13 — 19, 21 — 23 (создание некоммерческой организации, учредительные документы, учредители, реорганизация, ликвидация) не распространяется на религиозные организации. Кроме того, к религиозным организациям не применяются ст. 28 — 30 ФЗ «О некоммерческих организациях», регулирующие управление некоммерческой организацией.

Правовые основы создания общественных объединений регламентируются Федеральным законом от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

Общественные и религиозные организации реорганизуются и ликвидируются по общим правилам реорганизации и ликвидации юридических лиц (за исключением невозможного для него банкротства). Законодательство предусматривает как добровольную, так и принудительную (по решению суда) ликвидацию общественных и религиозных организаций. Остаток имущества организации, образующийся в результате ее ликвидации, подлежит направлению на цели, предусмотренные ее уставом или решением ее высшего органа, а при их отсутствии — на цели, определенные решением суда (ст. 26 Закона «Об общественных объединениях»).

Тема 1.4.16. Учреждения, финансируемые собственником

Новая редакция ФЗ «О некоммерческих организациях» внесла серьезные изменения в положение об учреждении, основах его деятельности в зависимости от собственника, поделив учреждения на частные и государственные.

Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (*частное учреждение*) либо соответственно Российской Федерацией, субъектом РФ, муниципальным образованием (*государственное или муниципальное учреждение*).

Государственное или муниципальное учреждение может быть бюджетным или автономным учреждением. Порядок финансового обеспечения деятельности государственных и муниципальных учреждений определяется законом.

Частные и бюджетные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества.

Частное или бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества.

Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств. Собственник имущества автономного учреждения не несет ответственности по обязательствам автономного учреждения.

Учреждения являются единственным видом некоммерческих организаций, обладающих не правом собственности, а правом *оперативного* управления.

К числу учреждений относятся органы государственной и муниципальной власти и управления, а также организации образования, просвещения и науки, здравоохранения, культуры и спорта и др. (школы и вузы, научные институты, больницы, музеи, библиотеки и т. п.).

Учреждения создаются по решению соответствующего собственника (или уполномоченного им органа) либо нескольких собственников и действуют на основании утвержденного им и зарегистри-

рованного устава или положения, а иногда — общего (типового или примерного) положения об учреждениях данного вида (например, типового положения о вузе). В уставе учреждения собственник определяет его задачи и цели деятельности.

Учреждение владеет, пользуется и распоряжается имуществом в соответствии с целями своей деятельности с согласия собственника (на праве оперативного управления или на праве хозяйственного ведения). Собственник вправе изъять излишнее или не по назначению используемое имущество.

Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

Если учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от нее, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

В отличие от других видов юридических лиц учреждения отвечают перед своими кредиторами не всем своим имуществом, а только имеющимися у них денежными средствами, при отсутствии которых наступает неограниченная ответственность их собственников-учредителей. Поэтому они не могут быть объявлены банкротами. Учреждение может быть реорганизовано, в том числе преобразовано в автономную некоммерческую организацию или в фонд, а также в хозяйственное общество. Ликвидация учреждения осуществляется по общим правилам гражданского законодательства, причем остаток имущества всегда поступает в собственность учредителя.

Правовая основа учреждений закреплена в ст. 120 ГК, ст. 9 Закона «О некоммерческих организациях» и специальных законах (ранее о них уже упоминалось).

Тема 1.4.17. Фонды

Фондом признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Фонд использует имущество для целей, определенных в его уставе. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей этим целям. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них.

Как и общественная организация, фонд преследует исключительно общественно полезные цели и ни при каких условиях не может распределять полученное имущество между своими участниками (учредителями) или работниками.

Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Фонд обладает с п е ц и а л ь н о й п р а в о с п о с о б н о с т ь ю, его учредительным документом является устав.

Порядок управления фондом и порядок формирования его органов определяются его уставом, утверждаемым учредителями.

Устав фонда помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 52 ГК, должен содержать: наименование фонда, включающее слово «фонд», сведения о цели фонда; указания об органах фонда, в том числе о попечительском совете, осуществляющем надзор за деятельностью фонда; о порядке назначения должностных лиц фонда и их освобождения; о месте нахождения фонда; о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации.

Правовое обеспечение деятельности фондов осуществляется ст. 118 — 119 ГК, ст. 7 ФЗ «О некоммерческих организациях», ст. 10 ФЗ «Об общественных объединениях», Федеральным законом от 11.08.1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» (в ред. от 23.12.2010 г.).

В отличие от других некоммерческих организаций фонд не обладает правом участвовать в т о в а р и щ е с т в е н а в е р е в качестве вкладчика, а благотворительным фондам запрещено участвовать в хозяйственных обществах в качестве соучредителей с физическими и юридическими лицами.

Ликвидация фонда допускается только в судебном порядке: если имущества фонда недостаточно для осуществления его целей; если цели не могут быть ни достигнуты, ни изменены; при уклонении деятельности фонда от заявленных целей; в других случаях, предусмотренных законом.

Имущество фонда не распределяется между участниками, а передается лицам, осуществляющим деятельность в аналогичной сфере. При невозможности передачи имущества оно обращается в доход государства.

Тема 1.4.18. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)

Объединение юридических лиц (ассоциация, союз) — некоммерческая организация, образованная юридическими лицами для ведения деятельности в их интересах.

Граждане и государство не могут быть участниками ассоциаций и союзов.

Учредительные документы объединения — устав и учредительный договор. В первом из них определяются цели создания объединения и условия участия в нем, а во втором — статус самого объединения. Поэтому в случае расхождения условий, содержащихся в этих документах, предпочтение должно быть отдано уставу как непосредственно определяющему статус объединения в его взаимоотношениях с третьими лицами. Помимо сведений, общих для всех юридических лиц, учредительные документы ассоциации (союза) должны содержать условия о задачах и целях ее деятельности, о составе и компетенции органов управления и порядке принятия ими решений, а также о порядке распределения имущества, оставшегося после ликвидации ассоциации (союза). Поскольку такая некоммерческая организация создается на корпоративных началах, ее высшим органом всегда является общее собрание участников (их представителей), компетенцию и порядок работы которого в соответствии с законом должен определять ее устав. Исполнительные органы ассоциации (союза) образуются ее высшим органом из числа физических лиц — органов (должностных лиц) или представителей участников.

Деятельность объединений юридических лиц регулируется ст. 121 ГК, Законом «О некоммерческих организациях» и другими законодательными актами.

Ассоциации и союзы представляют собой объединения различных юридических лиц, основанные на корпоративных началах. Они создаются исключительно на добровольной основе и не вправе осуществлять какие-либо управленческие функции в отношении участников. Поэтому члены ассоциации или союза полностью сохраняют свою самостоятельность и права юридических лиц.

Ассоциацией (союзом) признается основанное на началах членства объединение юридических лиц, созданное ими с целью координации деятельности, а также представления и защиты их интересов.

В качестве учредителей ассоциаций и союзов могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации, причем как порознь, так и совместно, хотя практическая необходимость в коорди-

нации деятельности или совместной защите общих интересов обычно возникает у однородных по характеру деятельности групп юридических лиц. Закон не предусматривает минимально необходимого числа участников таких организаций, отдавая решение этого вопроса на усмотрение самих учредителей. Одно и то же юридическое лицо, оставаясь полностью самостоятельным, может одновременно состоять в нескольких ассоциациях и союзах, в том числе однородных по характеру деятельности.

Ассоциация (союз) реорганизуется и ликвидируется по общим правилам реорганизации и ликвидации юридических лиц. Такое объединение по единогласному решению участников может быть преобразовано в фонд или в автономную некоммерческую организацию, а в случае возложения на него учредителями ведения предпринимательской деятельности должно быть преобразовано в хозяйственное общество или товарищество. Остаток имущества объединения, образовавшийся после завершения его ликвидации, передается для использования на цели, определенные в его уставе, либо на иные предусмотренные законом цели и не может распределяться между его учредителями.

Тема 1.4.19. Некоммерческое партнерство. Автономная некоммерческая организация. Государственная корпорация

Некоммерческое партнерство — это основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении социальных, культурных, образовательных, научных, управленческих целей, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан.

Правовое положение некоммерческих партнерств Гражданским кодексом не предусматривается, оно содержится в Законе «О некоммерческих организациях» (ст. 8).

Учредительным документом является устав, участники некоммерческих партнерств могут заключить учредительный договор.

Члены некоммерческого партнерства при выходе из него вправе получить часть имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в собственность в пределах его стоимости, за исключением членских взносов. Член некоммерческого партнерства, исключенный из него, имеет право на получение части имущества этого партнерства или стоимости этого имущества.

Некоммерческие партнерства вправе преобразовываться в общественную или религиозную организацию, фонд или автономную некоммерческую организацию (ст. 17). Типичными представителями этой организационно-правовой формы являются садоводческие, огороднические и дачные некоммерческие партнерства (Федеральный закон от 15.04.1998 г. № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» (в ред. от 14.04.2008 г.)).

Автономная некоммерческая организация не имеет членства и учреждается гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и др.

Учредители автономной некоммерческой организации не сохраняют прав на имущество, переданное ими в собственность этой организации.

Учредительный документ — устав, однако учредители могут заключить учредительный договор. Этот вид организационно-правовой структуры не нашел отражения в Гражданском кодексе, правовое обеспечение осуществляется Законом «О некоммерческих организациях».

Учредители некоммерческой организации могут пользоваться ее услугами на равных условиях с другими лицами.

Автономная некоммерческая организация вправе преобразовываться в общественную или религиозную, либо в фонд, однако не может быть преобразована в некоммерческое партнерство.

Государственная корпорация — не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Государственная корпорация создается на основании специального федерального закона (ст. 7¹ Федерального закона «О некоммерческих организациях» внесена ФЗ от 08.07.1999 г. № 140-ФЗ).

Государственным корпорациям посвящена всего одна статья в Законе «О некоммерческих организациях», другие его положения к этой форме некоммерческих организаций не применяются.

Из содержания и смысла ст. 7¹ ФЗ можно уяснить, что никаких учредительных документов не требуется, так как правовое положение государственной корпорации всякий раз при ее создании будет содержаться в специальном законе.

Порядок ликвидации, реорганизации, преобразования некоммерческих организаций регулируется ст. 16 — 22 ФЗ «О некоммерческих организациях», ГК РФ и специальными законами. Кроме того, госу-

дарственная корпорация может быть признана несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание.

Тема 1.4.20. Публично-правовые образования как субъекты гражданского права, их правоспособность

Публично-правовые образования — Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования — являются субъектами гражданского права.

Согласно нормам Гражданского кодекса выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами.

К субъектам гражданского права, указанным в п. 1 ст. 124 ГК, применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

От имени Российской Федерации и субъектов РФ могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности, указанные в п. 1 ст. 125 ГК, органы местного самоуправления в рамках их компетенции.

В случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

Публично-правовые образования как субъекты международного права обладают международными правами и обязанностями и осуществляют их в рамках и на основе международного права.

При участии публично-правовых образований в имущественных отношениях должны быть учтены особенности статуса таких образований, которые обладают публичной властью, а в ряде случаев являются политическими суверенами и сами определяют правовую

рядок, в том числе случаи и пределы собственного участия в гражданских правоотношениях. Кроме того, необходимо в полной мере соблюдать интересы участников имущественного оборота как юридически равных собственников (или иных законных владельцев) имущества, находящихся в частноправовых, а не в публично-правовых отношениях друг с другом. Этими обстоятельствами и определяются особенности участия публично-правовых образований в гражданском (имущественном) обороте.

К числу публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях, относятся государство и муниципальные образования. Государство не является единственным субъектом гражданских правоотношений, а характеризуется *множественностью субъектов*. К их числу относятся Российская Федерация (федеральное государство) в целом и ее отдельные субъекты — республики, края, области, города федерального подчинения, автономная область, автономные округа (ч. 1 ст. 65 Конституции РФ) или государственные образования.

Городские и сельские поселения, другие территориальные образования осуществляют функции *местного самоуправления* (ст. 131 Конституции РФ) и не могут считаться государственными образованиями. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Несомненно, они обладают определенными властными полномочиями, т. е. функциями публичной власти, которыми их наделяет закон (ст. 132 Конституции РФ). Поэтому как муниципальные, так и государственные образования охватываются общим понятием *публично-правовые образования*.

Государство само определяет собственную *гражданскую правосубъектность*, ее содержание и пределы. Вместе с тем, участвуя в имущественных (частно-правовых) отношениях, государство должно соблюдать установленные им же правила, обусловленные самой природой регулируемых отношений. Оно не может произвольно менять в своих интересах гражданско-правовые нормы или навязывать контрагентам свою волю в конкретных правоотношениях,

Поэтому государство и другие публично-правовые образования в гражданско-правовых отношениях выступают *на равных началах* с иными их участниками — гражданами и юридическими лицами (п. 1 ст. 124 ГК). Это означает, что они не вправе использовать никакие властные полномочия по отношению к другим участникам (контрагентам). За нарушение гражданских прав или неисполнение обязанностей к публично-правовым образованиям в судебном порядке могут быть применены обычные меры имущественной ответственности, ибо во «внутренних» (внутригосударственных) гражд-

данских правоотношениях публично-правовые образования лишены судебного иммунитета (т. е. возможности привлечения к суду только с их согласия).

Тема 1.4.21. Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях: вещных, предпринимательских, обязательственных

Участие государства в вещных правоотношениях

Материальную базу для самостоятельного участия публично-правовых образований в гражданских правоотношениях составляет имущество, принадлежащее им на праве собственности. Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования являются собственниками своего имущества и в этом качестве участвуют в отношениях собственности и иных вещных правоотношениях.

Как собственники имущества публично-правовые образования независимы друг от друга и выступают в гражданских правоотношениях в качестве вполне самостоятельных, равноправных и имущественно обособленных субъектов. Попытки государства устанавливать для других публичных собственников случаи распоряжения их имуществом, например, определять объекты приватизации, не могут быть признаны основанными на законе. Неслучайно ст. 217 ГК разрешает устанавливать специальным законодательством лишь *порядок* (способы, процедуру) приватизации, но не ее объекты (*случаи*).

Именно поэтому Российская Федерация не отвечает своей казной по обязательствам своих субъектов или муниципальных образований, а последние не отвечают своим имуществом по обязательствам друг друга или Российской Федерации.

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). Бесхозная недвижимость, 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). 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), и изъятие недвижимости для государственных или муниципальных нужд (ст. 239 ГК), а для государственной собственности — выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, реквизиция, конфискация и национализация частного имущества (ст. 240, 242, 243, 306 ГК). Вместе с тем только эти собственники производят отчуждение своего определенного имущества частным лицам в порядке приватизации.

Публично-правовые образования могут быть субъектами некоторых ограниченных вещных прав (сервитутного типа). Они вправе использовать вещно-правовые и другие способы защиты своих прав и законных интересов, предъявляя соответствующие иски в общем порядке, установленном законодательством.

Публично-правовые образования могут быть наследниками по завещанию, а также становятся собственниками выморочного имущества.

Создание унитарных предприятий — несобственников (субъектов права хозяйственного ведения) разрешено публично-правовым образованиям (а создание казенных предприятий — субъектов права оперативного управления — только государству). Учредителями унитарного предприятия обычно выступают органы исполнительной власти по согласованию с комитетами по управлению государственным или муниципальным имуществом, а учредителем казенного предприятия в соответствии со ст. 115 ГК должно выступать Правительство РФ (на практике оно обычно передает свои полномочия федеральным органам исполнительной власти). Органы исполнительной власти — министерства и ведомства (по согласованию с комитетами по управлению имуществом) в большинстве случаев выступают учредителями государственных учреждений, передавая им имущество на праве оперативного управления. С позиций гражданского права речь во всех этих случаях идет о создании юридических лиц — несобственников публично-правовыми образованиями, сохраняющими право собственности на их имущество.

Участие государства в обязательственных правоотношениях

Государственные и муниципальные образования могут быть субъектами различных обязательств, возникающих как из договоров, так и из внедоговорных отношений. В сфере договорных связей

наиболее распространены случаи их выступления в качестве государственных заказчиков в *договорах поставки или подряда для государственных нужд* (где от их имени могут выступать как государственные органы, так и иные уполномоченные ими на это лица), а также в роли заемщиков или залогодателей в *договорах займа или кредита*. В последних случаях от имени государственного или муниципального образования практически всегда выступает соответствующий финансовый орган (министерство или управление финансов и т. п.). Такие отношения могут также оформляться выпуском облигаций или иных государственных и муниципальных ценных бумаг (в том числе в «бездokuментарной форме»), выполняющих функции облигаций («казначейских векселей» или «казначейских обязательств»).

Для более эффективного использования находящегося в публичной собственности имущества государственные и муниципальные образования могут обращаться к профессиональным управленческим компаниям, банкам и другим коммерческим организациям или предпринимателям, заключая с ними *договоры поручения, комиссии, агентирования или доверительного управления* государственным или муниципальным имуществом (например, недвижимостью в виде имущественных комплексов, пакетами акций и т. д.).

С соблюдением указанных ранее условий публично-правовые образования могут быть участниками и других гражданско-правовых сделок, в том числе многосторонних (например, договоров о совместной деятельности) и односторонних.

От имени федерального государства как кредитора в делах о несостоятельности (банкротстве) коммерческих организаций выступает Федеральная налоговая служба России.

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). 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).

Имущественный вред, причиненный гражданам и юридическим лицам такого рода действиями публичной власти, подлежит возме-

щению 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). Поэтому ответчиками по соответствующим искам по общему правилу выступают финансовые органы.

Участие государства в исключительных (неимущественных) правоотношениях

В сфере исключительных (изобретательских, авторских, «смежных» и т. п.) прав субъектом правоотношений в определенных законом случаях может стать *федеральное государство* (но не иные государственные и муниципальные образования). Так, в соответствии со ст. 1373 ч. 4 ГК его субъекту, муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, может принадлежать право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Специально уполномоченный федеральный орган исполнительной власти осуществляет охрану авторских прав умершего автора в течение срока их действия при отсутствии наследников: он выполняет некоторые функции *наследника авторского права*.

Вместе с тем участие федерального государства как самостоятельного субъекта гражданских правоотношений, возникающих в данной сфере, носит исключительный характер, обусловленный особой общественной (публичной) значимостью использования некоторых охраняемых объектов. По общему правилу государство не становится и не может становиться субъектом не только авторских и изобретательских (патентных), но даже и других «промышленных прав», например, на товарный знак или знак обслуживания.

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 СССР и его организаций). От имени государства в этих отношениях высту-

пает Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом 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). 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).

Федеральное государство выступает также стороной во внешне-торговых сделках, заключенных *российскими торговыми представительствами за рубежом*, и несет по ним имущественную ответственность.

Субъектом гражданско-правовых отношений может выступать и *иностранное государство*, будучи, в частности, собственником определенного имущества или иностранным инвестором на российской территории. Однако его правосубъектность будет определяться по правилам его национального законодательства (где оно чаще всего считается юридическим лицом публичного права) и с учетом соответствующих международно-правовых соглашений.

Тема 1.4.22. Особенности гражданской правосубъектности публично-правовых образований

Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальное образование 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.

Обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, допускается в случаях, предусмотренных законом.

Юридические лица, созданные Российской Федерацией, субъектами РФ, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам.

Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законом.

Российская Федерация не отвечает по обязательствам субъектов РФ и муниципальных образований.

Гражданская правосубъектность государства и других публично-правовых образований в различных правовых системах оформляется по-разному. Часто встречается признание государства в целом и (или) ряда его органов (учреждений), а также административно-территориальных образований и их органов *юридическими лицами публичного права*. Они отличаются от обычных юридических лиц частного права тем, что создаются на основе публично-правового (как правило — административного, властно-распорядительного) акта и преследуют в своей деятельности публичные (общественные) цели, а также имеют определенные властные полномочия. Их правовой статус регламентируется нормами публичного, а не частного права, но в качестве субъектов имущественного оборота они уравниваются с юридическими лицами частного права.

В некоторых случаях государство для целей гражданского (имущественного) оборота рассматривается как *фиск* (казна) — особый субъект права. Это понятие применяется только к государству, но не к его органам, которые в таком случае считаются лишь представителями казны. Не применяется оно и к административно-территориальным (муниципальным и иным) образованиям, которые обычно рассматриваются как юридические лица публичного права.

Действующее российское законодательство считает государство, государственные и муниципальные (публично-правовые) образования самостоятельными, *особыми субъектами права*, существующими наряду с юридическими и физическими лицами. К их гражданско-правовому статусу применяются нормы, определяющие участие в имущественном обороте юридических лиц, если иное прямо не вытекает из закона или из особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК). Очевидна, например, невозможность применения к ним правил о порядке создания и прекращения юридических лиц. Гражданско-правовые сделки с участием публично-правовых образований, напротив, по общему правилу (при отсутствии специальных

изъятий) подчиняются нормам о сделках с участием юридических лиц, хотя сами эти субъекты юридическими лицами не являются.

В качестве субъектов гражданского права государство и иные публично-правовые образования обладают *гражданской правоспособностью* и *дееспособностью*. При определении их характера и содержания следует иметь в виду, что рассматриваемые субъекты, в отличие от юридических лиц, созданы для выполнения государственных функций. Участие в гражданских правоотношениях носит для них вынужденный, вспомогательный по отношению к основной деятельности характер. Отсюда следует, что гражданская правоспособность государства (и других публично-правовых образований) хотя и может быть достаточно широкой по содержанию, но в целом носит *специальный*, а не *общий* (универсальный) характер. Указанные субъекты могут иметь лишь те гражданские права и обязанности, которые соответствуют целям их деятельности и публичным интересам.

Государство и другие публично-правовые образования приобретают для себя гражданские права и создают гражданские обязанности, т. е. реализуют свою дееспособность через свои органы (органы государственной власти или органы местного самоуправления), действующие в рамках их компетенции, установленной актами о статусе этих органов (п. 1 и 2 ст. 125 ГК). Но в результате их действий участниками гражданских правоотношений становятся именно публично-правовые образования в целом, а не органы их исполнительной или законодательной власти, либо органы местного самоуправления. Последние могут участвовать в гражданских правоотношениях самостоятельно, а не от имени соответствующего публично-правового образования, только в роли финансируемых собственником государственных или муниципальных учреждений — юридических лиц с ограниченным вещным правом оперативного управления на закрепленное за ними имущество и под субсидиарную ответственность создавшего их публичного собственника.

Таким образом, действия органов власти, совершенные в пределах их компетенции, являются действиями самих публично-правовых образований. Важно поэтому определить, основаны ли эти действия на соответствующих полномочиях данных органов, входят ли они в их компетенцию. Компетенция государственных органов и органов местного самоуправления, в том числе и по участию в гражданских правоотношениях, устанавливается актами публичного, а не частного (гражданского) права. Для сферы гражданского права имеет значение их компетенция по использованию государственного и

муниципального имущества, включая возможности его приобретения и отчуждения (распоряжения), а также — в области возложения (несения) имущественной ответственности.

При этом речь идет о государственном и муниципальном имуществе, не закрепленном за соответствующими юридическими лицами — предприятиями и учреждениями — на самостоятельном вещном праве, ибо такое имущество составляет базу самостоятельного участия этих лиц в гражданском обороте. Поэтому такие юридические лица не отвечают своим имуществом по долгам учредивших их публичных собственников (п. 2 ст. 126 ГК). В частности, в соответствии со ст. 2 Закона о Центральном банке РФ (Банке России) РФ не отвечает по обязательствам Банка России, а этот Банк не отвечает по обязательствам федерального государства (если только они специально не приняли на себя такое обязательство либо оно прямо предусмотрено федеральным законом). По своим собственным обязательствам государство и другие публично-правовые образования отвечают лишь той частью своего имущества, которую они не передали своим юридическим лицам (п. 1 ст. 126 ГК) и которая составляет понятие *казны* (нераспределенное государственное и муниципальное имущество).

Имущество казны, состоящее прежде всего из средств соответствующего государственного или местного бюджета, составляет материальную базу для самостоятельного участия публично-правовых образований в гражданских правоотношениях. Бюджетными средствами распоряжаются *финансовые органы* (федеральное и республиканские министерства финансов, их региональные и местные управления и отделы). Поэтому именно они чаще всего выступают в качестве органов, уполномоченных публично-правовыми образованиями (т.е. от их имени) для участия в гражданских правоотношениях, в частности при выпуске (эмиссии) государственных или муниципальных внутренних займов или предоставлении кредитов, а также при предъявлении к государственным или муниципальным образованиям имущественных требований (исков), в том числе в порядке субсидиарной ответственности за долги созданных ими учреждений (ст. 107 ГК).

Создание, реорганизация и ликвидация государственных и муниципальных унитарных предприятий, в том числе наделение их имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также контроль за его сохранностью и использованием по назначению осуществляются министерствами и ведомствами либо *комитетами по управлению государственным и муниципальным имуществом*. Последние принимают решения об отчуждении недвижимого государственного или муниципального имущества, а также об

изъятии излишнего, неиспользуемого или используемого не по назначению имущества, закрепленного за казенными предприятиями либо за государственными или муниципальными учреждениями, и распоряжаются им от имени учредителя-собственника (п. 2 ст. 296 ГК). *Фонды государственного и муниципального имущества* выступают в качестве продавцов в сделках приватизации, а также являются учредителями хозяйственных обществ и товариществ с государственным (или иным публично-правовым) участием, становясь законными владельцами принадлежащих публично-правовым образованиям акций и других ценных бумаг приватизированных предприятий (либо уполномоченными лицами в отношении прав требования по «бездокументарным ценным бумагам»).

Управление земельными ресурсами государства осуществляют Федеральное агентство кадастра объектов недвижимости и его территориальные (региональные) органы; использование находящихся в публичной собственности памятников истории и культуры — Министерство культуры и массовых коммуникаций РФ и его органы, в соответствии с законом выполняющие функции органов охраны таких памятников; распоряжение изъятыми предметами контрабанды на основании правил таможенного законодательства находится в ведении таможенных органов и т. д. Определенные законом государственные органы исполнительной власти выступают в роли государственных заказчиков в договорах поставки и подряда для государственных нужд (ст. 764 ГК), а также субъектов некоторых исключительных прав, принадлежащих государству, и т. д.

Гражданско-правовая ответственность публично-правовых образований

Данная ответственность тесно связана с определением статуса государства как участника гражданско-правовых отношений. Действующее гражданское законодательство исходит из принципа множественности субъектов, имеющих статус «государства». К ним отнесены Российская Федерация и ее субъекты (составляющие вместе с муниципальными образованиями категорию публично-правовых образований). Каждый из этих субъектов является самостоятельным собственником своего имущества, в связи с чем, в частности, исключается и его имущественная ответственность по обязательствам других публично-правовых образований.

Поскольку собственниками соответствующего имущества и, следовательно, субъектами гражданских правоотношений признаются

именно перечисленные публично-правовые образования как целое, возникает вопрос о том, кто вправе выступать от их имени в имущественном обороте.

От их имени в имущественном обороте выступают органы государственной (публичной) власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п. 1 ст. 125 ГК).

Из этого следует, что понятие *орган государственной власти*, или *государственные органы* (органы местного самоуправления применительно к муниципальным образованиям), используемое в ст. 125 ГК, не тождественно понятию *орган юридического лица*. Органы юридического лица в соответствии с п. 1 ст. 53 ГК во всех случаях представляют собой лишь часть юридического лица, не имеющую самостоятельной правосубъектности.

Государственные органы в ряде случаев также не наделяются гражданской правосубъектностью, причем даже несмотря на свой высокий государственно-правовой статус, ибо выполнение их функций не требует непосредственного участия в гражданско-правовых имущественных отношениях (например, не являются юридическими лицами Федеральное Собрание РФ или федеральное правительство).

Однако во многих случаях органы государственной власти одновременно имеют и самостоятельную гражданскую правосубъектность, будучи госбюджетными учреждениями — юридическими лицами с ограниченным вещным правом на имеющееся у них имущество (например, Министерство финансов РФ). В таких ситуациях появляется еще один вопрос: каким образом разграничить случаи выступления в обороте публично-правовых образований в целом (Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования) и выступающих от их имени органов, которые хотя и не являются собственниками закрепленного за ними имущества, но обладают ограниченными вещными правами на него и вследствие этого приобретают статус юридических лиц? От решения этого вопроса зависит определение субъектного состава соответствующего правоотношения (является ли его стороной публично-правовое образование в целом либо только созданное им юридическое лицо) и затем — определение субъекта имущественной ответственности.

Ведь государство, как и публично-правовые образования, в силу п. 3 ст. 126 ГК либо вообще не отвечает по обязательствам своих юридических лиц (прежде всего унитарных предприятий), либо несет по ним только субсидиарную ответственность (если речь идет о бюджетных учреждениях или казенных предприятиях). Но и сами

эти юридические лица не отвечают своим имуществом по долгам создавшего их публично-правового образования (п. 2 ст. 126 ГК), что и потребовало разграничения имущества, на которое можно обратиться взыскание по долгам государства или по долгам созданного им унитарного предприятия или учреждения (п. 1 ст. 126 ГК).

Таким образом, ответ на поставленный выше вопрос зависит от того, в чьих интересах — публично-правового образования или его юридического лица (финансируемого им учреждения) возникло то или иное гражданское правоотношение и, соответственно, в состав какого имущества — непосредственно государственного или имущества этого юридического лица включается результат товарообмена (полученные деньги, вещи, результаты работы или услуги, права и обязанности и т. д.).

В деликтных правоотношениях этот вопрос обычно решается проще. Если причинение вреда стало результатом осуществления властных (публично-правовых) полномочий того или иного государственного органа либо должностного лица, ответственность за него в силу закона имуществом своей казны несет соответствующее публично-правовое образование в целом (ст. 1069 — 1071 ГК).

Судебный иммунитет государства

Участие государства как партнера по сделке во внешнеэкономическом обороте само по себе не дает возможности привлечения его к ответственности за невыполнение своих обязательств в иностранном суде, поскольку этим нарушался бы суверенитет государства. Наше действующее законодательство традиционно исходит из принципа *абсолютного судебного иммунитета иностранного государства и его имущества* на российской территории и требует аналогичного понимания иммунитета нашего государства (ст. 401 ГПК). В соответствии с этим подходом без прямого на то согласия компетентного органа иностранного государства к нему не может быть ни предъявлен иск в суде, ни обращено взыскание на его имущество.

В некоторых случаях государство само отказывается от судебного иммунитета, например с целью привлечения иностранных инвестиций. Так, в ряде соглашений о взаимной защите капиталовложений, заключенных Российской Федерацией с иностранными государствами, содержится правило о рассмотрении возможных имущественных (гражданско-правовых) споров принимающего государства с иностранным инвестором в международном коммерческом арбитраже (третейском суде).

Российское законодательство предполагает принятие специального закона об иммунитете государства и его собственности (ст. 127 ГК), который должен урегулировать эти проблемы для Российской Федерации и ее субъектов. Разумеется, такой закон будет распространяться лишь на сферу внешнеэкономической деятельности нашего государства и обязывать лишь его органы, а не иностранные суды.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Как гражданское законодательство определяет понятие юридического лица?
2. В чем заключается понятие правоспособности юридического лица? В чем ее особенности?
3. Какие признаки юридического лица относятся к основным?
4. Что представляет собой классификация юридических лиц и чем отличаются способы образования юридических лиц?
5. Какие основные моменты регистрации юридических лиц предусматривает законодательство?
6. Как производится реорганизация и ликвидация юридических лиц?
7. Какие виды хозяйственных товариществ предусмотрены нормами Гражданского кодекса?
8. Почему хозяйственные общества — наиболее распространенная в России организационно-правовая форма?
9. В чем отличия ОАО и ЗАО и народного предприятия? Каковы функции органов их управления?
10. Какой порядок государственной регистрации АО предусмотрен действующим законодательством?
11. Кого гражданское законодательство относит к аффилированным лицам?
12. Чем производственный кооператив отличается от всех других коммерческих организаций?
13. Чем отличаются учредительные документы хозяйственного общества, товарищества и производственного кооператива?
14. Что такое некоммерческая организация?
15. Назовите виды некоммерческих организаций.
16. Как создаются и действуют общественные и религиозные организации?
17. Кто является субъектом права собственности в общественных и благотворительных организациях?
18. Какими особенностями обладает фонд?
19. В каких целях создаются фонды?
20. Может ли закрыть фонд какой-либо орган, кроме суда?
21. Что отличает финансируемые собственником некоммерческие организации и объединения юридических лиц?
22. Что общего и в чем различие государственных унитарных предприятий?
23. Какая существует ответственность публично-правовых образований в гражданских правоотношениях?

1. Индивидуальный предприниматель Сидоров В.А. был признан банкротом. Через некоторое время после завершения расчетов с кредиторами к нему обратились индивидуальный предприниматель Николаев А.Н. с требованием возместить материальный вред, возникший в связи с нарушением Сидоровым условий договора, заключенного в период осуществления им предпринимательской деятельности, и гражданин Гареев А.К. с требованием возместить ущерб в связи с причинением вреда его здоровью. Сидоров причинения вреда здоровью и нарушений условий договора не отрицал, однако в возмещении ущерба отказал, сославшись на то, что после завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

Николаев А.Н. и Гареев А.К. обратились в суд.

Подлежат ли их требования удовлетворению? Почему?

2. Индивидуальный предприниматель Иванов А.Б. — один из участников полного товарищества по торговле недвижимостью — решил расширить свое дело, организовав еще одно предприятие в форме товарищества на вере. Найдя заинтересованную фирму, Иванов предложил ей в новом предприятии роль полного товарища, сохранив за собой статус вкладчика.

В учредительном договоре товарищества было предусмотрено, что руководить им будет сам Иванов в качестве директора.

Вскоре после регистрации предприятия второй его участник попытался отстранить Иванова от руководства фирмой на том основании, что, будучи вкладчиком, Иванов мог бы руководить товариществом на вере лишь на основе доверенности, которая ему не выдавалась.

На это Иванов заявил, что ему как директору доверенность на совершение сделок от имени товарищества не требуется.

Возникший спор был перенесен на рассмотрение третейского суда.

Выступая в роли арбитра, рассмотрите доводы сторон и вынесите решение.

3. По решению городского суда общей юрисдикции был ликвидирован фонд. Оставшееся имущество после расчетов с кредиторами было распределено между участниками фонда пропорционально их взносам в уставный фонд. Определите законность решения суда.

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Проведите деловую игру по защите устава некоммерческой организации.

2. Составьте схему сходства и различий хозяйственного ведения и оперативного управления.

3. Изучите положения Закона РСФСР от 22.03.1991 г. № 948-1 (в ред. от 26.07.2006 г.) «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» и выпишите необходимые данные об аффилированном лице в тетрадь. Как вы думаете, почему законодатель подробно указывает на то, кто считается аффилированным лицом, и почему в вышеуказанном законе уцелела именно эта статья?

4. Изучите положения Федерального закона от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ (в ред. от 19.05.2010 г.) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и Федерального закона от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ (в ред. от 16.11.2011 г.) «О некоммерческих организациях». Полученные сведения занесите в табл. 12, 13.

Таблица 12. **ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Таблица 13. **ФЗ «О некоммерческих организациях»**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Глава 1.5 ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Тема 1.5.1. Понятие и виды объектов гражданского права

Объекты гражданских правоотношений — это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

Названные объекты нередко именуют объектами гражданских прав. Как известно, объектом правового регулирования может быть только поведение людей (их деятельность), а не сами по себе разнообразные явления окружающей действительности, например, вещи или результаты творческой деятельности. Поэтому считается, что именно поведение и составляет объект гражданских правоотношений, тогда как вещи и иные материальные и нематериальные блага в свою очередь составляют объект (или предмет) соответствующего поведения участников (субъектов) правоотношений. На этом основываются традиционные попытки разграничения понятий объект гражданского правоотношения (под которым понимается поведение участников) и объект гражданских прав (под которым понимаются материальные или нематериальные блага). Однако такие блага становятся объектами не только прав, но и обязанностей, которые в совокупности как раз и составляют содержание правоотношений. Таким образом, категория объекта гражданских прав совпадает с понятием объекта гражданских правоотношений (либо понятие объекта гражданских прав следует признать условным и весьма неточным).

В действительности поведение участников правоотношений невозможно рассматривать изолированно от тех объектов, по поводу которых оно осуществляется, ибо такое поведение никогда не является беспредметным и бесцельным. Смысл категории объектов гражданских правоотношений (объектов гражданских прав) заключается в установлении для них определенного *гражданско-правового режима*, т.е. возможности или невозможности совершения с ними определенных действий (делок), влекущих известный юридический (гражданско-правовой) результат. Ясно, что такой режим на самом деле устанавливается не для различных благ, а для людей, совершающих по поводу этих благ различные юридически значимые действия. Иначе говоря, он определяет именно поведение участников правоотношений, касающееся соответствующих материальных и нематериальных благ.

В силу этого объектом гражданских правоотношений (или объектом гражданских прав) можно было бы признать правовой режим разнообразных благ, а не сами эти блага. Ведь именно этим (а не своими физическими свойствами) отличаются друг от друга различные объекты гражданского оборота, и именно эта их сторона имеет значение для гражданского права. К числу таких объектов относят именно материальные и нематериальные блага либо деятельность по их созданию, имея в виду, что в связи с ними (по их поводу) и возникают соответствующие права и обязанности, реализуемые в поведении участников правоотношений.

Почти все рассматриваемые объекты могут быть охвачены также понятием *объект гражданского (имущественного) оборота*. Лишь личные неимущественные блага не могут быть объектом оборота, поскольку они неотчуждаемы от их обладателей. Однако гражданские правоотношения могут возникать по поводу защиты этих благ. Поэтому понятие объекта гражданских правоотношений (объекта гражданских прав) оказывается шире понятия объекта гражданского оборота.

Выделяют следующие виды объектов гражданских правоотношений: материальные блага и нематериальные блага, связанные с имуществом, в том числе интеллектуальная собственность. К числу *материальных благ* как объектов гражданских правоотношений относятся вещи, а также результаты работ или услуг, имеющие материальную, вещественную форму (например, результат строительства или ремонта какого-либо материального объекта). В этом смысле материальным благом может стать не только вещь, но и деятельность по созданию или улучшению вещей и даже деятельность по оказанию иных материальных услуг. Поэтому в данную группу объектов включаются и услуги, не сопровождающиеся созданием или изменением вещей, но создающие известный полезный эффект материального, хотя и не обязательно овеществленного характера (например, услуги по хранению вещей, перевозке пассажиров и багажа или услуги оздоровительного либо культурно-зрелищного характера). Все эти объекты объединяет их экономическая природа — как *товаров*, объективно требующих для себя гражданско-правового оформления (режима).

Вместе с тем следует различать имеющие товарную форму предметы материального мира (объекты вещных прав) и иные материальные блага, например, работы, услуги, другие *чужие действия*, т. е. поведение обязанных лиц (объекты обязательственных прав). Ведь вклад в банке или пай (доля) в имуществе товарищества, общества или кооператива представляют собой не вещи, а возможности (права) требования определенного поведения от обязанных лиц. Поэтому по поводу таких материальных благ и складываются особые (обязательственные, членские или корпоративные) правоотношения. Следовательно, такое «бестелесное имущество», как, например, обязательственные права требования или пользования, тоже является объектом гражданских прав.

Нематериальные блага — это результаты творческой деятельности (произведения науки, литературы и искусства, изобретения и т. п.) и некоторые другие сходные с ними по своей природе объекты (объекты «промышленных прав» в виде промышленных образцов,

товарных знаков, фирменных наименований и т. д.), а также личные неимущественные блага, пользующиеся гражданско-правовой защитой. Нематериальные блага, за исключением личных неимущественных, также приобретают экономическую форму товаров, что и дает им возможность становиться объектами имущественного оборота (объекты исключительных прав).

Следовательно, экономическое понятие *товар как объект товарного (имущественного) оборота* в гражданском праве воплощается не только в вещах, но и в иных, в том числе нематериальных, объектах. Категория товара в известном смысле может служить синонимом категории объекта гражданских правоотношений (объекта гражданских прав), если не учитывать в числе последних личные неимущественные блага. Иначе говоря, подавляющее большинство объектов гражданских прав выступает в форме товаров и в силу этого входит в понятие объектов гражданского (имущественного) оборота.

Таким образом, к объектам гражданских прав (правоотношений) относятся:

- 1) вещи и иное имущество (имущественные права и деньги);
- 2) ценные бумаги;
- 3) работы и услуги либо их результаты вещественного и неимущественного характера;
- 4) интеллектуальная собственность (результаты творческой деятельности и способы индивидуализации товаров и их производителей);
- 5) неимущественные блага и информация коммерческого характера (ст. 128 ГК).

Тема 1.5.2. Вещи как объекты гражданского права

Вещами в гражданском праве признаются материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара и денежную оценку.

Российское гражданское право знает одно исключение из этого правила. Учреждения в соответствии с п. 2 ст. 298 ГК могут иметь два вида имущества с различным правовым режимом и даже с различным пассивом (долгами), причем не будучи собственниками ни того, ни другого. Это изъятие связано с необходимостью сохранения на переходный период юридических конструкций особых вещных прав

«оперативного управления» и «хозяйственного ведения», не известных ни классической цивилистике, ни развитым правовым порядкам.

Вещи являются результатами труда и в силу этого они имеют определенную материальную (экономическую) ценность. К ним относятся не только традиционные орудия и средства производства или разнообразные предметы потребления. Вещи — это наличные деньги и ценные бумаги (ст. 128 ГК). К числу вещей в гражданском праве относятся также различные виды энергетических ресурсов и сырья, произведенных или добытых человеческим трудом и потому ставших товаром. Так, объектом гражданских прав, в частности права собственности, не может быть атмосферный воздух в его естественном состоянии (хотя у нас время от времени предпринимаются законодательные попытки объявить его таковым).

Исключение в этом отношении составляют земля и другие природные ресурсы, которые, как правило, не являются результатами труда (если не считать специально улучшенных, например, мелиорированных земель или искусственных лесопосадок).

Эти объекты так или иначе вовлекаются в товарный оборот, хотя именно отсутствие у них свойств, присущих результатам чьего-то труда, а также их естественная ограниченность дают основания для предложений об установлении для них особого правового режима (типа никому не принадлежащего «объекта достояния народа»). В качестве объектов гражданских правоотношений земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и другие природные ресурсы тоже относятся к категории вещей.

Вещи становятся объектами права собственности и других вещных прав. Ряд обязательственных отношений также связаны с вещами и имеют их объектом соответствующие действия обязанной стороны (должника), например, в обязательствах купли-продажи, аренды, подряда, перевозки грузов, причинения вреда имуществу.

Однако понятие вещей в гражданском праве не безгранично. Как уже отмечалось, не являются вещами входящие в состав имущества права требования и пользования, а также объекты исключительных прав и охраноспособная информация (ноу-хау).

Основная часть гражданских правоотношений носит имущественный характер, имея объектом то или иное **имущество**. В строгом смысле слова имущество представляет собой совокупность принадлежащих субъекту гражданского права вещей, имущественных прав и обязанностей. Принадлежащие лицу вещи и имущественные права (например, право получения объявленного дивиденда по принадлежащим ему акциям или право требовать возврата данных займы другому лицу денег) составляют *актив* его имущества (ино-

гда называемый также наличным имуществом), а обязанности (долги) составляют *пассив* этого имущества.

Состав и стоимость (объем) принадлежащего субъекту гражданского права имущества важны прежде всего потому, что его активом (наличным имуществом) прямо или косвенно определяются пределы возможной ответственности этого субъекта по долгам перед другими участниками гражданских правоотношений. Таким образом, возникают и реальные возможности его участия в гражданском (имущественном) обороте, ибо здесь мало кто захочет иметь дело с имущественно несостоятельным субъектом. Поэтому у каждого участника гражданского оборота непременно есть какое-то имущество, причем одно (единое). Иное дело, что наличное имущество конкретного лица может быть как весьма значительным, так и ничтожно малым или обремененным большим количеством долгов, поэтому его контрагенты в обороте либо удостоверяются в наличии определенного имущества, либо несут риск невозможности удовлетворения своих потенциальных требований.

Уже из этого видно, что под имуществом в одних случаях понимается совокупность принадлежащих лицу вещей, а также имущественных прав и обязанностей, а в других — только наличное имущество, т. е. актив имущества в виде вещей и имущественных прав. Иногда и закон, и сложившееся словоупотребление придают понятию имущества еще более узкое значение. В его состав при этом включаются только вещи, принадлежащие конкретному лицу (когда, например, говорится об истребовании имущества из чужого незаконного владения или о причинении вреда имуществу лица).

Тема 1.5.3. Классификация вещей

Движимые и недвижимые вещи

Важное юридическое значение имеет деление вещей на движимые и недвижимые (ст. 130 ГК).

К **недвижимости** относятся земельные участки, участки недр и все вещи, прочно связанные с землей, т. е. неотделимые от нее без несоразмерного ущерба их хозяйственному назначению (жилые дома и другие здания и сооружения, многолетние насаждения и леса, обособленные водные объекты и т. п.). К недвижимым вещам закон может отнести и иное аналогичное имущество. Так, жилищное законодательство относит к объектам недвижимости квартиры и иные жилые помещения в жилых домах и других строениях, пригодные

для постоянного и временного проживания (ст. 15 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ).

Поскольку такие объекты неотрывны от места их нахождения, а сделки с ними могут совершаться и в другом месте, приобретателям и другим участникам оборота необходимо точно знать правовое положение конкретного объекта (например, не находится ли этот дом или земельный участок в залоге, имеются ли у кого-либо права пользования им и т. д.), так как это влияет на цену и другие условия сделок. Узнать все это можно по результатам специальной *государственной регистрации прав на недвижимость и сделок с ней*, которая предусмотрена законом (ст. 131 ГК). Такая регистрация является юридическим актом признания и подтверждения государством (публичной властью) возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимость и служит единственным доказательством существования зарегистрированных прав. Эти права могут быть оспорены только в судебном порядке.

Государственной регистрации подлежат вещные права, а также права аренды и доверительного управления и сделки с земельными участками, участками недр или обособленными водными объектами, лесами и многолетними насаждениями, зданиями, сооружениями, жилыми помещениями, предприятиями и кондоминиумами как имущественными комплексами. Регистрация осуществляется учреждениями юстиции по регистрации прав на недвижимость в Едином государственном реестре и удостоверяется выдачей свидетельства о государственной регистрации прав на недвижимость.

Сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре прав на недвижимость, имеют открытый характер и могут быть предоставлены любому лицу по любому объекту недвижимости. Отказ в государственной регистрации может быть обжалован в суд.

Отсутствие обязательной государственной регистрации некоторых тесно связанных с землей объектов, например незавершенного строительства, порождает сомнения в их юридической природе как недвижимости.

Таким образом, к недвижимым по общему правилу относятся вещи, прочно связанные с землей не только физически, но и юридически, поскольку их использование по прямому назначению невозможно в отсутствие каких-либо прав на соответствующий земельный участок.

Государственную регистрацию прав на недвижимость, имеющую гражданско-правовое значение, не следует смешивать с кадастровым и иным техническим учетом (инвентаризацией) отдельных видов недвижимости, имеющей фискальное или иное публично-правовое

значение. Такие регистрация или учет осуществляются наряду с государственной регистрацией прав на недвижимость (п. 2 ст. 131 ГК), однако не имеют *правопорождающего* значения и не влияют на действительность совершенных сделок.

Государственная регистрация недвижимых вещей и сделок с ними составляет основную особенность их правового режима. Эта особенность вызвана прежде всего юридическими причинами, а не только естественными свойствами данных объектов оборота. В связи с этим закон распространяет режим недвижимости на некоторые объекты, «движимые» в естественно-физическом смысле, например, на воздушные и морские суда и космические объекты (они подлежат государственной регистрации в особых реестрах в соответствии со специальными правилами).

Действующий гражданский закон в большинстве случаев не требует нотариальной формы сделок с недвижимостью наряду с их государственной регистрацией, ибо это без необходимости усложнило бы процедуру их совершения и привело бы к неоправданным дополнительным затратам для участников. Вместе с тем во многих ситуациях он предусматривает и иные особенности правового режима недвижимости в сравнении с движимыми вещами (например, при обращении взыскания на заложенное имущество, при определении объема правомочий унитарных предприятий на закрепленное за ними имущество публичного собственника и др.).

Не относятся к недвижимости (и, следовательно, не требуют регистрации своего правового состояния) вещи, хотя и обладающие значительной ценностью, но не связанные с землей и не признаваемые в качестве недвижимости законом. Например, при продаже «дома на снос» объектом сделки в действительности является не дом, а совокупность стройматериалов, из которых он состоит и которые сами по себе не имеют связи с землей. Все это — ***движимые вещи***. Как указывает закон, движимыми признаются любые вещи, не отнесенные им к недвижимости (п. 2 ст. 130 ГК).

Законом может быть установлена *государственная регистрация сделок с определенными видами движимых вещей* (п. 2 ст. 164 ГК), например с некоторыми ограниченными в обороте вещами. В этом случае она имеет *правопорождающее* значение и влияет на действительность соответствующих сделок (хотя и не превращает движимые вещи в недвижимые, ибо последние должны быть признаны в этом качестве законом). Ее также не следует смешивать с технической регистрацией некоторых движимых вещей, например, автотранспортных средств или стрелкового оружия в соответствующих органах внутренних дел. Такая регистрация может влиять лишь на

осуществление гражданских прав (например, запрет эксплуатации автомобиля владельцем, не зарегистрированным в этом качестве в органах Государственной автомобильной инспекции), но не на их возникновение, изменение или прекращение (в частности, на право собственности на автомобиль).

Имущественные комплексы

Особой разновидностью недвижимости являются комплексы взаимосвязанных недвижимых и движимых вещей, используемых по общему назначению как единое целое. К ним относятся предприятия и кондоминиумы.

Термин «предприятие» используется в нашем законодательстве и для обозначения некоторых видов юридических лиц — субъектов гражданского права. Однако в нормальном имущественном обороте предприятия являются объектами, а не субъектами права.

Предприятие как объект гражданского оборота представляет собой не просто вещь или совокупность вещей, но целый имущественный комплекс, включающий в свой состав наряду с недвижимостью (земельными участками, зданиями, сооружениями) и движимостью (оборудование, инвентарь, сырье, готовая продукция) обязательственные права требования и пользования и долги (обязанности), а также некоторые исключительные права (на фирменное наименование, товарный знак и т. п., ст. 132 ГК).

В развитых правовых системах в состав предприятий включают также *клиентелу (goodwill)*, т. е. устойчивые хозяйственные связи с потребителями их продукции или услуг, весьма важные в условиях конкурентного рыночного хозяйства. Поэтому действующее предприятие (предприятие «на ходу») нередко стоит дороже, чем простая совокупная «балансовая» стоимость его наличного имущества или чистых активов.

Субъектом соответствующих прав и обязанностей является юридическое лицо (или иной собственник), а не имущество. Поэтому закон *погружает под предпринимателем как объектом прежде всего имущество унитарных предприятий*. Однако объектом гражданского оборота может стать и часть предприятия (например, имущество цеха), и производственная единица, не имевшая гражданской правосубъектности (например, магазин, кафе, гостиница, ателье и иное «предприятие» сферы обслуживания). В случаях продажи, аренды, залога или совершения иных сделок с такими имущественными комплексами их собственник, которым, в частности, может быть хозяйственное общество или товарищество либо индивидуальный

предприниматель, в соответствии с условиями договора передает приобретателю или другому контрагенту не только входящие в их состав недвижимые и движимые вещи, но и относящиеся к ним свои права, обязанности и даже клиенту (ст. 559 и 656 ГК).

Другой разновидностью имущественных комплексов является товарищество собственников жилья. **Товариществом собственников жилья** признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме (п. 1 ст. 135 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ).

Товарищество собственников жилья может быть создано при объединении:

1) нескольких многоквартирных домов, помещения в которых принадлежат различным (не менее чем двум) собственникам помещений в многоквартирном доме, с земельными участками, расположенными на общем земельном участке или нескольких соседних (граничащих) земельных участках, сетями инженерно-технического обеспечения и другими элементами инфраструктуры;

2) нескольких расположенных близко зданий, строений или сооружений — жилых домов, предназначенных для проживания одной семьи, дачных домов с приусадебными участками или без них, гаражами и другими расположенными на общем земельном участке или нескольких соседних (граничащих) земельных участках объектами, сетями инженерно-технического обеспечения и другими элементами инфраструктуры (п. 2 ст. 136 ЖК РФ).

Делимые и неделимые вещи

С юридической точки зрения вещи могут быть также делимыми и неделимыми.

Неделимые вещи в соответствии со ст. 133 ГК характеризуются невозможностью их раздела в натуре без изменения первоначального назначения. Например, невозможно разделить поровну между двумя совладельцами (сособственниками) принадлежащий им автомобиль. Неделимую вещь нельзя разделить без несоразмерного ущерба ее хозяйственному или иному целевому назначению, тогда как в **делимой вещи** любая часть и после раздела может выполнять ту же функцию, что и вещь в целом. Хотя, возможно, и в меньшем масштабе, как это, например, происходит при разделе квартиры или

жилого дома, состоящих из нескольких изолированных комнат. Эти обстоятельства приобретают юридическое значение при разделе объектов общей собственности (ст. 252 ГК), при определении характера обязательств, возникающих по поводу таких вещей (п. 1 ст. 322 ГК), и в некоторых других случаях.

Сложные вещи (ст. 134 ГК) делимы как физически, так и юридически. Речь идет о совокупности разнородных вещей, составляющих единое целое в силу их использования по общему назначению (например, столовый сервиз, мебельный гарнитур, имущество фермерского хозяйства и т. д.). Нередко такая совокупность вещей используется как одна единая вещь, стоимость которой может быть даже больше, чем простая сумма стоимости составляющих ее частей. Сложной вещью можно считать коллекцию однородных предметов или, например, библиотеку.

Юридическое значение выделения сложных вещей состоит в том, что они являются предметом оборота как целое. Поэтому действие сделки, заключенной по поводу такой вещи, распространяется на все ее части, если иное прямо не предусмотрено договором. С этой точки зрения предприятие как имущественный комплекс можно рассматривать как разновидность сложной вещи, отличающуюся тем, что в ее состав входят не только вещи, но и права и обязанности.

Главные вещи и принадлежность

В гражданском праве вещи традиционно подразделяются также на **главные вещи и принадлежности**. Принадлежность призвана служить главной вещи и связана с ней общим назначением. Поэтому она по общему правилу следует судьбе главной вещи, если только иное прямо не установлено договором (ст. 135 ГК). При этом не имеет значения относительная стоимость таких вещей (например, дорогая рама, заключающая в себе копию картины, все равно остается принадлежностью). Следовательно, арендатор оборудования вправе рассчитывать на передачу ему арендодателем также необходимого для нормальной эксплуатации инструмента и запасных частей, если только иное не будет прямо установлено арендным договором.

Главная вещь и принадлежность не являются сложной вещью, а принадлежность нельзя рассматривать как составную часть главной вещи. Каждая из этих вещей вполне самостоятельна и имеет собственное назначение. Понятия главной вещи и принадлежности соотносительны, поскольку сами эти вещи связаны хозяйственной или иной зависимостью, в рамках которой принадлежность приоб-

ретает сугубо подчиненное, обслуживающее по отношению к главной вещи значение.

В классическом имущественном обороте главной вещью всегда признается земля (земельный участок), а принадлежностью — расположенные на ней объекты, включая и недвижимость (которая при отчуждении по общему правилу должна, таким образом, следовать судьбе главной вещи). В условиях признания исключительной собственности государства на землю в отечественном правопорядке главным объектом стали считаться расположенные на земле здания, сооружения и тому подобные объекты, за которыми в случае их отчуждения автоматически следовало право землепользования. Признание и развитие частной собственности на землю должно влечь возврат к традиционному подходу, при котором отчуждатель и приобретатель объекта недвижимости будут прежде всего решать вопрос о судьбе земли, на которой он расположен.

Потребляемые и непотребляемые вещи

К **потребляемым** относятся вещи, утрачивающиеся в процессе их использования, например сырье для производства или строительные материалы. Такие вещи не могут быть предметом временного пользования, ибо их невозможно вернуть первоначальному владельцу. Они могут лишь отчуждаться в пользу других лиц. Потребляемыми вещами могут быть только движимости. **Непотребляемые вещи** при использовании изнашиваются (амортизируются) постепенно, частично, в течение определенного длительного времени (например, недвижимость, оборудование). Это дает им возможность служить предметом аренды, доверительного управления и других сделок по временному пользованию чужим имуществом. В некоторых сделках, напротив, предметом могут быть только потребляемые вещи (например, в договоре займа).

Плоды, продукция и доходы

В ст. 136 ГК речь идет о различных видах поступлений (приращений), получаемых в результате использования имущества (основной вещи). **Плоды** — результат органического, естественного приращения вещей (урожай, приплод скота или птицы). При этом речь идет об отдельных (точнее, об отделенных) приращениях, ибо неотделенные приращения (плоды) являются составной частью вещи. Не случайно, например, ст. 520 ГК Франции объявляет недвижимостью

«урожай на корню и плоды, еще не снятые с деревьев», вместе с тем считая их движимостью с того момента, как колосья срезаны, а плоды сорваны.

Продукция — техническое (в этом смысле — искусственное) приращение имущества, полученное в результате его производительного использования (например, готовая продукция какого-либо завода). В данном случае под продукцией понимаются вещи или овеществленные результаты работ или услуг (в частности, результат ремонта или иного улучшения вещи).

Доходы — экономическое приращение имущества прежде всего в виде денег (доходы от акций или по вкладу, проценты от пользования чужими денежными средствами и т. п.). Доходы могут иметь и натуральный характер (например, арендная плата в соответствии с п. 2 ст. 614 ГК может устанавливаться в виде части готовой продукции, полученной в результате использования арендованного имущества).

Во многих случаях закон особо регулирует режим плодов, продукции и доходов, предусматривая для них специальные правила (например, при регламентации отношений общей собственности, в договоре залога и др.). Ранее действовавший правопорядок устанавливал презумпцию принадлежности всех перечисленных видов приращений собственнику вещи (ст. 140 ГК РСФСР 1964 г.). Действующий закон, напротив, исходит из того, что по общему правилу они принадлежат лицу, использующему вещь на законном основании (в частности, арендатору). Это в большей мере отвечает условиям рыночного оборота, повышая заинтересованность в надлежащем использовании имущества любого законного владельца, а не только собственника. Разумеется, в договоре стороны вправе предусмотреть иной порядок распределения плодов, продукции и доходов. В некоторых случаях такой порядок прямо установлен законом (например, доходы от доверительного управления чужим имуществом подлежат передаче выгодоприобретателю, за исключением той их части, за счет которой выплачивается вознаграждение управляющему).

Животные

Объектом имущественного оборота во многих случаях становятся животные, чаще всего домашние (хотя возможны и сделки по поводу диких животных, например, их приобретение для зоопарка или цирка). На такие отношения распространяются общие правила об имуществе (вещах), из которых законом или иными правовыми актами могут быть сделаны исключения (ст. 137 ГК). Последние, в

частности, касаются запрета жестокого, негуманного обращения с животными со стороны их владельцев (ст. 137, п. 2 ст. 231, ст. 241 ГК). Все это позволяет говорить о выделении в гражданском обороте особой категории — *одушевленных* объектов гражданского права.

Тема 1.5.4. Ценные бумаги как объекты гражданских прав

Деньги

Гражданское законодательство относит **деньги** к движимым вещам и четко определяет, что деньги — это вещи (ст. 128, п. 2 ст. 130 ГК). В Российской Федерации в соответствии с ч. 1 ст. 75 Конституции наличные деньги выпускаются (эмитируются) только Центральным банком (Банком России) в виде бумажных банкнот (банковских билетов) и металлической монеты Банка России. Денежной единицей в Российской Федерации является рубль (ст. 140 ГК).

Главная функция денег — служить средством платежа. В гражданском обороте деньги оцениваются количеством выраженных в них единиц, а не числом банкнот или монет. *Рубль является единственным законным платежным средством на территории РФ*, и потому выражающие его платежеспособные банкноты и монеты обязательны к приему во все виды платежей по их нарицательной стоимости. Иначе говоря, в этом своем качестве наличные деньги способны погашать любой денежный долг. Для поддержания данного свойства денег публичная власть не только устанавливает монополию государственного (Центрального) банка на их эмиссию, но и объявляет их безусловным обязательством такого банка, обеспечиваемым всеми его активами (ст. 30 ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»).

Вместе с тем деньги могут выступать и в роли особого товара — самостоятельного предмета некоторых сделок, например, займа и кредита (ибо последний, по сути, представляет собой торговлю деньгами). Наличные деньги не могут быть истребованы от их добросовестного приобретателя (п. 3 ст. 302 ГК), в том числе и при условии их индивидуализации.

В развитом имущественном обороте большинство расчетов осуществляются в безналичном порядке, с использованием денежных средств, числящихся на банковских счетах и во вкладах (депозитах). *Безналичные деньги* также широко используются в обороте и в качестве платежного средства, и в качестве особого товара. Они срав-

нительно легко переводятся в наличные деньги (обладая, как говорят финансисты, *высокой степенью ликвидности*) и во многих случаях с готовностью принимаются контрагентами-кредиторами в уплату долга. Тем самым они выполняют обычные функции денег. Поэтому в экономическом смысле под деньгами понимается не только наличность, но и средства, числящиеся на банковских счетах и в депозитах.

Однако по своей юридической (гражданско-правовой) природе безналичные деньги являются не вещами, а правами требования (для их обозначения гражданское законодательство обычно использует термин *денежные средства*). Они не могут считаться законным (т. е. общеобязательным) платежным средством. В Российской Федерации в ряде случаев ограничена возможность их перевода в наличную форму, а само использование допускается с соблюдением установленной законом, а не владельцем очередности платежей (ст. 855 ГК). К тому же имеется риск неплатежеспособности банков, за которыми числятся соответствующие суммы (а ценность безналичных денег в этих условиях не может соответствовать ценности той же суммы наличных). В качестве прав требования безналичные деньги могут включаться в понятие имущества и даже в состав таких вещей, как имущественные комплексы (предприятия). Однако их гражданско-правовой режим как объектов обязательственных, а не вещных прав исключает возможность их отождествления с вещами.

Ценные бумаги

Гражданский кодекс классифицирует ценные бумаги (за исключением «бездокументарных ценных бумаг», зафиксированных на электронных, магнитных и других носителях) как движимые, неделимые вещи и рассматривает в качестве индивидуально-определенных вещей, за исключением бумаг на предъявителя, которые в ряде случаев могут определяться родовыми признаками (ст. 143 ГК).

Ценные бумаги — государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг.

Впервые определение ценной бумаги в современном понимании содержалось в Положении о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР, утвержденном постановлением Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78.

Это понятие получило развитие в ст. 142 ГК РФ «Ценная бумага», в Федеральном законе от 10.12.2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» (с изм. и доп. от 06.12.2011 г.).

Во всех перечисленных законодательных актах и ст. 142 ГК прямо предусматривается существование ценной бумаги в форме документа (исключение составляет ФЗ от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (с изм. от 26.07.2011 г.).

Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» в качестве основного критерия отнесения документов к числу ценных бумаг называет его принадлежность к числу «долговых обязательств», что в конечном счете может привести к признанию ценной бумагой любой долговой расписки. В Гражданском кодексе в качестве такого критерия принято соответствие документа признакам, перечисленным в ст. 142, а также его отнесение к числу ценных бумаг законом или в установленном законом порядке (ст. 143 ГК).

Ценной называется **бумага**, удостоверяющая субъективные гражданские права; обладающая свойством публичной достоверности; соответствующая легальным основаниям отнесения к числу ценных бумаг (причислена законом и т. п.), прошедшая презентацию (представление).

Права, удостоверяемые ценными бумагами, могут быть обязательными, вещными или корпоративными (право участия в акционерном обществе), которые являются комплексными, включая в себя как имущественные, так и личные неимущественные правомочия (в том числе определяющее для акции правомочие на участие в управлении делами АО).

Предъявление бумаги оказывается необходимым для осуществления выраженного в ней права, так как: в о - п е р в ы х, предъявление бумаги необходимо кредитору для его легитимации в качестве субъекта выраженного в ней права; в о - в т о р ы х, лицо, обязанное по бумаге, может выполнить свою обязанность только в отношении предъявителя бумаги.

Это предъявление — важнейший признак ценных бумаг, оно носит название «начало презентации», в силу которого обе стороны не могут взаимно приобрести права и обязанности, так как сторона, не владеющая бумагой, не сможет в этом случае осуществить принадлежащие ей права.

Право собственности или иное вещное право на документ должно быть таким образом связано с правом, инкорпорируемым в нем, что без него оно не может быть ни осуществлено, ни передано (право *из бумаги* следует за правом *на бумагу*). Верно и обратное утверждение (т. е. право *на бумагу* следует за правом *из бумаги*).

Публичная достоверность — свойство, которым обладают ценные бумаги, содержание которых определяет права их добросовестного приобретателя, ибо приобретатель, добросовестно доверяя ее содержанию, приобретает выраженное в ней право.

Указанное свойство выражено в п. 2 ст. 147 ГК, в соответствии с которым отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания обязательства или на его недействительность, не допускается.

Большинство ценных бумаг имеют каузальный характер, т. е. в их содержании есть указание на соответствующую хозяйственную сделку (цель которой — получение хозяйственного результата — обмен благ, дарение и т. д.).

Свойство публичной достоверности ценной бумаги означает, что отказ от исполнения обязательства лицу, определенному бумагой, возможен лишь в случаях, касающихся действительности бумаги (недееспособность должника во время составления бумаги, несоответствие бумаги установленным реквизитам и т. п.) либо вытекающих из содержания бумаги (из определения времени и условий исполнения, указанных в документе, и т. д.), либо требования уменьшения размера своего долга (требования о зачете встречного однородного требования). Исключены возражения, основанные на отношениях обязанного лица с предшественниками добросовестного приобретателя.

Легальные основания отнесения документа к числу ценных бумаг: во-первых, принадлежность документа к такому типу, который обычно рассматривается в обороте как ценная бумага; во-вторых, наличие у документа реквизитов, которые в соответствии с законодательством определяли бы его принадлежность к тому или иному типу ценных бумаг.

Наука гражданского права рассматривает два подхода к условиям законодательного признания документа в качестве ценной бумаги.

Во-первых, для признания документа ценной бумагой должно быть государственное разрешение для обращения ценной бумаги как таковой. Думается, вряд ли целесообразно следовать такому подходу, так как он ведет к расширению и без того трудно обозримого круга документов, признаваемых ценными бумагами, сводя при этом на нет законодательное регулирование в данной области.

Во-вторых, необходимо четкое определение в нормативном порядке: какие документы являются ценными бумагами, т. е. исчерпывающий перечень в соответствующем нормативном акте.

Поэтому всякий документ, названный в соответствии с законодательством ценной бумагой, должен обладать всеми рассмотрен-

ными выше признаками. Однако не всякий документ, обладающий указанными признаками, является ценной бумагой в соответствии с законодательством.

В результате существуют документы, фактически обладающие всеми признаками ценной бумаги (а значит, являющиеся таковыми с точки зрения науки), но не признанные в качестве ценной бумаги в соответствии с законодательством.

Ценные бумаги подразделяются на отдельные виды по различным классификационным основаниям. Наиболее важное их деление основано на способе обозначения управомоченного лица, в соответствии с которым различаются предъявительские, именные и ордерные ценные бумаги. В *предъявительской* ценной бумаге не указывается конкретное лицо, которому следует произвести исполнение. Лицом, управомоченным на осуществление выраженного в такой ценной бумаге права, становится любой держатель ценной бумаги, который может ее предъявить. Указанный вид ценных бумаг обладает повышенной оборотоспособностью, так как для передачи другому лицу прав, удостоверяемых ценной бумагой, достаточно простого ее вручения этому лицу и не требуется выполнения каких-либо формальностей. Примерами такого рода ценных бумаг являются государственные облигации, банковские сберегательные книжки на предъявителя, приватизационные чеки (ваучеры) и т. д.

Именной ценной бумагой признается документ, выписанный на имя конкретного лица, который только и может осуществить выраженное в нем право. Такие ценные бумаги обычно могут переходить от одного лица к другим лицам, но это связано с выполнением целого ряда формальностей и специально усложненных процедур, что делает этот вид ценных бумаг малооборотоспособным. Если же права, удостоверенные именной ценной бумагой, все же передаются другим лицам, то это происходит в порядке, установленном для уступки требований (цессии). В соответствии со ст. 390 ГК лицо, передающее право по именной ценной бумаге, несет ответственность за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение. В качестве именной ценной бумаги могут фигурировать акции, чеки, сберегательные сертификаты и т. д.

Ордерная ценная бумага так же, как и именная, выписывается на определенное лицо, которое, однако, может не только осуществить соответствующее право самостоятельно, но и назначить своим распоряжением (ордером, приказом) другое управомоченное лицо. Иными словами, владельцу ордерной ценной бумаги предоставляется не обремененная особыми формальностями возможность передачи прав по ценной бумаге другим лицам. Это осуществляется путем

совершения на этой ценной бумаге передаточной надписи, именуемой и н д о с с а м е н т о м. Он может быть бланковым (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или ордерным (с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение). Количество индоссаментов обычно не ограничивается, т. е. каждый новый владелец ценной бумаги может передать ее дальше, в связи с чем оборотоспособность ордерных ценных бумаг весьма высока.

Надлежащим держателем ордерной ценной бумаги является лицо, имя которого стоит последним в ряду индоссаментов (а при бланковом индоссаменте — любой держатель бумаги).

Ордерные ценные бумаги, как правило, отличаются повышенной надежностью. И н д о с с а н т, т. е. лицо, сделавшее передаточную надпись, несет ответственность не только за действительность права, но и за его осуществление. При этом ответственность перед владельцем ордерной ценной бумаги несет, как правило, не только непосредственный должник, но и все лица, совершившие передаточные надписи, если только они не сделали специальной оговорки: «без оборота на меня», которая устраняет их ответственность. Типичным примером ордерной ценной бумаги может служить переводной вексель.

Наряду с рассмотренным делением ценных бумаг возможна их классификация и по иным основаниям. С учетом того, на каких началах производится выпуск ценных бумаг, выделяются эмиссионные и неэмиссионные ценные бумаги. *Эмиссионная ценная бумага* характеризуется следующими признаками:

а) закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением формы и порядка, установленных Федеральным законом от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (с изм. от 26.07.2011 г.);

б) размещается выпусками;

в) имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

К эмиссионным ценным бумагам относятся акции, облигации, сберегательные сертификаты и др. *Неэмиссионные ценные бумаги* выпускаются в штучном порядке и закрепляют за их обладателями индивидуальный объем прав. Ими являются чеки, векселя, коносаменты, складские свидетельства и др.

В зависимости от того, кто является эмитентом ценной бумаги, т. е. лицом, несущим от своего имени обязательства перед владель-

цами ценных бумаг по осуществлению закрепленных ими прав, различаются *государственные ценные бумаги* и *ценные бумаги частных лиц*.

Основные положения о выпуске государственных ценных бумаг определяются Федеральным законом от 29.07.1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» (с изм. от 26.04.2007 г.). Долговые обязательства РФ могут носить краткосрочный (до 1 года), среднесрочный (от 1 года до 5 лет) и долгосрочный (от 5 до 30 лет) характер. Они имеют форму государственных займов, осуществляемых посредством выпуска ценных бумаг, в частности государственных облигаций, от имени Правительства РФ. Государственные ценные бумаги могут выпускаться в обращение также национально-государственными и административно-территориальными образованиями, которые несут по ним самостоятельную ответственность, если только они не были гарантированы Правительством РФ.

По содержанию воплощенных в них прав ценные бумаги подразделяются на денежные, товарные и акции, дающие право на участие в управлении акционерным обществом. *Денежные ценные бумаги* предоставляют их обладателям право на получение определенной денежной суммы. Примерами таких ценных бумаг могут служить чеки, векселя, депозитные и сберегательные сертификаты и т. д.

Товарные ценные бумаги воплощают в себе права на товары и услуги. К такого рода ценным бумагам относятся, например, целевые товарные облигации и жилищные сертификаты. Товарные ценные бумаги нередко именуется еще *товарораспорядительными документами*, поскольку, уступая такую бумагу другому лицу, владелец распоряжается принадлежащим ему товаром.

Ценными бумагами, дающими, среди прочего, право на участие в управлении АО, являются голосующие акции, выпускаемые АО.

Действующее законодательство относит к ценным бумагам государственные облигации, облигации, векселя чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты, акции, приватизационные ценные бумаги (ст. 143 ГК). Указанный перечень не является исчерпывающим, так как законом в установленном им порядке к ценным бумагам могут быть отнесены и другие документы, отвечающие признакам ценной бумаги. Рассмотрим основные виды ценных бумаг.

Облигация. Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок ее номинальной стоимости

или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права.

Облигация удостоверяет отношения займа между ее владельцем — кредитором и эмитентом — должником. В роли эмитента могут выступать либо государство, либо частные лица, как правило, акционерные общества. Выпуск государственных облигаций обычно происходит в условиях дефицита государственного бюджета и преследует цель сдерживания инфляции. Кроме того, с помощью выпуска так называемых целевых облигаций может устанавливаться специальная система распределения товаров. Выпуск облигаций коммерческими юридическими лицами позволяет им привлечь дополнительные средства и сформировать заемный капитал.

Облигации могут быть именованными и предъявительскими, с заложенным обеспечением и без такового, свободно обращающимися и с ограниченным кругом обращения, обычными и конвертируемыми, т. е. могут обмениваться в определенных условиях на акции.

Вексель. Векселем является ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя.

Вексель может быть простым и переводным. *Простой вексель* — это ценная бумага, которая удостоверяет ничем не обусловленное обязательство самого векселедателя оплатить в оговоренный в векселе срок денежную сумму векселедержателю или по его приказу другому лицу.

В *переводном векселе* в качестве плательщика фигурирует не сам векселедатель, а другое лицо. Держатель такого векселя в любой момент может передать свои права, вытекающие из векселя, иному лицу путем совершения индоссамента. При этом лицо, передающее вексель посредством индоссамента, если только им прямо не оговорено иное, становится ответственным за исполнение вексельного обязательства.

Вексель — удобное средство платежа и кредитования. Основным правовым актом, регламентирующим вексельное обращение на территории РФ, в настоящее время является Федеральный закон от 11.03.1997 г. № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе».

Чек. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. В чековом правоотношении участвуют по крайней мере три лица:

чекодатель — лицо, выписавшее чек;

чекодержатель — лицо, уполномоченное на получение денежных средств по чеку;

плательщик — банк или иное кредитное учреждение, имеющее лицензию на банковские операции.

Обязательной предпосылкой выдачи чека является соглашение между чекодателем и плательщиком, в соответствии с которым последний обязуется оплачивать чеки чекодателя за счет средств, хранящихся на его счете, или специально депонированной чекодателем суммы. Во исполнение данного соглашения банк выдает чекодателю специальную чековую книжку (лимитированную или нелIMITированную) с определенным числом чеков.

Чек — сугубо срочная ценная бумага — подлежит оплате плательщиком при условии предъявления его к оплате в срок, установленный законом. Отзыв чека до истечения срока его предъявления не допускается.

Чеки могут быть именными и переводными. *Именной чек* передаче не подлежит, передача прав по *переводному чеку* производится в порядке, установленном ст. 146 ГК.

Основным актом, регулирующим чековое обращение в РФ, является в настоящее время Гражданский кодекс РФ (§ 5 гл. 46), положения которого развиты в банковских правилах.

Депозитный и сберегательный сертификаты. Указанные ценные бумаги представляют собой письменное свидетельство банка о вкладе денежных средств, удостоверяющее право вкладчика на получение по истечении установленного срока суммы вклада и процентов по ней в любом учреждении данного банка.

Вкладчикам-организациям выдаются депозитные сертификаты, депонирование в банках свободных денежных средств граждан оформляется с помощью сберегательных сертификатов.

Оба вида сертификатов могут быть именными или на предъявителя, срочными или до востребования. Срок обращения по срочным сертификатам ограничивается одним годом. В случае досрочного предъявления срочного сертификата к оплате владельцу сертификата выплачиваются сумма вклада и проценты по пониженной ставке, установленной банком при выдаче сертификата.

Банковская сберегательная книжка на предъявителя. Данная ценная бумага подтверждает внесение в банковское учреждение денежной суммы и удовлетворяет право владельца книжки на ее получение в соответствии с условиями денежного вклада.

Обладателями сберегательной книжки на предъявителя могут быть как граждане РФ, так и иностранцы. Права вкладчика могут

свободно передаваться другим лицам путем простого вручения книжки.

Коносамент. Это товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в коносаменте грузом и получить груз после его перевозки.

Основной сферой применения коносамента является морская перевозка грузов, где с его помощью заключается договор перевозки. Одновременно коносамент наделяется свойствами ценной бумаги, которая возлагает на перевозчика ничем не обусловленную обязанность по выдаче груза предъявителю коносамента. В частности, перевозчик не вправе ссылаться на ошибки, допущенные при составлении коносамента, и должен исполнить обязанность в точном соответствии с тем, что написано в коносаменте.

Коносамент может быть *именным, ордерным и на предъявителя*.

Реквизиты и основные правила обращения коносаментов закреплены ст. 142 — 149 Кодекса торгового мореплавания РФ от 30.04.1999 г. № 81-ФЗ (с изм. от 07.11.2011 г.)

Акция. Акцией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли АО в виде дивиденда, на участие в управлении делами АК и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации.

Выпуск акций может осуществляться лишь АО, которые таким образом формируют свой уставной капитал. При этом акции могут быть разных видов. В зависимости от способа определения управомоченного лица различаются акции *именные* и *на предъявителя*. В настоящее время АО могут выпускать лишь именные акции, что является временным ограничением, так как существенно сдерживает свободный оборот акций.

Далее, акции могут быть *свободно обращающимися* либо с *ограниченным кругом обращения*. Так, оборот акций ЗАО существенно ограничен по сравнению с акциями ОАО. В учредительных документах АО возможно указание на то, что держателями акций могут являться лишь физические или, напротив, юридические лица.

По объему предоставляемых акционерам прав акции подразделяются на *обыкновенные (простые)* и *привилегированные*. Держателям привилегированных акций гарантируется выплата фиксированного дивиденда и преимущественное по сравнению с владельцами обыкновенных акций право на получение части имущества, оставшегося после ликвидации общества. Однако обычно, если иное не предусмотрено в уставе общества, они не имеют права голоса, т. е. устраниены от участия в управлении делами общества. Учредитель-

ными документами отдельных АО привилегированные акции могут наделяться также свойством кумулятивности, т. е. невыплаченные в соответствующем году дивиденды накапливаются и выплачиваются держателю привилегированной акции тогда, когда общество получит распределяемую между акционерами прибыль. Так называемые конвертируемые привилегированные акции могут при определенных условиях, установленных учредительными документами, обмениваться на обыкновенные акции.

Наряду с акциями АО могут выпускать сертификаты акций или временные свидетельства, которые представляют собой именные ценные бумаги и подтверждают, что держатель сертификата является собственником определенного числа акций данного АО.

Выпуск и обращение акций регулируются Федеральным законом «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 г. (в ред. от 01.01.2012 г.).

Приватизационные ценные бумаги. Это государственные ценные бумаги целевого назначения, которые используются в качестве платежного средства для приобретения объектов приватизации.

Примером такой ценной бумаги служат приватизационные чеки (ваучеры), которые в 1992 г. получили все граждане РФ независимо от возраста, размеров дохода и срока постоянного проживания в РФ. Приватизационные чеки выпуска 1992 г. являлись предьявительски ценными бумагами и могли свободно покупаться и продаваться без ограничения количества, не утрачивая, однако, своего основного назначения.

Тема 1.5.5. Работы и услуги. Нематериальные блага

Результаты работ. Работа — это такие правоотношения в гражданском праве, в результате которых возникает новая вещь или капитально улучшается старая. Так, предметом договора подряда является результат работы подрядчика. На момент заключения договора подряда данного результата еще не существует в природе, но это не означает, что возникшее между заказчиком и подрядчиком правоотношение безобъектно. Объект в нем присутствует, но если вначале он выражен в задании заказчика в нематериальной форме, т. е. в виде того желательного для заказчика результата, который должен быть достигнут подрядчиком, то в последующем благодаря действиям подрядчика он приобретает вещественную форму.

Гражданско-правовое отношение складывается в данном случае именно по поводу результата работы подрядчика. Заказчика инте-

ресует прежде всего результат действий подрядчика, а не процесс выполнения им тех или иных работ само по себе. Поэтому если результат не достигнут, то даже тогда, когда подрядчик в этом не повинен, нельзя говорить об исполнении договора подряда. На этом основывается одно из главных различий в регулировании отношений, связанных с выполнением работ, гражданским и трудовым правом. Если последнее имеет своим предметом регулирование самой трудовой деятельности работников, то гражданское право исходит из того, что подрядчик сам организует свой труд и отвечает за достижение конечного результата.

Характерным признаком результата работы как особого объекта гражданских прав является то, что он может быть гарантированно достигнут любым лицом, обладающим необходимыми знаниями, навыками и квалификацией. При этом результат работы не имеет уникальности, новизны, неповторимости и т. п. В этой связи закон не придает особого значения тому, кто именно выполняет работу. В частности, подрядчик, не спрашивая согласия заказчика, может перепоручить выполнение всей или части работы другому лицу, оставаясь, однако, ответственным перед заказчиком за конечный результат.

Важнейший квалифицирующий признак рассматриваемого объекта гражданских прав заключается в том, что результат работы должен быть выражен в овеществленной форме, т. е. материализован в созданных, отремонтированных, переработанных и тому подобных вещах. Иными словами, этот результат должен обладать способностью отделения от действий лица, выполняющего работу, быть осязаемым и способным к передаче лицу, для которого выполнялась работа. Если такой способностью результат работы не обладает, рассматривается иной объект гражданских прав — услуга.

Услуги. В качестве самостоятельного объекта гражданских прав услуги стали выделяться юридической наукой относительно недавно. При этом в понятие «услуга» нередко вкладывается совершенно разное содержание — от самого широкого, когда им охватывается практически любая полезная деятельность, до предельно узкого, когда услуги сводятся к предмету договора возмездного оказания услуг, регламентированного правилами гл. 39 ГК. Ни тот ни другой подходы нельзя признать плодотворными, так как в первом случае правовое понятие услуги подменяется экономическим, а во втором — из числа услуг исключаются наиболее типичные их виды, такие, как поручение, комиссия, экспедирование и др.

Более правильным представляется объединение под рассматриваемым понятием тех действий субъектов гражданского оборота,

которые либо вообще не завершаются каким-либо определенным результатом, а заключают полезный эффект в самих себе, либо имеют такой результат, который не воплощается в овеществленной форме. Пример услуг *п е р в о г о* вида — деятельность развлекательного, просветительского, консультационного и тому подобного характера. Для такого вида услуг характерно то, что с их помощью человеческие потребности удовлетворяются в процессе самой деятельности услугодателя. К услугам *в т о р о г о* вида относятся медицинские, посреднические, аудиторские и тому подобные услуги. Эти услуги могут иметь результат (например, излечение больного, выявление ошибок в бухгалтерской отчетности), который, однако, не приобретает особой овеществленной формы. Так, деятельность поверенного, комиссионера, хранителя не имеет материализованного результата, но представляет юридически значимый интерес для доверителя, комиссионера, поклажедателя.

Нематериальные блага. Согласно Гражданскому кодексу, нематериальные блага неотделимы от личности и, соответственно они не могут отчуждаться от своих носителей. Нематериальные блага не относятся к объектам гражданского права, однако регулируются Гражданским кодексом.

В случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

Нематериальные блага защищаются в соответствии с Гражданским кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных, а также в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (ст. 12 ГК) вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения.

Особенности этой группы заключаются в следующем:

- 1) не имеют материального (имущественного) содержания;
- 2) неотделимы от личности их носителя;
- 3) обладают свойством индивидуализации личности обладателя этих прав.

Регулирование и защита нематериальных благ осуществляются комплексно, нормами ряда отраслей права.

ГК подразделяет личные неимущественные отношения на *регулируемые* и *защищаемые гражданским законодательством*. Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, регулируются гражданским законодатель-

ством (п. 1 ст. 2 ГК). Неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ (п. 2 ст. 2 ГК).

Гражданский кодекс дает примерный перечень нематериальных благ, пользующихся гражданско-правовой защитой, который позволяет сделать вывод о том, что объектом гражданско-правовых отношений может оказаться и не названное Гражданским кодексом нематериальное благо.

К нематериальным благам, *приобретаемым* гражданами и юридическими лицами *в силу рождения (создания)*, относятся жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна.

К нематериальным благам, приобретаемым в силу закона, относятся право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, иные личные неимущественные права.

Тема 1.5.6. Результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации

Понятие интеллектуальной собственности

Понятие «интеллектуальная собственность» в России получило свое распространение в начале 1990-х гг. В соответствии со ст. 44 Конституции РФ она охраняется законом. Данный термин применяется для обозначения прав на нематериальные объекты интеллектуальной собственности.

Статья 1225 ГК определяет, что **интеллектуальной собственностью** является правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий, информационных ресурсов.

Интеллектуальная собственность охватывает права, относящиеся к литературным, художественным и иным научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности, средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, услуг, работ и т.д., а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, ли-

тературной и художественной областях. Таким образом, понятие «интеллектуальная собственность» включает в себя охраняемые **результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации**. Ими являются: произведения науки, литературы и искусства, программы для электронных вычислительных машин, базы данных, исполнения, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау), фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения.

Данные объекты можно разделить:

- 1) на объекты авторского права;
- 2) объекты смежных прав;
- 3) объекты патентных прав;
- 4) средства индивидуализации юридических лиц, товаров, услуг, работ и предприятий;
- 5) особые объекты интеллектуальной собственности.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются **интеллектуальные права**, которые включают в себя исключительные права, личные неимущественные и иные права (право следования, право доступа и др.).

Исключительные права можно определить как особый вид имущественных прав на результаты интеллектуальной и иной приравненной к ней деятельности, в соответствии с которой правообладатель вправе сам распорядиться таким результатом: он может либо самостоятельно его использовать, либо разрешать или запрещать другим лицам его использование.

Личные неимущественные права неразрывно связаны с личностью правообладателя и не могут отчуждаться и передаваться каким-либо образом.

Иные права (право следования, право доступа, право преждепользования, право послепользования и др.) являются производными от прав интеллектуальной собственности. Они также неразрывно связаны с личностью правообладателя и не могут быть отчуждены от него. Однако, например, право следования может переходить по наследству.

Следует отметить, что переход права собственности на материальный носитель не влечет перехода или предоставления интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного п. 2 ст. 1291 ГК, согласно которому

при отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

У автора в силу создания произведения первоначально возникает исключительное право на результат интеллектуальной деятельности. Это право может быть передано автором по договору либо может перейти другому лицу по иным основаниям, установленным законом. Кроме того, оно может принадлежать одному или нескольким лицам совместно, за исключением права на фирменное наименование. В отдельных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом, самостоятельные исключительные права на один и тот же результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации могут одновременно принадлежать разным лицам.

В случаях, предусмотренных Гражданским кодексом, исключительное право на интеллектуальную собственность признается и охраняется при условии государственной регистрации результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Согласно ст. 1248 ГК споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом. Также в отдельных случаях предусмотрен административный порядок защиты, который, в частности, нашел свое выражение в деятельности специального органа — Палаты по патентным спорам. В свою очередь решения административных органов могут быть обжалованы в судебном порядке. Ограничения на обращение в суд не имеют значения, а отказ от права на обращение в суд недействителен.

Понятие и функции авторского права

Авторское право в объективном смысле — это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей.

Авторское право выполняет ч е т ы р е ф у н к ц и и.

1. Признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства. Авторское право устанавливает охрану этих произведений с момента их создания. Авторское законодательство не дает определения произведения как объекта авторских прав. Тем не менее

под произведением следует понимать любую отвечающую требованиям закона идеальную систему научно-технических категорий (произведения науки), литературных и художественных образов (произведения литературы и искусства). В законе даются определения лишь отдельных видов произведений, в частности аудиовизуального произведения, базы данных, программы для ЭВМ.

2. Установление режима использования произведений. Нормы авторского права предусматривают, кто и на каких условиях вправе использовать охраняемое произведение. Интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности, созданные творческим трудом, первоначально возникают у автора, в том числе и исключительное право, которым автор впоследствии может распорядиться. Третьи лица вправе использовать произведение лишь с согласия обладателя исключительных авторских прав (правообладателя).

Авторское право не регламентирует процедуру практического применения произведений. Оно лишь определяет, что является, например, воспроизведением произведения, его исполнением, показом, обнародованием и т. п. Регламентация процессов практического использования охраняемых авторским правом произведений выходит за рамки авторского права и гражданского права в целом.

3. Наделение авторов произведений науки, литературы, искусства и иных правообладателей комплексом личных и имущественных прав.

4. Защита данных прав.

Объекты авторского права

В соответствии со ст. 1259 ГК объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинства и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Закон дает перечень отдельных наиболее распространенных объектов с учетом не только их формы, но и назначения, жанра, сферы применения и взаимосвязи отдельных произведений творчества.

Объектами авторского права, в частности, являются:

- 1) литературные произведения (рассказы, стихи, учебники и т. п.);
- 2) драматические, музыкально-драматические, сценарные произведения (пьеса, опера, оперетта и т. п.);
- 3) хореографические произведения и пантомимы (танцы и т. п.);
- 4) музыкальные произведения с текстом или без текста;

5) аудиовизуальные произведения (произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений и предназначенное для зрительного и слухового восприятия с помощью соответствующих технических устройств — кинофильмы, мультфильмы, диафильмы и т. п.);

6) произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

7) произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;

8) произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

9) фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

10) географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;

11) другие произведения;

12) программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения;

13) производные произведения — произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

14) составные произведения — произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Авторские права распространяются на часть произведения, его название, персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям п. 3 ст. 1259 ГК.

Каждый из перечисленных объектов авторского права может быть классифицирован по многочисленным подвидам или разновидностям — по их внешним формам, жанрам, сферам применения. Например, литературные произведения могут быть художественного, научного, учебного и тому подобного характера. Однако все виды, подвиды и разновидности лишь тогда становятся объектами авторского права, когда они являются результатами творческой деятельности и существуют в какой-либо объективной форме.

Закон традиционно предусматривает круг произведений, не являющихся объектами авторского права:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе

законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.), а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (в новостях дня, программах телепередач).

Мотив прост: нельзя ставить возможность использования закона или денежных знаков в зависимость от усмотрения лиц, написавших их проект или сделавших их эскиз. Поэтому словоупотребления вроде «автор закона, герба, флага» следует понимать в сугубо бытовом, а не авторско-правовом смысле.

Вместе с тем следует иметь в виду, что творческий труд по систематизации законов, судебных решений, административных и тому подобных актов порождает авторские права. Поэтому производные и составные произведения охраняются авторским правом и в том случае, когда они основываются на произведениях, не являющихся объектами чьего-либо авторского права.

Авторское право не распространяется также на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты, языки программирования, решения технических, организационных или иных задач.

Данное ограничение авторского права, предусмотряемое п. 5 ст. 1259 ГК, обусловлено не государственными интересами (как в случае с законами или орденами), а неспособностью самого авторского права обеспечить надлежащую охрану перечисленных достижений.

Сфера действия авторского права

Охрана российским авторским правом произведений науки, литературы и искусства зависит не только от их творческого характера и объективной формы, но и от места их нахождения, обнародования и от гражданства их создателей.

С учетом этих факторов определяется сфера действия авторского права.

Авторское право распространяется на все обнародованные либо не обнародованные произведения, находящиеся в какой-либо объек-

тивной форме на территории РФ, независимо от гражданства авторов и их правопреемников. На обнародованные либо не обнародованные произведения, находящиеся за пределами России, авторское право признается только за авторами — гражданами РФ и их правопреемниками. За гражданами других государств авторское право на такие произведения признается только в соответствии с международными договорами Российской Федерации (подп. 3 п. 1 ст. 1256 ГК), в том числе Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в ред. 1971 г.) и Всемирной конвенцией об авторском праве 1952 г. (в ред. 1971 г.). В таких случаях автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

Важно и еще одно правило. Произведение также считается обнародованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами РФ оно было опубликовано на территории РФ.

Субъекты авторского права

Субъектами авторского права являются создатели произведений науки, литературы и искусства, их правопреемники или работодатели и другие лица, приобретающие по закону или договору исключительные авторские права.

В качестве субъектов авторского права могут выступать как физические, так и юридические лица. К числу последних обычно относятся издатели газет, журналов и некоторых других составных произведений, изготовители аудиовизуальных произведений и работодатели авторов служебных произведений. Однако автором по российскому законодательству может быть только физическое лицо любого возраста. Авторами являются не только создатели произведений, но и авторы производных произведений, таких как перевод, переработка.

Не являются авторами граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание результата интеллектуальной деятельности, в том числе оказавшие автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь, только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществляющие контроль за выполнением соответствующих работ. Данные лица не могут быть признаны авторами, поскольку, несмотря на то что они участвовали

в создании результата интеллектуальной деятельности, их труд не является творческим.

Возникновение авторского права и оповещение об авторских правах. Авторское право на произведение возникает у его создателя в силу самого факта создания. В этом заключается одно из главных достоинств авторского права по сравнению с патентным правом на изобретения и другие объекты промышленной собственности.

Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации, иного специального оформления произведения и соблюдения каких-либо формальностей.

Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах может (но не обязан) использовать знак охраны авторского права, помещаемый на каждом экземпляре произведения и состоящий из трех элементов:

- 1) латинской буквы «С» в окружности: ©;
- 2) имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;
- 3) года первого опубликования произведения.

Данный знак охраны авторского права служит информационным целям, и его помещение имеет факультативный характер.

Буква «С» является начальной буквой английского слова *copyright* (авторское право). Помещение знака охраны авторского права на экземплярах опубликованных произведений призвано на практике обеспечить выявление случаев несанкционированного (незаконного) использования авторских прав на данные произведения.

С помощью знака охраны службы, бюро и общества (таможенные, авторско-правовые и т. п.), в чьи задачи входит выявление нарушений авторских прав, могут более эффективно бороться с недозволенным использованием охраняемых законом произведений. Например, таможенные органы, имея перечни опубликованных в стране произведений, следят за наличием на экземплярах импортируемой печатной продукции знака охраны. Отсутствие знака охраны, равно как и его незаконное помещение, могут повлечь запрет на ввоз, арест продукции и другие санкции, налагаемые, как правило, судом.

Существует презумпция авторства: при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Данная презумпция распространяется и на случаи создания произведения несколькими авторами, т. е. соавторами.

Соавторство. Авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство), принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое

произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Часть произведения признается имеющей самостоятельное значение, если она может быть использована независимо от других частей этого произведения.

Каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно.

Взаимоотношения соавторов могут определяться соглашением между ними. Если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Авторские права и срок их действия

Понятие и виды личных неимущественных прав автора. По своему экономическому созданию авторские права делятся на *личные неимущественные* и *имущественные*. Последние могут принадлежать в силу закона, договора или наследования любым субъектам авторского права. Личными неимущественными правами могут обладать только авторы произведений. Данные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Автор — это физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. В отношении своего произведения он обладает следующими правами: право авторства (признаваться автором произведения); право автора на имя; право на обнародование произведения; право на неприкосновенность произведения.

Органичность связи неимущественных прав с личностью создателя произведения проявляется, в частности, и в том, что право авторства и право на имя не переходят по наследству. Наследники вправе лишь бессрочно осуществлять защиту указанных прав в случае их нарушения. Это право наследников заметно актуализировалось в связи с незаконным использованием имен известных людей в коммерческих и рекламных целях.

Право на имя заключается в праве автора использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, псевдонимом либо без обозначения имени (анонимно). Право любого гражданина приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, собственно имя и от-

чество, закреплено в абз. 1 п. 1 ст. 19 ГК. Там же сказано, что в случаях и порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним, т. е. вымышленное имя. При этом автор может использовать и свое имя, и псевдоним, и возможность анонимного использования в отношении разных произведений.

При использовании произведения анонимно автор приобретает права и обязанности под своим подлинным именем, но через представителя, в качестве которого, как правило, выступает издатель.

При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора, например, Максима Горького или Эдуарда Лимонова не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Данное положение действует до тех пор, пока автор произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Право на имя тесно связано с *правом авторства*, которое является важнейшим неимущественным правом и обозначает право лица признаваться автором произведения. Обладая правом авторства, создатель произведения, как правило, персонифицирует его, снабжая произведение при опубликовании своим именем или псевдонимом либо приобретая авторские права на него анонимно (по согласованию с издателем). Тем не менее право на имя является самостоятельным личным правом автора, поскольку оно может быть нарушено независимо от нарушения права авторства. На практике нередки случаи, когда издатели, не отрицая авторства какого-либо лица на изданное произведение, не указывают его имени (псевдонима) либо в нарушение воли автора помещают на произведении его псевдоним вместо подлинного имени (или наоборот).

Право на обнародование состоит в возможности автора самому обнародовать или разрешить обнародовать произведение в любой форме. Никто, кроме автора, не вправе осуществлять или разрешать осуществление действий, которые впервые делают произведение доступным для всеобщего сведения. Обнародование произведения в зависимости от его объективной формы и желания автора может осуществляться путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

Обнародование является также юридическим фактом для определения начала течения срока действия авторского права в случае, если произведение было обнародовано анонимно или под псевдонимом.

В этом случае авторское право действует в течение 70 лет после даты его обнародования. Право на обнародование может быть реализовано наследниками автора в течение 70 лет после его смерти.

Право на обнародование не абсолютно. Оно предполагает возможность отказа автора от ранее принятого решения об обнародовании произведения. Подобный отказ именуется *правом на отзыв*. Реализация автором своего права на отзыв может нанести ущерб интересам пользователя произведения. Поэтому осуществление права на отзыв допускается лишь при условии возмещения пользователю всех причиненных решением автора убытков, включая упущенную выгоду.

Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. Право на отзыв не применяется в отношении программ для ЭВМ, в отношении служебных произведений и произведений, вошедших в сложный объект.

Право на неприкосновенность произведения означает возможность защиты произведения от всяких изменений, сокращений, дополнений и иного рода искажений, способных нанести ущерб произведению или чести и достоинству его создателя. Закон устанавливает максимально широкие границы данного права. Ограждаются права автора на неприкосновенность не только содержания, но и названия произведения. В соответствии с законом не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Редакторская и иная правка допускается только с согласия автора. Закон не перечисляет возможные отклонения по чьей-либо воле от существа и формы произведения, поскольку он ограждает автора от всякого искажения произведения.

Вместе с тем п. 2 ст. 1266 ГК говорит о защите произведения также от иных посягательств, способных нанести ущерб чести, достоинству и деловой репутации автора, т. е. всякое искажение произведения, — это всегда одна из форм посягательства на него. Так, извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

Право на неприкосновенность произведения непередаваемо и неотчуждаемо, оно не переходит по наследству. Однако наследники вправе осуществлять защиту данных прав автора. Кажущийся парадокс объясняется просто: нельзя приобрести в порядке наследственного преемства неотделимое от личности автора право с последующей его передачей своим наследникам, но можно защищать нарушаемое кем-либо личное неимущественное право покойного автора. Именно такое право осуществления защиты (а не право на защиту) закон предоставляет наследникам автора.

Естественно, защита от посягательств, способных нанести ущерб чести и достоинству автора, осуществляется как самим автором, так и его наследниками по правилам ст. 152 ГК РФ о защите чести, достоинства и деловой репутации.

Понятие и виды имущественных прав автора. Имущественными правами автора являются права на использование произведения в любой форме и любым способом. Исключительные права называются имущественными потому, что независимо от того, кто получает вознаграждение, доход или прибыль, использование произведения всегда приносит определенные имущественные выгоды. Одно лишь обнаружение произведения таких выгод не порождает.

Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Понятие использования произведения имеет очень важное значение. Перечень видов использования, предусмотренный ст. 1270 ГК не является исчерпывающим. Это связано прежде всего с развитием технологий. Рассмотрим те виды, которые приводит Гражданский кодекс.

Право на воспроизведение означает возможность изготовления одного и более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляров трехмерного произведения. Запись произведений, т. е. фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств, приобрела широкое распространение в связи с массовым применением аудио- и компьютерной техники. Воспроизведением произведения служит также его запись в память ЭВМ.

Право на распространение представляет собой введение его в гражданский оборот путем продажи или иного отчуждения. Право на распространение относится как к экземплярам произведения, так и к его оригиналу.

С правом распространения тесно связан принцип исчерпания прав, в соответствии с которым если оригинал или экземпляры

правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории РФ путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением права следования.

Право на импорт выражается в возможности импортировать, т. е. осуществлять или разрешать ввоз из-за границы, экземпляров произведения в целях их распространения. Установление такого права обусловлено, в частности, тем, что отдельные произведения (прежде всего литературные и некоторые аудиовизуальные) воспроизводятся за рубежом на более совершенной технической (в том числе полиграфической) базе. Таким образом, за автором закрепляется возможность осуществлять контроль за ввозом на территорию действия его авторских прав экземпляров созданного им произведения, которые изготовлены за границей.

Право на публичный показ — это демонстрация оригинала или экземпляра (копии) произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно или с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи.

Публично показываются произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, а также аудиовизуальные произведения. При этом показ служит одновременно формой и обнародования, и использования произведения.

Право проката означает предоставление экземпляра произведения во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной выгоды.

Право на публичное исполнение также является средством выражения одного из способов как обнародования, так и использования произведения. Подобно публичному показу, публичное исполнение произведения предполагает звуковое исполнение музыки, песни или декламацию стихов в общедоступном месте или в месте нахождения неопределенного круга лиц: в киноконцертном зале, филармонии, консерватории или на эстраде.

Право на сообщение в эфир означает любую возможность сообщения произведения (включая его показ или исполнение) для всеобщего сведения путем сообщения в эфир и (или) последующего сообщения в эфир. Разновидностью сообщения в эфир является сообщение

произведения через спутник, т. е. любое устройство, находящееся во внеземном пространстве, способное передавать сигналы. В рамках так называемого спутникового телевидения сообщением в эфир признается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения. При этом не имеет значения фактический прием данного произведения публикой с помощью собственных радио- и телевизионных принимающих устройств.

Право на сообщение по кабелю — это сообщение произведения для всеобщего сведения посредством кабеля, провода, оптического волокна или с помощью аналогичных средств, в том числе путем ретрансляции.

Публичный показ и исполнение произведения, его сообщение для всеобщего сведения путем сообщения в эфир, а также сообщение по кабелю лишь тогда служат формами использования произведения, когда названные действия осуществляются не впервые. В противном случае речь может идти лишь о формах обнародования произведения.

Право на перевод — одно из важнейших имущественных прав автора, впервые введенных в отечественное авторское право после вступления нашей страны во Всемирную конвенцию об авторском праве — с 27 мая 1973 г. Пользуясь данным правом, автор литературного произведения может сам менять его языковую форму или разрешать делать это другим (переводчикам).

Право на переработку — это возможность автору контролировать любую переделку, аранжировку или иную переработку произведения, например создание из повествовательного произведения драматического или наоборот.

Право на перевод и обработку иногда именуется обобщенно правом на изменение формы произведения.

Право на практическую реализацию архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта — это право участия в реализации проекта его автора, которое не предназначено для передачи другому лицу.

Право на доведение до всеобщего сведения — это возможность сообщать произведение для всеобщего сведения таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к ней из любого места и в любое время по собственному выбору.

Иные права автора. Помимо исключительного права на произведение и личных неимущественных прав автору принадлежат так называемые иные права, к которым, в частности, можно отнести право доступа, право следования и др.

Право доступа означает, что автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять свое право на воспроизведение своего произведения. При этом нельзя требовать от собственника оригинала произведения доставки произведения автору. Автор произведения архитектуры также вправе требовать предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения. Собственник оригинала произведения не вправе препятствовать в осуществлении автором права доступа.

Право следования означает, что в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи.

Авторы пользуются правом следования также в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений.

Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

Общий срок действия авторского права. Продолжительность действия авторского права определяется как истечением периода времени, исчисляемого годами, так и знанием событий, которые должны неизбежно наступить. По общему правилу авторское право действует в течение всей жизни автора (соавторов) и 70 лет после смерти автора либо последнего из соавторов. Из этого правила есть ряд исключений.

Так, *личные неимущественные права* — право авторства, право на имя и право на неприкосновенность произведения — охраняются бессрочно. Автор может сам позаботиться о надлежащей охране данных прав после своей смерти, указав в завещании физическое лицо или организацию, на которые он возлагает их охрану. В этом случае указанное лицо (как любой другой исполнитель завещания) пожизненно выполняет волю завещателя. При отсутствии таких указаний или отказе лица от выполнения своих полномочий, а также после смерти этого лица или закрытия организации охрану бессрочных личных неимущественных прав осуществляют его наследники, их правопреемники и другие заинтересованные лица.

Иные сроки действия авторского права. Менее продолжительные сроки действия авторского права установлены для произведений,

обнародованных анонимно или под псевдонимом. Авторское право на такие произведения действует также в течение 70 лет, но исчисляемых с даты не смерти автора, а правомерного обнародования произведения. Иначе говоря, если автор не раскроет свою личность и проживет более 70 лет с этой даты, к наследникам вообще ничего не перейдет. Лишь если автор на каком-то этапе данного 70-летнего срока раскроет свою личность либо его личность перестанет оставлять сомнения, вступит в силу общее правило: авторское право будет действовать в течение всей оставшейся жизни автора и 70 лет после его смерти.

Другие исключения касаются сроков действия авторского права на произведения, впервые выпущенные в свет после смерти автора. В общем случае авторское право действует (для наследников) в течение 70 лет после выпуска произведения в свет. В случае же если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, 70-летний срок охраны прав исчисляется с 1 января года, следующего за годом реабилитации. Таким образом, срок охраны авторских прав автоматически увеличивается на период, прошедший с даты посмертного выпуска произведения до 1 января года, следующего за годом, в котором был посмертно реабилитирован его автор.

Еще одно исключение связано с произведениями ветеранов. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то 70-летний срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года, т. е. на срок самой войны.

По истечении срока действия авторского права произведения переходят в общественное достояние. Они могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. Непременным является лишь требование соблюдения права авторства, прав на имя и на неприкосновенность произведения.

Вместе с тем Правительству РФ предоставлено право устанавливать случаи выплаты специальных отчислений за использование указанных произведений на территории России. Такие отчисления выплачиваются в профессиональные фонды авторов, а также организациям, управляющим имущественными правами автора на коллективной основе. Размер отчислений не может превышать 1 % от прибыли, получаемой за использование данных произведений.

Защита авторских прав

Понятие и формы ответственности за нарушение авторских и смежных прав. Установленные законом авторские права иногда нарушаются и нуждаются в защите. Обычно нарушители, в качестве

которых выступают как физические, так и юридические лица, незаконно изготавливают и распространяют экземпляры, т. е. копии произведений и фонограмм на различных материальных носителях. Указанные копии именуется контрафактными экземплярами. К их числу относятся не только копии, сделанные в Российской Федерации, но и экземпляры охраняемых в РФ произведений и фонограмм незаконно, т. е. без согласия правообладателей, импортируемые в Россию из страны, в которой они либо никогда не охранялись, либо уже перестали охраняться.

За нарушение авторских и смежных прав установлена гражданская, уголовная и административная ответственность. Учитывая рост числа нарушений авторских и смежных прав, закон устанавливает широкий круг как способов защиты, так и органов, уполномоченных осуществлять защиту данных прав.

Гражданско-правовые меры защиты авторских и смежных прав. Защита интеллектуальных прав осуществляется способами, предусмотренными ГК РФ. Среди них можно назвать общие способы, перечисленные в ст. 12 ГК, специальные, указанные в части четвертой Гражданского кодекса, а также иные способы.

Способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом.

Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применения в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав. В частности, прекращение нарушения, публикация решения суда о допущенном нарушении и пресечение действия, нарушающего исключительное право либо создающего угрозу нарушения, применяются независимо от вины нарушителя. При возникновении каких-либо затрат в связи с осуществлением данных способов защиты расходы в любом случае несет нарушитель права.

В случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении. Указанные способы защиты применяются в том числе и в случаях нарушения отдельных прав, прямо предусмотренных в п. 2 ст. 1251 ГК, например права работодателя при использовании служебного произведения указывать свое

имя или наименование либо требовать такого указания. Защита чести, достоинства и деловой репутации автора осуществляется по общим правилам ст. 152 ГК.

Гражданский кодекс предусматривает также отдельные способы защиты исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

1. *Признание права* применяется прежде всего в случаях нарушения права автора, исполнителя на имя.

2. *Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения*, чаще всего используется вместе с требованием о выплате компенсации.

3. *Возмещение убытков* выражается в возмещении реального ущерба и упущенной выгоды. На практике мы нередко сталкиваемся с проблемой подсчета возникших у авторов убытков, поэтому закон предоставляет правообладателю по своему выбору потребовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в качестве дополнительных способов защиты авторских и смежных прав. Таким образом, правообладатель по своему усмотрению вправе потребовать от нарушителя:

– выплатить компенсацию в размере от 10 тыс. рублей до 5 млн рублей (точный размер определяется по усмотрению суда);

– возместить в двукратном размере стоимость экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере — стоимость прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав.

4. *Изъятие материального носителя* применяется в отношении контрафактных экземпляров только судом. Изъятию подлежат:

– контрафактные экземпляры произведений или фонограмм;

– материалы и оборудование, используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав;

– иные орудия совершения правонарушения.

5. *Публикация решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя* осуществляется независимо от вины нарушителя и за его счет. При этом в публикации обязательно должны указываться вид нарушения, нарушитель, действительный обладатель исключительных прав.

6. В случаях, предусмотренных Гражданским кодексом для отдельных видов интеллектуальной собственности, правообладатель вправе вместо возмещения убытков требовать от нарушителя *выплаты компенсации* за нарушение исключительного права. Необхо-

димо иметь в виду, что обладатели исключительных прав могут требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом. Для взыскания компенсации достаточно доказать лишь факт правонарушения.

В порядке обеспечения иска по делам о нарушении исключительных прав к материальным носителям, оборудованию и материалам могут быть приняты обеспечительные меры, установленные процессуальным законодательством, в том числе на них может быть наложен арест.

7. Если различные средства индивидуализации оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Обладатель такого права может требовать *признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.*

В случаях, когда нарушение исключительного права признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, его защита может осуществляться в том числе в соответствии с антимонопольным законодательством.

Кроме того, ст. 1253 ГК устанавливает, что суд может принять решение по требованию прокурора о ликвидации юридического лица, если оно неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Если такие нарушения совершает гражданин, то его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть также прекращена по решению или приговору суда. При этом основанием для ликвидации может служить нарушение только исключительных прав.

Способы защиты, предусмотренные в ст. 1251 — 1253 ГК, применяются также с учетом п. 3 ст. 401 ГК и норм части четвертой Гражданского кодекса.

Уголовная и административная ответственность за нарушение авторских и смежных прав. Незаконное использование объектов авторского права, присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб либо совершены неоднократно группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, влекут наказание в соответствии со ст. 146 УК РФ.

Ряд нарушений авторских и смежных прав влечет административную ответственность. Регулирование данного положения закреплено в ст. 7.12 КоАП РФ. При анализе этой статьи было выявлено, что она, кроме продажи, сдачи в прокат или иного незаконного использования в целях извлечения дохода (коммерческих целях), нарушением признает также незаконный ввоз объектов интеллектуальной собственности.

Таким образом, ответственность наступает в случае продажи, сдачи в прокат или иного использования, а также незаконного ввоза в коммерческих целях экземпляров произведений или фонограмм при наличии любого из следующих трех условий:

результаты являются контрафактными;

на экземплярах указана ложная информация об их изготовителях и о местах их производства, а также иная информация, которая может ввести в заблуждение потребителей;

на экземплярах произведений или фонограмм уничтожен либо изменен знак охраны авторского права, проставленный правообладателем.

За нарушение авторских и смежных прав предусмотрена также ответственность по ст. 146 УК РФ, в частности за плагиат, если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю.

Понятие смежных прав

До 1 января 2008 г. смежные права должны регулироваться в основном Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах». Во вступившей в силу части четвертой Гражданского кодекса смежные права выделены в отдельную главу.

Статья 1303 дает определение смежных прав. Интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, являются **смежными с авторскими правами (смежными правами)**.

Называются они так потому, что имеют сходный характер с авторскими, и кроме того производны и зависимы от них, поскольку большинство объектов смежных прав не могут существовать без объектов авторского права.

Из приведенного понятия видно, что законодатель по сравнению с Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» дополнил объекты смежных прав произведениями науки, литературы и ис-

кусства, обнародованными после их перехода в общественное достояние, а также содержанием баз данных.

Кодекс устанавливает, что к смежным правам относится исключительное право, а в предусмотренных им случаях также личные неимущественные права. Иначе говоря, применительно к объектам смежных прав могут возникать исключительные права, а также личные неимущественные. Иные интеллектуальные права в понимании ст. 1226 ГК в отношении объектов интеллектуальных прав не возникают.

Понятие и объекты патентных прав

Статья 1345 ГК закрепляет, что **патентными правами** являются интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Кроме того, данная статья закрепляет, что автору принадлежат:

- 1) исключительное право;
- 2) право авторства;
- 3) другие права, в том числе право на получение патента, право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным Гражданским кодексом требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования, отвечающие установленным ГК РФ требованиям к промышленным образцам. Таким образом, Кодекс разграничивает объекты патентного права на результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и в сфере художественного конструирования. Вместе с тем по-прежнему законодатель выделяет 3 объекта патентного права: изобретение, полезную модель и промышленный образец.

В качестве **изобретения** охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, к устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Изобретению предоставляется правовая охрана при наличии следующих условий:

- 1) оно является новым (не известно из уровня техники);
- 2) имеет изобретательский уровень (если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники);

3) промышленно применимо (если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере).

Не являются изобретениями: открытия; научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для ЭВМ; решения, заключающиеся только в представлении информации.

Также правовая охрана в качестве изобретения не предоставляется сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами, и топологиям интегральных микросхем. Связано это с тем, что для них Кодекс предусматривает особый режим правовой охраны, а потому они выделены в части четвертой Гражданского кодекса в отдельные главы.

В качестве **полезной модели** охраняется техническое решение, относящееся к устройству. В отличие от изобретения к полезной модели предъявляются только 2 требования: она должна являться новой (совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники) и промышленно применимой.

Не предоставляется охрана в качестве полезной модели решениям, касающимся только внешнего вида изделия и направленным на удовлетворение эстетических потребностей, и топологиям интегральных микросхем.

В качестве **промышленного образца** охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым (т. е. если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца) и оригинальным (т. е. если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия).

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца: решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия; объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям; объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Кроме того, ст. 1349 ГК устанавливает, что не могут быть объектами патентных прав:

- 1) способы клонирования человека;
- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- 4) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

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

Право на фирменное наименование. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием. Закон не дает понятия фирменного наименования. Однако под фирменным наименованием следует понимать наименование коммерческой организации, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота.

Право на фирменное наименование возникает с момента государственной регистрации коммерческой организации. Статья 1474 ГК закрепляет, что юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Оно возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается. Однако права на фирменные наименования могут переходить в результате правопреемства.

Право на товарный знак и право на знак обслуживания. Согласно ст. 1477 ГК РФ на товарный знак, т. е. на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуаль-

ных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Правила о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания — к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг.

Правообладателю принадлежит исключительное право на использование товарного знака любым не противоречащим закону способом.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности (R) либо из словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак»; он указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Исключительное право на товарный знак действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Срок действия исключительного права на товарный знак может быть продлен на 10 лет неограниченное число раз.

Право на наименование места происхождения товара. Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На использование этого наименования может быть признано исключительное право производителей такого товара.

Распоряжение исключительным правом на наименование места происхождения товара, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования этого наименования, не допускается.

Обладатель свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара для оповещения о своем ис-

ключительном праве может помещать рядом с наименованием места происхождения товара знак охраны в виде словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ», указывающий на то, что применяемое обозначение является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Российской Федерации.

Свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на наименование места происхождения товара в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и может быть продлено неограниченное количество раз на тот же срок.

Право на коммерческое обозначение. Юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия.

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. Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия или договором коммерческой концессии.

Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Что такое объект гражданских правоотношений?
2. Какие виды объектов вы можете назвать?

3. Чем отличается вещь как объект гражданских правоотношений?
4. Каковы отличительные черты ценной бумаги как объекта гражданских правоотношений?
5. Можно ли причислить нематериальные блага к объектам гражданских правоотношений?
6. Составьте классификацию вещей как объектов гражданского права.
7. Что такое интеллектуальная собственность?
8. Какие объекты, принадлежащие конкретным физическим лицам, охраняются авторским правом?
9. Кто является субъектом авторского права?
10. Каковы имущественные права автора?
11. Как защищаются авторские и смежные права?
12. Какие права называются смежными и почему?
13. Какие права называются патентными и что они в себя включают?
14. Какие объекты охраняются патентным правом?
15. Какие объекты не могут быть признаны объектами патентных прав?
16. Назовите права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. Что они обозначают?

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Изучите положения Федерального закона от 13.12.1996 г. № 150-ФЗ (в ред. от 31.05.2010 г.) «Об оружии» и Федерального закона от 10.12.2003 г. № 173-ФЗ (в ред. от 22.07.2008 г.) «О валютном регулировании и валютном контроле». Полученные знания занесите в табл. 14 и 15.

Таблица 14. **ФЗ «Об оружии»**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Таблица 15. **ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

2. Изучите положения Постановления Пленума РФ от 24.02.2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» и ответьте на вопросы.

- 1) В чем отличие «права граждан на защиту чести, достоинства и деловой репутации» от «деловой репутации юридических лиц»?
 - 2) Какими нормативными актами, помимо Гражданского кодекса РФ, следует руководствоваться судам при разрешении споров о защите чести, достоинства и деловой репутации?
 - 3) Каким судам подведомственны дела о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности?
 - 4) Каким образом может осуществляться судебная защита чести, достоинства и деловой репутации?
3. Подготовьте сообщение на тему: «Защита чести и достоинства».

Глава 1.6 СДЕЛКИ

Тема 1.6.1. Понятие и значение сделок. Их место в системе юридических фактов

Сделками в гражданском праве признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. В соответствии с Гражданским кодексом РФ (ст. 158) сделки совершаются устно или в письменной форме (простой и нотариальной).

Основные признаки сделки (ст. 153 ГК):

- 1) сделка — это всегда волевой акт, т. е. действия людей;
- 2) это правомерные действия;
- 3) сделка специально направлена на возникновение, прекращение или изменение гражданских правоотношений;
- 4) сделка порождает гражданские отношения, поскольку именно гражданским законом определяются те правовые последствия, которые наступают в результате совершения сделок.

Субъектами сделок являются граждане и юридические лица. Государство, его органы и муниципальные образования (гл. 5 ГК РФ) не названы в ст. 153 ГК в качестве субъектов сделок, однако согласно нормам п. 1. ст. 124 ГК вправе выступать в гражданском обороте на равных началах с иными субъектами гражданско-правовых отношений. Кроме того, в п. 1 ст. 2 ГК законодатель указывает, что гражданские отношения основываются на равенстве автономии, воли и

имущественной самостоятельности участников, называя участниками гражданских отношений не только граждан и юридических лиц, но и Российскую Федерацию, субъекты РФ и муниципальные образования, со ссылкой на ст. 124 ГК.

Сделки представляют собой действия, направленные на достижение определенного правового результата. Следовательно, сделка — это волевой акт и для ее совершения необходимо наличие дееспособности, которая по-разному определяется для граждан (ст. 21, 26 — 28 ГК) и юридических лиц (ст. 49 ГК) и значительно ограничена в отношении публично-правовых образований и унитарных предприятий и учреждений, которые ими создаются.

Направленность сделок на достижение определенного правового результата отличает их от **юридических поступков**, к которым относятся нахождение вещи (ст. 227 ГК), клада (ст. 233 ГК), создание авторского произведения (ст. 1255 ГК) и др. Правовые последствия юридических поступков наступают в силу закона, независимо от намерения совершающих их лиц и наличия у них дееспособности.

Сделка — правомерное действие, которое должно соответствовать требованиям законодательства, и этим она отличается от *неправомерных действий* — **деликтов** (гл. 59 ГК), а также неосновательного обогащения (гл. 60 ГК), если такое обогащение возникает в силу действий субъекта гражданского права. Несоответствие сделки предписанным законодательством требованиям влечет ее недействительность, последствия которой применительно к отдельным видам сделок различны.

Сделки совершаются субъектами гражданского права свободно: своей волей и в своем интересе (п. 2 ст. 1 ГК). Однако законом может быть предусмотрено понуждение к совершению некоторых сделок, например заключение договора в обязательном порядке.

Если сделка совершается через представителя (гл. 10 ГК), в ее возникновении участвует воля представляемого (продажа жилого объекта недвижимости по доверенности). В некоторых случаях Гражданский кодекс допускает заключение сделок *в чужом интересе* (сделки, совершаемые опекуном (попечителем) в интересах несовершеннолетнего на законных основаниях).

Сделка — институт гражданского права, и ее следует отличать от актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 8 ГК).

Правовая сила этих актов основывается не на правилах Гражданского кодекса, а на нормах административного права и должна оцениваться с точки зрения норм этого права. При признании недей-

ствительными актов государственных и муниципальных органов и должностных лиц на основании решения суда возмещаются причиненные убытки.

Тема 1.6.2. Виды сделок

Наука гражданского права и гражданское законодательство различают несколько видов сделок.

По количеству участников сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними. *Односторонней* считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Односторонняя сделка возможна в силу предписаний также других нормативных актов гражданского законодательства, например, правил перевозки, изданных МПС, или правил о расчетах, утвержденных ЦБР. Правовым основанием односторонних сделок может быть соглашение сторон, например отказ от исполнения договора полностью или частично, допускаемый заключенным сторонами договором. В силу соглашения сторон одному из его участников может предоставляться право совершать и другие односторонние сделки: определять порядок исполнения, продлевать действие заключенного договора и т. д. Классическим примером односторонней сделки является волеизъявление наследодателя — завещание.

Если для совершения сделки необходимо выражение согласованной воли двух или более сторон, такая сделка фактически является *договором*. К договору как основанию возникновения обязательств помимо правил гл. 9 «Сделки» применяются положения гл. 28 «Заключение договора» и гл. 29 «Изменение и расторжение договора» ГК. Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (*двусторонняя сделка*) либо трех или более сторон (*многосторонняя сделка*) (ст. 154—155 ГК).

По моменту возникновения или способу совершения сделки подразделяются на реальные и консенсуальные.

Консенсуальными признаются все сделки, для совершения которых достаточно одного лишь соглашения между сторонами.

Реальными называются сделки, которые считаются совершенными только в тот момент, когда состоится передача вещи одним участником сделки другому и будет получена плата за вещь (розничная купля-продажа). Другим примером реальной сделки является договор имущественного найма, который не требует для своего заключения

передачи имущества нанимателю: оно передается на основе заключенного договора. Но представить заем путем одного только соглашения невозможно: нужно вручить заемщику деньги или вещи, подлежащие возврату в таком же количестве.

Многосторонние сделки, как правило, консенсуальные (договор простого товарищества, поставки, подряда и т. д.).

По значению основания для их действительности сделки делят на каузальные и абстрактные.

Основанием сделки признается та правовая цель, для достижения которой сделка совершается.

Сделки, из содержания которых видно, какую цель преследуют их стороны, называются *каузальными*. Каузальность сделки ставится в зависимость от ее цели. Цель должна быть законной и достижимой. Так, недействительна сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК). Недействительна и сделка купли-продажи имущества, совершенная собственником, не обладающим полномочием на это, так как цель — передача права собственности — в этом случае недостижима.

Противоположностью каузальных сделок являются *абстрактные* сделки.

Сделка, лишенная основания, по общему правилу недействительна. Законом могут быть предусмотрены случаи, когда основание может быть юридически безразличным, такие сделки признаются абстрактными. Для действительности абстрактных сделок обязательно указание на их абстрактный характер в законе. *Абстрактной сделкой является вексель* (ст. 815 ГК). Надлежаще оформленный вексель сохраняет действительность независимо от основания его выдачи. Абстрактной признана и банковская гарантия (ст. 370 ГК), поскольку она не зависит от основного обязательства.

По сроку действия сделки бывают срочными и бессрочными. В свою очередь *срочные* сделки подразделяются на отлагательные и отменительные.

Сделки, по которым стороны определили момент возникновения прав и обязанностей по сделке, называются *отлагательными*. Если сделка вступает в силу немедленно, а стороны обусловили срок, когда сделка должна прекратиться, такой срок называется *отменительным*. В договоре возможно упоминание и отлагательного, и отменительного срока.

Особенность срочных сделок в том, что наступление срока обязательно должно произойти.

Выделяют сделки, совершенные под условием. *Условными* называются сделки, когда возникновение прав и обязанностей

по сделке приурочено к наступлению события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

Сделка считается совершенной *пог отлагательным условием*, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Сделка считается совершенной *пог отменительным условием*, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (ст. 157 ГК).

Гражданский кодекс не осуществляет правового регулирования биржевых сделок, однако в гражданском обороте этот вид сделок имеется.

К *биржевым сделкам* могут быть отнесены сделки, совершаемые с товаром, допущенным к обращению на бирже. Биржевые сделки оформляются маклерскими записками, которым при определенных условиях может быть придано значение нотариально удостоверенной формы сделки. Кроме того, биржи устанавливают собственные правила, включающие наличие специального биржевого органа по рассмотрению споров биржевого арбитража.

Правовое обеспечение биржевых сделок обеспечивается специальным законом (Закон РФ от 20.02.1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» (в ред. от 19.07.2011 г.)).

Выделяют также *фидуциарные сделки* (от *lat. fiducia* — доверие), которые имеют доверительный характер. Примером таких сделок являются поручения, комиссия, доверительное управление имуществом. Особенность этого вида сделок заключается в том, что изменение характера взаимоотношений может привести к прекращению их в одностороннем порядке.

Сделка, для которой законом или соглашением сторон не предусмотрена обязательная письменная форма, может быть совершена устно.

Тема 1.6.3. Условия действительности сделки

Действительная сделка состоит из четырех составляющих:

- 1) субъектов — участников сделки;
- 2) субъективной стороны — единства воли и волеизъявления;
- 3) формы сделки;
- 4) содержания сделки.

Отсутствие одного или нескольких элементов сделок приводит к ее недействительности.

Субъекты сделки — это признаваемые законом участники гражданского оборота, обладающие дееспособностью (для физических лиц) и правосубъектностью (для юридических лиц).

Субъективная сторона. Воля и волеизъявление рассматриваются законом в неразрывном единстве. Волеизъявление субъектов сделки должно правильно отражать внутреннюю волю. Доведение внутренней воли до всех участников сделки должно совершаться способами, предусмотренными законом, и в определенной форме, так как несоответствие формы выражения волеизъявления может привести к недействительности сделки.

Формы сделок. С точки зрения формы (ст. 158 ГК) различают сделки устные и письменные (простые и нотариальные).

Устные сделки совершаются путем словесного выражения воли лица. В п. 3 ст. 159 ГК специально оговорена возможность устного совершения сделки, основанной на письменной сделке, если законом или соглашением не предусматривается иное. Такая форма сделок возможна в процессе поставки товаров (договор поставки заключается в письменной форме, отпуск товара осуществляется по устной заявке).

Общие правила порядка письменного оформления сделок закреплены ст. 160 — 161 ГК.

Простая письменная форма совершается путем составления документа, определяющего содержание сделки и подписанного непосредственно лицом, от имени которого она совершена. Законом могут быть введены специальные требования к письменной форме сделок (договор перевозки, договоры, совершаемые банками, страховщиками, биржами).

Статьей 161 ГК предусмотрено два вида сделок, которые могут быть совершены в простой письменной форме (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения):

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки.

Наряду со ст. 160 — 161 ГК имеются нормы, предусматривающие обязательную письменную форму независимо от того, кто совершает сделку и на какую сумму. Обязательной письменной формы требуют договор о коммерческом представительстве (ст. 184 ГК), доверенность (ст. 185 и 187), обязательство неустойки (ст. 331), договор о залоге (ст. 339), поручительство (ст. 362), задаток (ст. 380), уступка требования (ст. 389) и т. д.

Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки предусматриваются ст. 162 ГК.

По общему правилу несоблюдение простой письменной формы сделки не влечет недействительности сделки, а усложняет положение сторон в случае спора — стороны вправе ссылаться не на свидетельские показания, а лишь на письменные доказательства (ст. 71 ГПК РФ), вещественные доказательства и заключения экспертов (ст. 73, 79—87 ГПК РФ).

Однако из этого общего правила есть исключения, когда закон допускает подтверждение сделки свидетельскими показаниями:

- договор розничной купли-продажи (ст. 493 ГК);
- оспаривание договора займа по безденежности (п. 2 ст. 812 ГК);
- договор хранения (ст. 887 ГК).

Отдельные виды сделок при несоблюдении простой письменной формы ГК определяет как недействительные: (ст. 331, 339, 362, 550, 560, 651, 820, 836 ГК) и др.

Нотариальное удостоверение сделок признается ст. 163 ГК обязательным в двух случаях: если это предусмотрено законом либо соглашением сторон.

Гражданский кодекс содержит нормы о нотариальном удостоверении следующих сделок:

- доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК);
- совершение передоверия по доверенности (п. 3 ст. 187 ГК);
- договор об ипотеке и залоге имущества в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 2 ст. 339 ГК);
- уступка требования, основанная на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 389 ГК);
- договор ренты во всех его разновидностях (ст. 584 ГК);
- составление завещания (ст. 1124 ГК).

Порядок государственной регистрации сделок определяется ст. 164 ГК и Законом РФ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (введен в действие с 31.01.1998 г., в ред. от 16.12.2011 г.).

Правовые последствия несоблюдения нотариальной формы сделки и требований о ее регистрации закреплены в ст. 165 ГК, по общему правилу такие сделки ничтожны.

Однако закон также защищает добросовестную сторону в случае уклонения второй стороны от надлежащего оформления договора (п. 2—4 ст. 165 ГК). Суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки.

Содержание сделки — это совокупность составляющих ее условий. Сделка считается действительной, если ее содержание соответствует требованиям закона и иных правовых актов, обычаев делового оборота, т. е. не нарушает норм действующего законодательства. В соответствии со ст. 3 ГК гражданское законодательство состоит из Гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним нормативно-правовых актов. Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ, они могут регулироваться указами Президента РФ, Постановлениями Правительства РФ и другими нормативно-правовыми актами, не противоречащими гражданскому законодательству.

Тема 1.6.4. Недействительные сделки. Виды недействительных сделок. Последствия недействительности сделки

Виды недействительных сделок. Гражданское законодательство, рассматривая вопрос недействительности сделок, четко разграничивает их на две категории: оспоримые и ничтожные.

Оспоримая сделка недействительна в силу признания ее таковой судом, так как имеет в своем основании деликты, т. е. гражданские правонарушения. *Ничтожная сделка* является таковой независимо от признания суда, так как по своему основанию заключена с нарушением закона.

Требование о признании оспоримой сделки недействительной может предъявлять круг лиц, который определен гражданским законодательством.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом. Суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе.

Если сделка изначально не соответствует требованиям закона или иных правовых актов — она *ничтожна*, независимо, оспорима эта сделка или нет.

Нарушением закона является заключение сделки с физическими лицами, признанными недееспособными, либо некоммерческими юридическими лицами со специальной правоспособностью, за пределами его правоспособности, либо по общему правилу, любым юридическим лицом с нарушением норм гражданского права (*делiktная* сделка). Последствиями такой сделки является то, что каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное в натуре, а

при невозможности это сделать — возместить стоимость полученного по сделке в деньгах.

Если она из сторон являлась дееспособной, то она обязана возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина.

Мнимая сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна.

Притворная сделка, т. е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила.

Важное значение для признания сделки недействительной имеет соблюдение формы сделки. По общему правилу несоблюдение простой письменной формы сделки не влечет ее недействительности, а усложняет положение сторон в случае спора — стороны вправе ссылаться не на свидетельские показания, а только на письменные доказательства (ст. 71 ГПК РФ), вещественные доказательства и заключения экспертов (ст. 73, 79 — 87 ГПК РФ).

Несоответствие или отсутствие одного или нескольких элементов влечет недействительность сделки.

Последствия недействительности сделки. Различие между оспоримыми и ничтожными сделками существенно и проявляется в различных правовых последствиях их недействительности, разном определении круга лиц, имеющих право предъявлять требования по поводу таких сделок (п. 2 ст. 166 ГК); обозначены общие последствия недействительности сделок:

- 1) двусторонняя реституция;
- 2) односторонняя реституция (одна сторона передает все полученное по сделке в доход государства);
- 3) никакой реституции — с обеих сторон все полученное по сделке взыскивается в доход Российской Федерации.

Различают общие и специальные основания признания сделки недействительной.

Общие основания признания сделки недействительной закреплены в ст. 168 ГК РФ, которая признает недействительными сделки, не соответствующие закону или иному правовому акту. Общее последствие согласно п. 2 ст. 167 ГК составляет двусторонняя реституция.

К специальным относятся следующие основания.

1. Нарушение требований о содержании сделок ст. 169 ГК: сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности. Последствия наступают в зависимости от умысла сторон (п. 1 и 3 ст. 169 ГК).

2. Нарушение формы сделки и ее государственной регистрации и правовые последствия признания такой сделки недействительной указаны (ст. 162, 165 ГК).

3. Недействительность сделки, связанная с недееспособностью стороны: сделки, совершенные гражданами, признанными недееспособными вследствие психического расстройства (ст. 171 ГК РФ), сделки малолетних в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК), сделки с лицами, ограниченно дееспособными (ст. 176 ГК), с лицом, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК).

Два первых вида сделок являются ничтожными (ст. 172, 171 ГК), остальные — относятся к оспоримым.

Общие последствия — двусторонняя реституция.

4. Недействительность сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК).

Последствия — двусторонняя реституция.

5. Несоответствие волеизъявления подлинной воле (ст. 170, 174, 178, 179 ГК).

Это относится прежде всего к сделкам, совершенным под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК). Как правило, речь идет о том, что лицо приобрело не то, что хотело. Последствием такого рода сделки служит двусторонняя реституция.

К этой группе, для которой характерно несовпадение волеизъявления и воли, относятся также сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, или так называемые кабальные сделки (ст. 179 ГК).

Злонамеренное соглашение возникает, например, если продавец дома договаривается с представителем покупателя о том, что тот не сообщит покупателю о ставших ему известными скрытых недостатках приобретаемого строения.

Кабальной признается сделка, обладающая одновременно тремя признаками: совершена на крайне невыгодных условиях, из-за стечения тяжелых обстоятельств и вынужденно, т. е. помимо воли одного из ее участников.

Кабальная сделка считается оспоримой и право оспаривать ее принадлежит потерпевшей стороне. Признание сделки недействительной влечет за собой применение односторонней реституции и

одновременно обязанность возместить потерпевшему реальный ущерб.

В случае признания сделки недействительной убытки в виде упущенной выгоды возмещению не подлежат.

Несовпадение воли и волеизъявления присущи также мнимым и притворным сделкам (ст. 170 ГК).

Мнимой считается сделка, заключенная без намерения породить гражданско-правовые последствия (только для вида).

Притворной признается сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку.

Мнимая сделка не порождает никаких последствий, а к притворной применяются относящиеся к сделке правила, которые стороны имели в виду.

Последствия недействительности части сделки регулируются ст. 180 ГК.

Часть сделки — это одно или несколько условий, относящихся к содержанию сделки.

Недействительная часть сделки может быть только исключена из сделки, но не заменена на другое условие.

Если основные условия сделки недействительны, вся сделка признается недействительной, поскольку при отсутствии существенных условий сделка не может быть совершена.

Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Специальные основания недействительности сделок:

нарушение требований о непротиворечии целей сделки основам правопорядка и нравственности;

нарушение формы сделки и требования о ее государственной регистрации;

недействительность, связанная с недееспособностью, неполной дееспособностью или ограниченной дееспособностью стороны, неспособность этой стороны понимать значение своих действий;

сделка юридического лица выходит за пределы его правоспособности;

несоответствие волеизъявления подлинной воле.

Недействительная сделка не влечет за собой юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и является недействительной с момента ее совершения.

Последствия признания сделки недействительной (определяются судом в зависимости от того, какое условие действительности сделки было нарушено):

каждая из сторон передает другой все, приобретенное по сделке в натуре, а если это невозможно — в виде денежной компенсации;

одна из сторон возвращает все, полученное ею по сделке другой стороне, а та передает все, что получила или должна была получить по сделке, в доход РФ;

все, что обе стороны получили или должны были получить по сделке, взыскивается в доход РФ.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Что общего и в чем различие между сделкой и договором?
2. Каким образом классифицируются сделки?
3. Назовите условия, при которых сделка признается действительной.
4. В чем проявляются последствия недействительности сделок?

ЗАДАЧИ

1. ООО «Реквием» передало Инвестбанку в залог недвижимое имущество в счет обеспечения кредитных обязательств. В договоре не оговорено, какие конкретно объекты переданы в залог, их характеристика и цена.

Определите вид сделки, ее действительность и правовые последствия.

2. Гражданин Аллилуев А. Ф. заключил устно договор займа с гражданином Сидровым В. Г. на сумму 100 тыс. рублей. Никаких документов (расписки и т. д.) не составлялось.

По истечении времени Аллилуев А. Ф. отказался выплачивать 100 тыс. рублей, сославшись на то, что денег не получал и каких-либо документов не подписывал.

Определите действительность сделки, ее вид и правовые последствия.

3. Востоков Р. Г., увлекаясь игрой в преферанс, задолжал крупную сумму Жукову И. В. Свой долг он оформил долговой распиской с обязательством уплатить всю сумму не позднее 10 дней с даты составления расписки. В случае задержки в погашении долга Востоков обязался выплатить штраф в размере половины долга.

Спустя 12 дней с даты составления расписки долг был полностью погашен. Поскольку Востоков нарушил срок выплаты, Жуков обратился в суд с требованием о взыскании штрафа.

Решите дело. Изменится ли решение, если вместо расписки Востоков выдал вексель?

4. При проверке налоговой инспекцией хозяйственной деятельности ООО выяснилось, что один из магазинов, принадлежащих обществу, закупил крупную партию ликеро-водочных изделий. В связи с тем, что у общества не было лицензии на торговлю ликеро-водочными изделиями, налоговая инспекция сочла совершенную сделку ничтожной и потребовала взыскания всего полученного по сделке в доход государства.

Продавец — ликеро-водочный комбинат — заявил, что с его стороны никаких нарушений закона не допущено. Кроме того, в уставе общества, предъявленном при заключении договора, предусмотрен такой вид деятельности, как торговля ликеро-водочными изделиями.

Правомерны ли действия налоговой инспекции?

5. Профессор консерватории Скрябинский В.Э., обладавший скрипкой Страдивари, хотел, чтобы после его смерти скрипка перешла в собственность его талантливого ученика Петрова И.И. Зная, что это вызовет неудовольствие членов его семьи, он совершил с учеником в простой письменной форме сделку купли-продажи скрипки. Никаких денег за нее Скрябинский не получил. Об этом знали два товарища молодого скрипача. После смерти профессора они обо всем рассказали членам его семьи. Наследники потребовали возврата скрипки. Владелец скрипки отказался ее вернуть и предложил наследникам принять у него денежную сумму, указанную в письменном договоре с профессором. Наследники от этого отказались и обратились в суд с иском о возврате скрипки.

Какое решение должен вынести суд?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Изучите положения Федерального закона от 21.07.1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (в ред. от 17.06.2010 г.) и «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» (утв. ВС РФ 11.02.1993 г. № 4462-1) (в ред. от 19.07.2009 г.). Полученные знания занесите в табл. 16 и 17.

Таблица 16. **ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Таблица 17. **Основы законодательства Российской Федерации о нотариате**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность и контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Тема 1.7.1. Понятие и область применения представительства, полномочия представителя

Представительство — это правоотношение, в силу которого сделки или другие правомерные юридические действия, совершенные одним лицом — представителем от имени другого лица — представляемого, непосредственно создают, изменяют или прекращают для последнего гражданские права и обязанности.

Признаки представительства:

представитель действует не от своего имени, а от имени представляемого;

действия представителя в пределах его полномочий считаются действиями представляемого, следовательно, права и обязанности по сделке, заключенной представителем, возникают, минуя представляемого;

представитель действует строго в рамках предоставленных ему полномочий. Сделка, совершенная представителем с превышением своих полномочий, создает права и обязанности для него самого, а не для представляемого, если последний впоследствии прямо не одобрит сделку;

представитель действует от имени представляемого осмысленно и разумно. Следовательно, представителем по общему правилу может быть либо юридическое лицо, либо полностью дееспособный гражданин.

Особенность правового положения представителя состоит в том, что он действует не только в чужом интересе, но и от чужого имени.

В соответствии с п. 4 ст. 182 ГК исключается возможность заключения через представителя таких сделок, которые в силу указания в законе или вытекающих из характера совершаемых действий, должны быть непременно осуществлены лично (регистрация брака, усыновление, составление завещания, заключение договора пожизненного содержания с иждивением и т. д.).

Субъектный состав при представительстве складывается из трех лиц: представляемого, представителя и третьего лица.

Представляемый — лицо, желающее получить помощь другого лица или нуждающееся в ней независимо от своей воли при созда-

нии, изменении, прекращении прав либо обязанностей с третьим лицом.

Представляемым может быть любое правоспособное лицо, т. е. гражданин с момента рождения, а юридическое лицо — с момента возникновения в установленном порядке.

Представитель — лицо, способное оказать помощь (правовую или иную другую) представляемому, т. е. наделенное правоспособностью и дееспособностью.

Круг лиц, которые могут быть представителями, более узкий.

Представители-граждане должны обладать полной дееспособностью, возникшей с достижением 18 лет либо в более ранние сроки при вступлении в брак или эмансипации (ст. 21, 27 ГК). Частично дееспособные граждане могут выполнять функции представителей в исключительных случаях — с 14 лет исходя из трудового договора (ст. 63 ТК), с 16 лет в силу отношений членства в кооперативах (п. 2 ст. 26 ГК).

Деятельность некоторых категорий лиц в качестве представителей может быть ограничена (ст. 51 ГПК РФ исключает представительство в суде судей, следователей, прокуроров и др.).

Осуществление представительских функций юридическими лицами зависит от содержания их правоспособности. Коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий), обладающие общей правоспособностью, могут осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе представлять других лиц при заключении сделок. Некоммерческие организации и унитарные предприятия, наделенные специальной правоспособностью, могут быть представителями только в тех случаях, если это соответствует целям их деятельности, закрепленным в учредительных документах. В качестве *третьего лица*, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать любой субъект гражданского права.

Основанием деятельности представителя является его полномочие, под которым понимается право совершать сделки от имени представляемого лица и тем самым создавать для него правовые последствия.

Возникновение у представителя необходимого полномочия закон связывает прежде всего с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами, специально указанными в законе.

Согласно ст. 182 ГК полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе.

Отношения представительства не возникают при действии, хотя и в чужих интересах, но от собственного имени. Поэтому не являются представителями коммерческие посредники, дилеры в биржевой торговле, конкурсные управляющие при банкротстве и т. д.

В целях защиты интересов представляемого представителю запрещено совершать сделки от его имени в отношении себя лично.

Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических фактов.

Тема 1.7.2. Виды представительства. Особенности коммерческого представительства. Представительство без полномочий

Виды представительства. Различаются следующие виды представительства:

основанное на административном акте;

основанное на законе;

основанное на договоре.

Представительство, основанное на административном акте, возникает на основании административного акта представляемого (приказ о назначении на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций — продавец, кассир, проводник, приемщик заказов и т. д.).

В ряде случаев *представительские отношения возникают по прямому указанию в законе.* Например, законными представителями малолетних детей являются их родители, усыновители, опекуны.

Особенности данного вида представительства заключаются в том, что оно возникает независимо от волеизъявления представляемого и полномочия представителя непосредственно определены законом.

Представительство, основанное на договоре, в отличие от двух предыдущих видов **обязательного** представительства является **добровольным**. Оно возникает по воле представляемого, который определяет не только фигуру представителя, но и его полномочия.

Кроме того, на совершение юридических действий требуется согласие самого представителя. Между представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения.

Особенности коммерческого представительства. Разновидностью договорного представительства является коммерческое представи-

тельство, правовое обеспечение которого предусматривается ст. 184 ГК.

Следует отметить, что коммерческое представительство — это новый институт в современном гражданском праве России.

Коммерческим представителем признается лицо, которое постоянно и самостоятельно совершает от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью. Коммерческими представителями могут быть коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Статья 184 ГК допускает заключение договора коммерческим представителем, который в одно и то же время является представителем обеих сторон, если на то имеется их согласие.

Коммерческое представительство осуществляется на основании письменного договора (договора поручения, оказания брокерских услуг, договора на брокерское обслуживание и т. д.). В договоре указываются полномочия коммерческого представителя, порядок реализации этих полномочий. При отсутствии в договоре полномочий представляемый выдает коммерческому представителю доверенность.

Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах определены в законах о товарных биржах и биржевой торговле, о страховании, рынке ценных бумаг.

Представительство без полномочий. В гражданском обороте возникают ситуации, когда сделки и иные юридические действия от имени и в интересах одних лиц совершаются другими лицами, не имеющими на это необходимых полномочий. В чистом виде представительство без полномочий возникает тогда, когда вообще отсутствует предварительная договоренность о представительстве.

Кроме того, в реальной жизни встречается «мнимое» представительство, когда участники гражданского оборота полагают, что действуют в соответствии с правилами о представительстве, но в действительности ими не обладают.

Если представитель располагает полномочием, но при его осуществлении выходит за его пределы, то на усмотрение представляемого результаты представительства могут быть признаны либо убытки возмещает представитель.

Правовые последствия представительства без полномочий. Во всех случаях сделки и иные юридические действия, совершенные одним лицом от имени и в интересах другого, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей.

Вместе с тем представитель может восполнить отсутствие или недостаток полномочий путем последующего одобрения совершен-

ной сделки. По юридической природе такие действия после одобрения сделки являются односторонней сделкой. Подтверждение может быть выражено в письменной форме, в виде письма, телеграммы, факса и т. п., и путем конклюдентных действий, например, принятием исполнения, производством расчетов и т. п. Главное, чтобы представляемый однозначно прямо одобрил совершенную сделку, это делает сделку действительной с момента ее совершения.

Если представляемый впоследствии не одобрил данную сделку, она в соответствии с ч. 1 ст. 183 ГК считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, т. е. представителя. Поэтому именно он будет нести перед контрагентом по данной сделке все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение. Неодобренные сделки считаются несостоявшимися и не порождают тех юридических последствий, на которые они были направлены. Действия неуполномоченного представителя, если они носили противоправный и виновный характер, могут в качестве последствия иметь привлечение третьим лицом к ответственности за причинение вреда.

Тема 1.7.3. Доверенность, ее виды. Форма доверенности

Для представительства перед третьими лицами представляемый обычно выдает представителю особый письменный документ, именуемый доверенностью.

В соответствии со ст. 185 ГК **доверенность** представляет собой письменное уполномочие, выданное одним лицом другому для представительства перед третьими лицами.

Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства. Выдача доверенностей по своей юридической природе является односторонней сделкой, доверенность выдается по волеизъявлению представляемого, поэтому согласие представителя не требуется, поскольку такое согласие отражается, как правило, в договоре.

В случае расхождения между договором о представительстве, который определяет внутренние отношения между представляемым и представителем, и доверенностью, права и обязанности представляемого, вытекающие из сделок, совершенных представителем с третьими лицами, определяются полномочиями, зафиксированными в доверенности, а не в договоре о представительстве.

Одно из основных требований, предъявляемых к доверенности — ее *форма*.

Доверенность обязательно должна быть составлена в письменной форме. Если доверенность выдается на совершение сделок, требующих нотариального удостоверения, то доверенность также должна быть нотариально удостоверена (п. 2 ст. 185 ГК).

Пункт 3 ст. 185 ГК предусматривает случаи, когда письменные доверенности, особым способом оформленные, способны заменить требуемое законом нотариальное удостоверение (доверенности военнослужащих; лиц, находящихся на стационарном излечении; лиц, находящихся в местах лишения свободы; лиц, находящихся в домах для престарелых и инвалидов).

Особый режим ст. 185 ГК предусматривает для доверенностей на получение заработной платы и вклада в банке.

Доверенность от имени юридического лица должна быть подписана руководителем предприятия и скреплена печатью.

Специальные требования относительно формы доверенности установлены для доверенностей, выдаваемых юридическими лицами, созданными на основании государственной и муниципальной собственности (унитарными предприятиями и учреждениями). Доверенность на получение имущественных ценностей должна быть подписана не только руководителем предприятия, но и главным бухгалтером.

Доверенность должна быть оформлена полностью и содержать все реквизиты. В доверенности обязательно должна быть указана дата ее совершения. При неисполнении указанных требований закон (ст. 186 ГК) расценивает такую доверенность ничтожной.

Действующее законодательство предусматривает следующие виды доверенностей: генеральная, специальная, разовая.

Генеральной считается доверенность, которая уполномочивает представителя на совершение юридических действий, связанных, как правило, со всем объемом деятельности представляемого (доверенность на управление имуществом гражданина, доверенность руководителю филиала юридического лица и т. д.).

Специальная доверенность дает представителю право совершать также неограниченное число сделок или иных юридических действий от имени представляемого, однако в ней либо очерчивается определенная сфера деятельности представителя, либо перечисляются конкретные, возможные действия представителя (доверенность, выданная адвокату на ведение дела в суде, экспедитору на получение и отправку грузов).

Разовая доверенность выдается на совершение одной конкретной сделки или иного юридического действия (получить почтовый перевод, представить интересы в суде по конкретному делу и т. д.).

Тема 1.7.4. Срок действия доверенности. Прекращение действия доверенности

Доверенность — это срочная сделка. Статья 186 ГК РФ предусматривает предельный срок действия доверенности — 3 года. Если срок не указан, то доверенность действительна в течение 1 года.

Особый случай установлен законодателем для доверенности, выданной для совершения сделок за границей. Такая доверенность, удостоверенная нотариусом, сохраняет силу до тех пор, пока ее не отменит сам доверитель (п. 3 ст. 186 ГК).

Передоверие. Институт передоверия не изменился. Статья 187 ГК воспроизводит ст. 68 ГК РСФСР 1964 г.

Передоверие возможно в двух случаях:

если представитель уполномочен по доверенности передать свои полномочия или их часть другому лицу;

если передоверие является необходимым действием в силу сложившихся обстоятельств в целях охраны интересов представляемого.

Других обстоятельств, при которых возможно передоверие, законом не предусмотрено.

В случае передоверия представитель обязан уведомить представляемого, при неиспользовании этой обязанности наступают последствия по п. 2 ст. 187 ГК.

Доверенность, выданная в порядке передоверия, действует в пределах сроков доверенности, на основании которой она выдана.

Прекращение действия доверенности. Основания прекращения доверенности предусмотрены в ст. 188 ГК.

Обстоятельства, прекращающие действие доверенности, могут быть сведены к трем следующим группам:

1) доверенность прекращается вследствие истечения ее сроков, а применительно к разовой доверенности — вследствие совершения представителем того действия, на которое он был уполномочен;

2) в любой момент лицо, выдавшее доверенность, может ее отменить, а лицо, получившее доверенность, может от нее отказаться;

3) прекращение действия доверенности закон связывает с прекращением юридического лица, смертью, признанием недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим гражданина, которым (которыми) была выдана доверенность.

С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Представляемый (доверитель) обязан известить представителя об отмене доверенности, а также известить известных ему третьих лиц.

Если представитель не был осведомлен о прекращении действия доверенности, то его действия обязательны для представляемого, так как имеют юридическую силу.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. В чем заключается представительство? Каковы основания его возникновения?
2. Какими признаками обладают представительство и его виды?
3. Что такое доверенность? Назовите виды доверенностей.
4. Какую роль играет срок заключения и срок действия доверенности?
5. Какие требования к форме доверенности предъявляет ГК РФ?
6. Возможна ли передача полномочий по доверенности другому лицу (передоверие), если это прямо не указано в доверенности?
7. Какие основания прекращения доверенности вы знаете?

ЗАДАЧИ

1. Тяжелобольной Васильев П.П., который не мог встать с постели, составил доверенность на имя своей жены Васильевой Я.И. на получение пенсии. Указанная доверенность была заверена лечащим врачом Васильева. При предъявлении доверенности в отделении связи работники отказались выплатить пенсию жене больного, потребовав нотариально удостоверить документ.

Определите правомерность действий работников отделения связи.

2. Юристу ООО «Весна» Пестрикову П.И. была выдана общая доверенность на представление интересов предприятия в суде. Пользуясь этим документом, юрист предъявил в арбитражный суд иск в интересах ООО «Весна» за своей подписью. Несмотря на бесспорность исковых требований ООО «Весна», суд отказал в их удовлетворении в связи с тем, что исковое заявление подписано ненадлежащим лицом.

Определите правомерность решения Арбитражного суда.

3. Отец гражданки Смирновой С.Д. находится на стационарном лечении в больнице.

Возможно ли оформление доверенности на нее для осуществления отцом сделки купли-продажи? Будет ли действительна доверенность, заверенная главным врачом лечебного учреждения?

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Составьте проект разовой доверенности.
2. Посетите нотариуса и составьте доверенность на получение ценностей.

**Тема 1.8.1. Понятие и исчисление сроков
в гражданском праве. Виды сроков**

Под **сроком** в праве понимают определенный период времени, с истечением которого закон связывает наступление тех или иных юридических последствий.

Поскольку и с т е ч е н и е установленного в законе или иным способом срока вызывает определенные правовые последствия, оно относится к числу юридических фактов. Особенность категории сроков состоит в том, что течение времени не зависит от воли и сознания людей, вследствие этого истечение срока относится к юридическим событиям.

Все сроки могут быть подразделены на *сроки осуществления* и *сроки защиты субъективных гражданских прав* (сроки исковой давности).

Срок может исчисляться календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Согласно ст. 190 ГК срок может быть установлен законом либо иными правовыми актами, сделкой или назначен судом. Соответственно сроки именуются законными, договорными или судебными. Такие сроки определяются указанием на событие, которое неизбежно должно наступить, и классифицируются по способу у с т а н о в л е н и я.

По способу и с ч и с л е н и я законодатель подразделяет сроки:

- а) на императивные и диспозитивные;
- б) абсолютно определенные, относительно определенные, неопределенные;
- в) общие и специальные.

Императивные сроки точно определены законом и не могут быть изменены соглашением сторон. К ним, в частности, относятся сроки исковой давности (ст. 196 ГК), приобретательской давности (ст. 234 ГК), срок для принятия наследства (п. 1 ст. 1154 ГК) и т. д.

Диспозитивные сроки установлены законом, но могут быть изменены соглашением сторон (так, например, предельный срок до-

веренности, по закону, три года, однако соглашением сторон он может быть установлен любым, но в пределах трех лет и т. д.).

Абсолютно определенные сроки указывают на точный момент или период времени, с которыми связываются юридические последствия. К ним относятся, например, сроки, обозначенные календарной датой или конкретным отрезком времени.

Относительно определенные сроки характеризуются меньшей точностью, однако также связаны с каким-либо периодом или моментом времени. Такими сроками будут, например, период поставки, определенный в договоре как второй квартал, срок, обозначенный указанием на событие, которое неизбежно должно наступить, а также сроки, предусмотренные нормами закона «нормально необходимыми» (ст. 441 ГК), «разумными» (ст. 314 ГК) и т. п.

Понятие «разумный срок» используется в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, но должно быть исполнено.

Разумный срок может быть определен судом, так как ГК РФ не дает точного ответа на вопросы, что считать «нормально необходимым временем» и как определить, соблюден ли срок. В каждом конкретном случае при определении нормально необходимого времени для получения а к ц е п т а и своевременности его получения могут учитываться: расстояние от места нахождения акцептанта до места нахождения о ф е р е н т а, способ направления акцепта (письмо, телеграмма, по факсу и др.).

Неопределенные сроки возникают, когда законом или договором не установлен временной период, хотя и предполагается, что соответствующее правоотношение имеет определенные временные границы; так, например, имущество может быть передано в безвозмездное пользование или аренду без указания срока пользования (бессрочно).

Следующая классификация разделяет сроки на общие и специальные.

Общие сроки имеют общее значение, т. е. касаются любых субъектов гражданского права и всех однотипных случаев. Примером общего срока является предельный трехгодичный срок действия доверенности (ст. 186 ГК).

Специальные сроки устанавливаются в качестве исключений из общего правила и действуют лишь в случаях, прямо определенных законом. Например, срок действия доверенности для совершения действий за границей устанавливается до момента отмены доверенности лицом, ее выдавшим.

По правовым последствиям сроки делятся: на правообразующие, правоизменяющие, прерывающие.

К *правообразующим* относятся *сроки*, влекущие возникновение правоотношений или отдельных прав и обязанностей. Субъективные права возникают вследствие наступления срока. Например, отсутствие сведений о месте пребывания гражданина в течение определенного срока дает право заинтересованным лицам просить суд признать этого гражданина безвестно отсутствующим либо объявить его умершим.

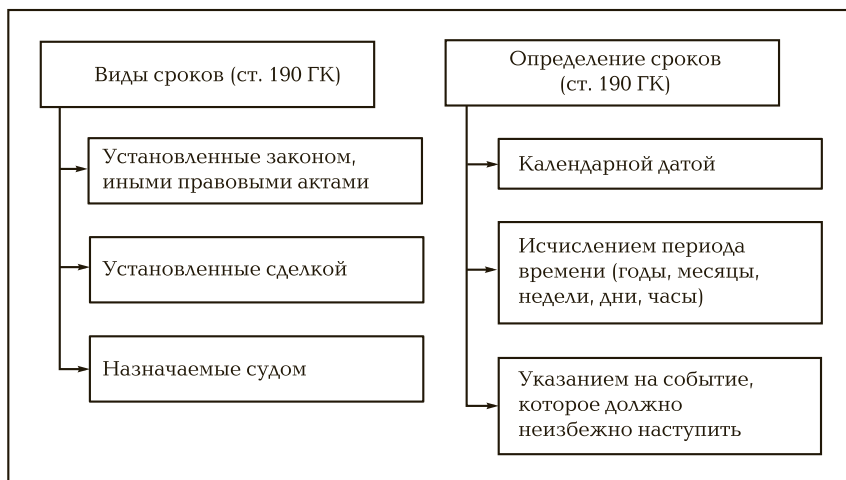
Правоизменяющие сроки определяют изменение гражданского правоотношения вследствие истечения определенного срока. Например, до наступления срока риск случайной гибели вещи несет одна сторона, после наступления срока — риск может перейти на другую сторону.

Прерывающими являются *сроки*, влекущие прекращение правоотношения или отдельных прав и обязанностей.

Тема 1.8.2. Понятие и исчисление сроков исковой давности. Требования, на которые исковая давность не распространяется

Для правильного исчисления срока важное значение имеет точное определение его начала и окончания (схема 6).

Схема 6. **Виды и исчисление сроков исковой давности в гражданском праве (гл. 11 ГК)**



Согласно ст. 191 ГК течение срока начинается на следующий день после календарной даты или с наступлением события, которым определено его начало.

Если срок установлен в часах или минутах, то применяется тот же принцип: срок начинает течь со следующей единицы времени.

Окончание срока, определенного периода времени регулируется ст. 192 ГК. Правила об окончании течения сроков различны для разных их видов.

Срок, исчисляемый годами, истечет в тот же день и месяц последнего года срока (например, срок исковой давности начал течь 01.01.1999 г., а истекает 01.01.2002 г.).

При исчислении срока месяцами изменится месяц, а, возможно, и год, так, шестимесячный срок для принятия наследства, начавший течь 02.09.1999 г., закончится 02.02.2000 г.

Если в месяце окончания срока нет того числа (например, в феврале отсутствуют 30 и 31 числа), то окончание срока наступит в последний день месяца.

Статьей 192 ГК также определен порядок исчисления сроков в кратном или дробном отношении к году — квартал, половина года (они соответственно равны трем месяцам и шести месяцам).

Независимо от количества дней в месяце срок в полмесяца определен 15 дней.

Порядок исчисления окончания срока, если это приходится на нерабочий день, предусматривается ст. 193 ГК, а порядок совершения действий в последний день срока — ст. 194 ГК.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания считается следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК).

Если срок установлен для совершения действия, то оно может быть выполнено до 24 ч последнего дня срока (ст. 194 ГК).

Если действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в ней прекращаются соответствующие операции (ст. 194 ГК).

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

Исковая давность не распространяется:

на требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Требования, предъявляемые по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время;

требования собственника или иного владельца об устранении нарушений его права, даже если они не соединены с лишением владения;

другие требования в случаях, установленных законом (ст. 208 ГК).

Гражданский кодекс содержит нормы, которые четко устанавливают, каким образом влияют сроки осуществления гражданских прав на исполнение гражданских обязанностей. Эти сроки определяют обязательственные правоотношения между субъектами права.

Важное значение имеет деление сроков по назначению:

- а) сроки осуществления гражданских прав;
- б) сроки исполнения гражданских обязанностей;
- в) сроки защиты гражданских прав.

Гражданские правоотношения существуют во времени, которое во многих случаях оказывает важное влияние на их развитие. Особое значение это имеет для гражданских прав, само существование которых ограничено во времени, например сроком действия заключенного договора, поскольку реализовать их можно лишь в течение данного времени. Во многих случаях и защита нарушенного права ограничена временными рамками. Поэтому осуществление и защита гражданских прав нередко напрямую зависят от фактора времени. Но юридическое значение имеет не сам по себе процесс течения времени, определенная последовательность существования различных связей и объектов, а его отдельные этапы, отрезки, называемые сроками.

Наряду с бессрочными правами (право собственности и т. д.) существуют субъективные права, пределы действия которых ограничены во времени. Так, срок действия патента на изобретение ограничен 20 годами, авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти и т. д.

От сроков существования субъективных прав следует отличать так называемые *пресекательные сроки*. Они предоставляют управомоченному лицу строго определенное законом время для реализации своего права. В отличие от сроков существования права пресекательные сроки имеют своим назначением досрочное прекращение субъективных прав в случае неосуществления или ненадлежащего осуществления. Так, например, поручительство прекращается, если кредитор в течение трех лет со дня наступления срока обязательства не предъявит иск к поручителю (ст. 367 ГК). К пресекательным срокам относятся сроки учета бесхозного имущества (ст. 225 ГК), хранения находки (ст. 228 ГК), содержания безнадзорных животных (ст. 231 ГК) и некоторые другие.

Претензионный срок — это срок, в течение которого управомоченный субъект вправе, а иногда и должен обратиться непосредственно к обязанному лицу в целях урегулирования возникшего между ними разногласия до обращения в суд.

В настоящее время предъявление претензии обязательно до обращения в суд в отношениях между организациями транспорта и связи с их клиентурой.

В группе претензионных сроков выделяются *гарантийные сроки*, в течение которых должник гарантирует безотказную службу непотребляемых вещей и обязуется за свой счет устранить недостатки или заменить вещь. Начало течения гарантийного срока приурочивается к моменту получения вещи.

Разновидностью гарантийных сроков являются *сроки годности, хранения, реализации* и др.

Срок о с у щ е с т в л е н и я п р а в а одним лицом является одновременно сроком исполнения обязанности другим лицом.

Срок и с п о л н е н и я о б я з а н н о с т и может быть предусмотрен законом, административным актом или договором. Эти сроки делятся на общие и частные (промежуточные).

Тема 1.8.3. Последствия истечения сроков исковой давности. Приостановление, перерыв и восстановление срока исковой давности

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Для правильного исчисления срока исковой давности необходимо применять правила, содержащиеся в постановлении Пленума ВАС РФ и ВС РФ № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности». При применении данного постановления следует учитывать, что 24.07.2002 г. был принят новый АПК РФ и в ст. 181 ГК были внесены существенные изменения (в ред. ФЗ от 21.07.2005 г. № 109).

Общий срок исковой давности — 3 года (ст. 196 ГК).

Для отдельных видов требований законом может быть установлен специальный срок исковой давности: более или менее трех лет. Примером установления более длительного срока может служить п. 1 ст. 181 ГК: для исков о применении последствий недействительности ничтожной сделки действует 3-летний срок, для исков о признании оспоримой сделки недействительной установлен срок в 1 год.

Сокращенные сроки исковой давности установлены по требованиям из договора подряда в связи с ненадлежащим качеством работы (п. 1 ст. 725 ГК), из договора перевозки грузов (п. 3 ст. 797 ГК), из договора имущественного страхования (ст. 966 ГК) и т. д.

Сроки исковой давности носят императивный характер и не могут быть изменены соглашением сторон.

Согласно ст. 199 ГК исковая давность применяется судом только по заявлению сторон в споре до вынесения решения судом.

Срок исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (ст. 200 ГК).

Специальные моменты начала срока исковой давности предусмотрены п. 2 и 3 ст. 200 ГК и другими законами, транспортными уставами и кодексами.

Перемена лиц в обязательстве не влечет за собой изменение срока исковой давности, порядка его исчисления (ст. 201 ГК).

Сроки исковой давности распространяются фактически на все виды гражданских правоотношений, за исключением требований, изложенных в ст. 208 ГК (см. выше). В этой статье перечислены требования, на которые исковая давность не распространяется. Перечень указанных требований не является исчерпывающим, так как ст. 208 ГК предусматривает возможность установления других требований, установленных законами.

Закон предусматривает определенные обстоятельства, влияющие на исчисление сроков исковой давности. Такие обстоятельства приостанавливают, прерывают течение сроков исковой давности или дают основание к восстановлению срока исковой давности.

Сущность *приостановления течения исковой давности* состоит в том, что время действия обстоятельства, которое препятствует защите нарушенного права, не засчитывается в установленный законом срок исковой давности. Основания, приостанавливающие течение срока давности, предусмотрены ст. 202 ГК.

Особое внимание следует обратить на то, что срок исковой давности приостанавливается только в том случае, если обстоятельства наступили в последние 6 месяцев срока давности (п. 2 ст. 202 ГК).

Перерыв исковой давности означает, что время, истекшее до обстоятельства, послужившего основанием перерыва, в давностный срок не засчитывается, и исковая давность начинает течь заново. Основания перерыва срока исковой давности закреплены ст. 203 ГК.

Восстановление срока исковой давности не означает его возобновления на новый срок. Восстановление срока исковой давности закон связывает только с личностью истца (потерпевшей стороны)

и с наличием уважительных причин пропуска давностного срока (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.). Более того, ходатайствовать о восстановлении срока исковой давности может только гражданин, у юридических лиц и предпринимателей такое право отсутствует.

Нормой ГК является указание на то, что такие обстоятельства учитываются лишь в последние 6 месяцев срока давности (при сроке давности 6 месяцев и менее — в течение всего этого сокращенного срока).

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

Истечение срока исковой давности является основанием к отказу в иске (п. 2 ст. 199 ГК), т. е. погашает право на иск в материальном смысле.

В соответствии с п. 12 совместного постановления Пленумов ВС РФ и ВАС № 2/1 ссылка на пропуск срока, не сделанная в суде первой инстанции, не допускается на более поздних стадиях процесса: апелляционном, кассационном или надзорном рассмотрении спора.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. В чем суть понятия исковой давности и ее сроков?
2. Какие виды сроков вы можете перечислить?
3. Чем отличаются сроки осуществления и исполнения гражданских прав и обязанностей?
4. Наступают ли последствия истечения сроков исковой давности?
5. Используя изученный материал, исчислите сроки конкретного договора или обязательства.

ЗАДАЧИ

1. Гражданин Абрикосов П.С. получил в 1995 г. травму на производстве, но до 2010 г. не обращался к администрации предприятия по вопросу о возмещении ущерба. В 2010 г. гражданин Абрикосов обратился с заявлением к директору предприятия с просьбой о возмещении ущерба, причиненного здоровью производственной травмой, и выплате компенсации утраченного заработка с 1995 г. по I квартал 2010 г. Администрация отказала Абрикосову в возмещении ущерба в связи с пропуском срока исковой давности.

Определите правомерность требований Абрикосова и действий администрации предприятия.

2. ЗАО «Венера» обратилось в арбитражный суд с ходатайством о восстановлении пропущенного срока исковой давности по требованиям к муниципальному образованию.

В качестве уважительной причины пропуска давностного срока акционерное общество представило справку банка об отсутствии денежных средств на счете, что привело к невозможности оплаты государственной пошлины.

Какое решение примет суд по заявленному ходатайству?

3. Гражданин Калябин М.М. занял у гражданина Васильева Д.Р. 2 000 рублей 12 декабря 1996 г., обязавшись вернуть долг 1 января 1997 г., однако долг не возвратил. 3 марта 1997 г. Калябин был призван на срочную службу в Вооруженные Силы РФ, где находился до 15 мая 2000 г. 1 октября 2000 г. гражданин Васильев обратился с иском в суд к гражданину Калябину о принудительном возврате долга. Однако ответчик заявил в суде, что срок исковой давности истцом пропущен, и он просит суд применить ст. 196 и ст. 199 ГК РФ.

Какое решение будет вынесено судом?

4. Индивидуальный предприниматель Осинцев Е.А. обратился с заявлением в суд о восстановлении срока исковой давности в связи с тяжелой болезнью. Судом было отказано в удовлетворении ходатайства гражданина Осинцева.

Законно ли решение суда?

5. В сентябре 1991 г. Соловьев П.Я., выйдя после работы из проходной завода, увидел своего старого друга Маховникова П.В., который предложил подвезти его до дома на собственной автомашине. Соловьев с радостью согласился. Но в пути Маховников не справился с управлением и врезался в столб. Несмотря на то, что Соловьев был пристегнут, он получил телесные повреждения, приведшие к значительной утрате трудоспособности, и вынужден был перейти на менее оплачиваемую работу, но, учитывая дружеские отношения с Маховниковым, претензий в его адрес не заявлял. В мае 1996 г. Соловьев поссорился с Маховниковым и предъявил ему иск о возмещении вреда, причиненного его здоровью за все время с момента аварии.

Истек ли срок исковой давности?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Изучите положения постановления Пленума ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15, Пленума ВАС РФ от 15 ноября 2001 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности» и ответьте на вопросы:

- 1) Что понимается под исковой давностью?
- 2) Может ли исковая давность применяться к случаям оспаривания нормативного правового акта?
- 3) В каких случаях судами применяется исковая давность?
- 4) В какой форме делается заявление о пропуске срока исковой давности?
- 5) Какой срок исковой давности установлен для рассмотрения дел о применении последствий недействительности ничтожной сделки?
- 6) Какие правила о перерыве течения срока исковой давности содержит указанное постановление?

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

Глава 2.1

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ

Тема 2.1.1. Собственность как экономическое отношение. Собственность и право собственности

Собственность — важнейшее экономическое материальное отношение (совокупность таких отношений образует экономический базис российского общества), имеющее исключительное значение в жизнедеятельности граждан, общества, государства.

Собственность как социальное явление и экономическая категория представляет собой триаду фактических общественных отношений — владения, пользования и распоряжения материальными благами, принадлежащими собственнику. Будучи урегулированы нормами права, эти отношения приобретают правовую форму и юридически опосредуются как правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему движимым и недвижимым имуществом (субъективное право собственности).

Экономическую категорию собственности регулирует самая обширная группа гражданско-правовых норм раздела II «Право собственности и другие вещные права» (ст. 209 — 306 ГК).

1. Абсолютный характер, отличающий вещные права от относительных, обязательных прав.

2. Все вещные права закрепляют непосредственное отношение лица к вещи, которое дает ему возможность использования конкретной вещи в своих интересах без участия иных лиц.

3. Вещные права защищаются с помощью специальных, вещно-правовых исков.

4. Специфика вещных прав заключается в том, что их объектом могут служить только индивидуально определенные вещь или вещи, и с гибелью конкретной вещи прекращается вещное право на нее.

Собственность как социально-экономическая категория всегда связана с вещами и материализуется в них. Право собственности — это вещное право.

Право собственности — это система правовых норм, регулирующих отношения собственника, связанные с владением, пользованием, распоряжением принадлежащей ему вещью по его усмотрению и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

Субъективное вещное право по своему содержанию самое широкое из всех вещных прав: собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству и не нарушающие права других участников гражданского оборота, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим физическим и юридическим лицам, отдавать имущество в залог, обменивать его и распоряжаться другими способами (ст. 209 ГК). Собственник может передавать свое имущество в доверительное управление другому лицу. Передача в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

Некоторыми особенностями обладает содержание права собственности на землю и другие природные ресурсы (п. 3 ст. 209 ГК). Конституционная возможность иметь указанные объекты в собственности не только государства или муниципальных образований, но и частных собственников, предполагает и возможность перехода права от одних собственников к другим, т. е. оборот земельных участков и участков недр. Однако этот оборот законодательно ограничен (п. 3 ст. 129 ГК) в общественных, публичных интересах так же, как и содержание прав всякого пользователя землей или природопользователя.

Количество и состав такого рода объектов ограничены в силу объективных причин, а их пользование так или иначе затрагивает интересы общества в целом. Поэтому и свободное, по усмотрению собственника, использование принадлежащих ему полномочий относительно земельных участков и иных природных объектов подвергается ограничениям публичных интересов, причем во всяком правопорядке. Например, собственник должен учитывать природоохранные (экологические) требования и запреты, целевое назначение данных объектов, требование закона по их использованию и

запреты, права и интересы соседей и т. д. Это не ограничение, а установление более точных границ содержания объекта, что в любом случае не может быть беспредельным.

Статьей 212 ГК предусмотрены частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Закон определяет и виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности. Все собственники имеют равные права.

В соответствии со ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное изъятие имущества для государственных нужд должно быть произведено при условии предварительного и равноценного возмещения. Ограничение этих прав допускается только федеральным законом и лишь по основаниям, названным в ст. 55 Конституции РФ. Последствия прекращения права собственности в силу закона определены в ст. 306 ГК.

Установлено, что в случае принятия в РФ закона, прекращающего права собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством, а споры о возмещении убытков разрешаются судом. Порядок, предусмотренный ст. 306 ГК, подлежит применению к возмещению стоимости имущества и других убытков при обращении в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализации). Гарантии от принудительных изъятий, а также незаконных действий государственных органов и должностных лиц в отношении иностранных инвестиций закреплены правилами Федерального закона от 09.07.1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» (в ред. от 06.12.2011 г.), имеющими значение специальных норм.

Тема 2.1.2. Содержание права собственности

Содержание права собственности составляют принадлежащие собственнику правомочия по владению, пользованию, распоряжению вещью. Указанные правомочия представляют собой юридически обеспеченные возможности поведения собственника, они принадлежат ему до тех пор, пока он остается собственником. В тех случаях, когда собственник не в состоянии эти правомочия реально осуществить, он не лишается ни самих правомочий, ни права собственности в целом.

Право владения — предоставляемая законом возможность фактического обладания вещью и удержание ее в собственном владении.

Право пользования — основанная на законе возможность эксплуатации имущества, извлечения из него полезных свойств и получения от него различного рода прибыли.

Право распоряжения имуществом — возможность собственника по своему усмотрению и в своих интересах совершать по отношению к вещи действия, имеющие юридические последствия.

Все эти правомочия тесно связаны и в комплексе составляют юридическое содержание права собственности.

Право собственности и другие вещные права на землю

Вводным законом действие гл. 17 ГК было приостановлено до введения в действие Земельного кодекса РФ (принят ГД ФС РФ 28.09.2001 г. с изм. на 30.11.2011 г.), Гражданский кодекс включил землю в число объектов гражданских прав (ст. 129, 130, 164).

По Конституции (ст. 9) земля может находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. Государство гарантирует неприкосновенность и защиту частной собственности на землю, а также защиту прав собственников земли при совершении сделок с ней. Если согласно прежнему гражданскому законодательству земля была объектом исключительной государственной собственности, то по действующему Гражданскому кодексу государственная собственность на землю определяется по так называемому остаточному принципу: земля, не находящаяся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, является государственной собственностью (ст. 214 ГК). Пункт 1 ст. 16 Земельного кодекса подтверждает: «Государственной собственностью являются земли, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований». Земельный кодекс подразделяет государственную собственность на собственность Российской Федерации (федеральную собственность) на землю (ст. 17), собственность на землю субъектов Российской Федерации (ст. 18) и муниципальную собственность на землю (ст. 19).

В Земельном кодексе п. 3 ст. 3 определено, что «имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совершению сделок с ними регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено зе-

мельным, лесным, водным законодательством, законодательством о недрах, об охране окружающей среды, специальными федеральными законами».

Право собственности и другие вещные права на жилые помещения

Нормы гл. 18 ГК РФ регулируют отношения, связанные исключительно с объектами недвижимости в сфере удовлетворения жилищных потребностей граждан. Но это не означает, что из данных отношений исключаются юридические лица и иные субъекты права собственности. В удовлетворении жилищных потребностей участвуют не только граждане, но и коммерческие и некоммерческие организации, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Самостоятельными объектами жилища являются: изолированная жилая комната, имеющая сообщение с местами общего пользования квартиры, жилого дома, улицей, двором, земельным участком возле дома; квартира; многоквартирный или многоквартирный жилой дом. Понятие жилища в гражданском праве имеет отличие от понятия жилища в уголовном и иных отраслях права.

Жилой дом служит для эксплуатации в результате завершения его строительства, реконструкции или капитального ремонта, определяется по исполнительной проектной документации, утвержденной надлежащим образом.

Тема 2.1.3. Юридическое понятие и форма собственности: собственность граждан и юридических лиц, государственная и муниципальная собственность

Гражданский кодекс РФ в ст. 213—215 выделяет следующие формы собственности и, соответственно, право на нее:

1) *собственность граждан и юридических лиц* (кроме государственных и муниципальных предприятий и учреждений, финансируемых собственником);

2) *государственная собственность* (федеральная и собственность субъектов РФ);

3) *муниципальная собственность* (имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям).

Все формы собственности, с точки зрения их юридической защиты, являются равноценными и подлежат одинаковой охране нормами уголовного законодательства. Это принципиально важное для уголовного права положение опирается не только на нормы ГК РФ, но и на прямое указание ч. 2 ст. 8 Конституции РФ: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности».

Частная собственность граждан и юридических лиц

В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных его видов, которые в соответствии с законом не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам.

Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в целях предусмотренных п. 2 ст. 1 ГК.

Частная собственность имеет разные источники формирования:

труд в качестве наемных работников в любой сфере деятельности;

участие в полном (командитном) товариществе или производственном (потребительском) кооперативе;

собственная экономическая деятельность, не направленная на получение прибыли;

предпринимательская деятельность, основанная на собственном труде либо с привлечением наемного труда.

Коммерческие и некоммерческие организации являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям. Исключение составляют государственные и муниципальные предприятия.

Общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды являются собственниками приобретенного ими имущества и могут использовать его лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами. Учредители (участники, члены) этих организаций утрачивают право на имущество, переданное ими в собственность соответствующей организации. В случае ликвидации такой организации ее имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредито-

ра, используется в целях, указанных в ее учредительных документах.

Частная собственность, субъектами которой выступают граждане и юридические лица, призвана обслуживать исключительно их интересы.

Статья 213 ГК предусматривает две разновидности ограничения права частной собственности в зависимости: 1) от вида имущества; 2) от стоимости и количества имущества.

Граждане, в том числе индивидуальные предприниматели, являются собственниками принадлежащего им имущества и отвечают этим имуществом по всем своим обязательствам.

Частная собственность граждан

Конституция РФ провозгласила возможность иметь в частной собственности граждан землю (земельные участки), а также другие природные ресурсы (ч. 2 ст. 9, ст. 36). Однако действующее законодательство не предусматривает частную собственность на участки недр или лесов.

Граждане являются собственниками имущества созданных ими учреждений (некоммерческих организаций). Они могут иметь в собственности и различные виды движимого имущества, включая оборудование, транспорт и другие средства «производства», а также денежные средства и ценные бумаги.

В состав имущества, принадлежащего гражданам на праве собственности, могут входить и отдельные обязательственные права: права требования, вклады в банках, права пользования чужим имуществом. Корпоративные права — участие в акционерных и других хозяйственных обществах, в кооперативах, а также некоторые правомочия из состава исключительных прав. Такие права не приобретают режима вещных прав, но находятся в составе принадлежащего гражданину имущества как единого комплекса. Именно этот комплекс имущественных обязательственных и корпоративных прав составляет объект взыскания, а в случае смерти гражданина — наследуемое имущество.

Объектом права собственности граждан не может быть имущество, изъятое из гражданского оборота, поскольку оно составляет объект исключительной собственности государства. Конкретные виды объектов, которые не могут принадлежать гражданам на праве собственности, должны быть прямо указаны в законе (п. 2 ст. 129 ГК) и не могут устанавливаться подзаконными актами. Это же касается и объектов, которые могут находиться в собственности частных лиц

только по специальному разрешению, т. е. ограниченных в обороте (п. 2 ст. 129 ГК).

Гражданское законодательство дает возможность иметь земельные участки на праве собственности гражданам, получившим их под индивидуальное жилищное строительство, для садоводства или ведения личного подсобного и дачного хозяйства и для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства.

Правовые акты о приватизации допускают приобретение в собственность граждан земельных участков под приватизируемыми предприятиями, а также под другими объектами недвижимости, находящимися в их собственности. Граждане как частные собственники земли вправе осуществлять свои правомочия свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц (п. 3 ст. 209 ГК), соседствующих землепользователей и т. д.

Вопрос о том, какие земли и в каком объеме могут быть объектами частной собственности, решается земельным законодательством. Оно же определяет и предельный размер земли, предоставляемой частному собственнику. Исключительная федеральная компетенция в области гражданского права обеспечивает единство рынка и регламентации имущественного оборота земельных участков. Любые сделки с ними как с объектами недвижимости подлежат государственной регистрации (ст. 131 ГК), что исключает неконтролируемый оборот земли.

Пункт 1 ст. 15 Земельного кодекса определяет: «...собственностью граждан (частной собственностью) являются земельные участки, приобретенные гражданами по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации».

Собственность юридических лиц

Юридические лица — единые и единственные собственники своего имущества, в том числе переданного им в качестве вкладов участников (п. 3 и 4 ст. 213 ГК). Никакой долевой, коллективной или иной собственности учредителей на имущество юридического лица не возникает. Исключение составляет имущество унитарных предприятий и учреждений, остающееся объектом права собственности учредителей (государства или муниципалитета) и потому принадлежащее этим юридическим лицам на ограниченном вещном праве.

Если учредители рассчитывают на получение дохода от переданного в собственность юридического лица имущества взамен утраченного права собственности, они приобретают права требования

к такой организации (п. 2 ст. 48 ГК). В состав этих прав требования входят право на участие в распределении прибыли и право на получение части имущества (или его стоимости), оставшегося после ликвидации организации и расчетов со всеми кредиторами. Если же создается некоммерческая организация, учредители не приобретают никаких прав на ее имущество (п. 3 ст. 48 ГК).

Защита интересов кредиторов — одна из основных задач при определении статуса юридических лиц как собственников. Она требует наличия в имуществе юридических лиц объектов, реально способных удовлетворять претензии возможных кредиторов.

Объектами права собственности юридических лиц может быть как недвижимое, так и движимое имущество, не изъятое из оборота. В состав имущества юридических лиц могут входить различные здания, сооружения и другая недвижимость и движимое имущество. Запрещается установление количественных или стоимостных ограничений такого имущества, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья и т. д. (п. 2 ст. 213 ГК).

Участники процесса приватизации государственного и муниципального имущества могут являться собственниками земельных участков, на которых расположены приватизируемые объекты. Собственниками земли могут стать также сельскохозяйственные производственные кооперативы, созданные в форме сельскохозяйственных или рыболовецких артелей (колхозов) и получившие в свой паевой фонд земельные участки своих членов (п. 3 ст. 3 ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»), и некоммерческие организации, в том числе общественные объединения и профсоюзы (п. 1 ст. 25 ФЗ «О некоммерческих организациях»; ст. 30 ФЗ «Об общественных объединениях»; п. 5 ст. 24 ФЗ от 12.01.1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (в ред. от 11.01.2010 г.)). Любые юридические лица, ставшие собственниками зданий, сооружений или иной недвижимости на землях сельскохозяйственного назначения, вправе приобрести в собственность земельные участки, на которых расположены данные объекты недвижимости. Однако для них сохраняются общие ограничения, установленные законом для собственников земли, строго целевой характер ее использования, отчуждения и т. д. (п. 3 ст. 129, п. 3 ст. 209 ГК).

В состав собственного имущества юридических лиц включаются и различные права требования и пользования обязательно-правового характера (например, безналичные денежные средства и «бездokuментарные ценные бумаги»), корпоративные права, так как

юридические лица могут быть учредителями и участниками других юридических лиц, а также некоторые исключительные права (фирменные наименования, товарные знаки и т. д.).

Государственная и муниципальная собственность

Государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, принадлежащее ей на праве собственности (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам РФ — республикам, краям, областям, автономным округам (собственность субъекта РФ).

Имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

Особенности государственной собственности

1. Субъектом права собственности является само государственное образование, а управление и распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом осуществляют органы управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица.

2. Полномочия собственника государство осуществляет в основном путем издания правовых актов.

3. Российская Федерация может иметь право собственности на любое имущество, в том числе изъятое из оборота, а субъекты Российской Федерации — на любое имущество, за исключением относящегося только к ведению Российской Федерации.

4. Существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция и иные случаи принудительного возмездного изъятия имущества.

5. Только государственной собственности присуще основание прекращения права собственности — **приватизация**, т. е. отчуждение имущества из государственной, а также муниципальной собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц в порядке, установленном законом.

Государственная собственность подразделяется на следующие виды:

собственность государства, которая закреплена за государственными органами, унитарными предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (распределенная государственная собственность);

нераспределенная государственная собственность (казна).

Муниципальная собственность не является разновидностью государственной, это самостоятельная форма (вид) собственности. В состав муниципальной собственности входят средства местного бюджета, муниципальные внебюджетные фонды, имущество органов местного самоуправления, а также муниципальные земли и другие природные ресурсы, находящиеся в муниципальной собственности, муниципальные предприятия и организации, муниципальные банки, муниципальный жилищный фонд и нежилые помещения, муниципальные учреждения и другое имущество.

Муниципальная и государственная собственность имеют публичную форму, поэтому строятся в основном по одинаковым принципам.

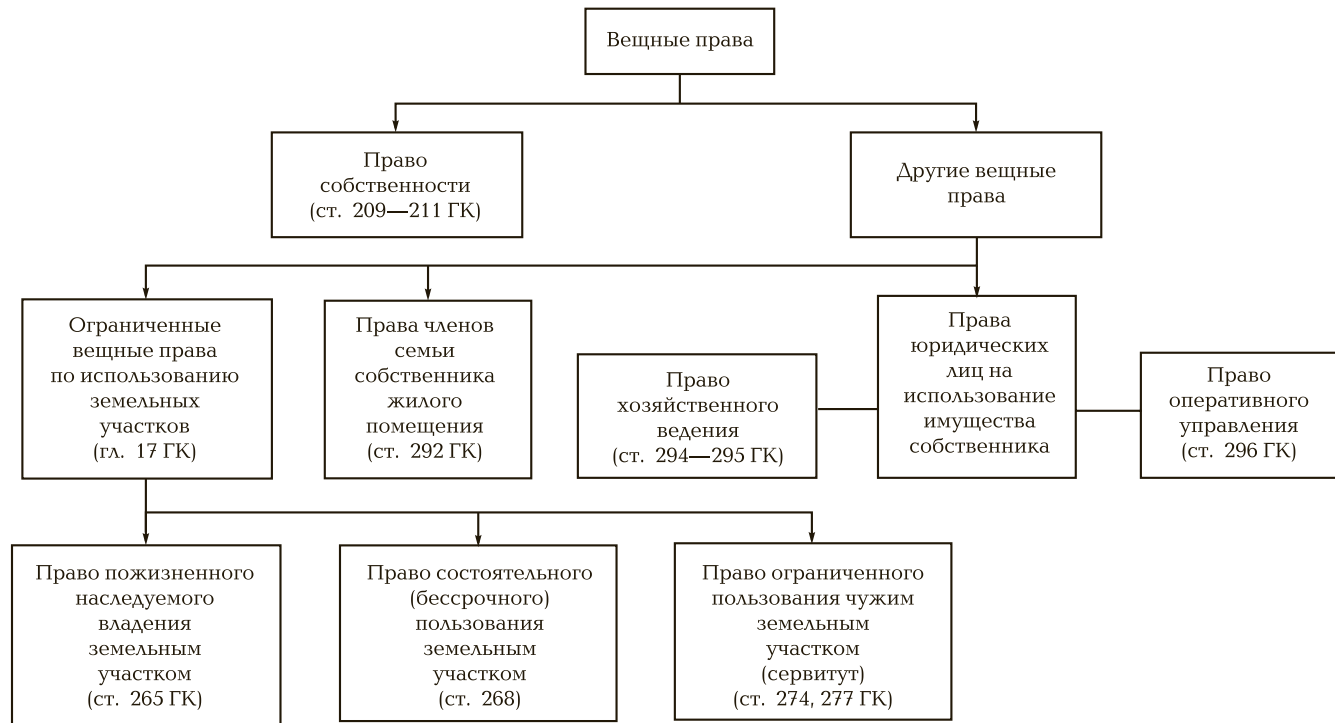
Тема 2.1.4. **Виды титулов собственности: первоначальные и производные**

Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав (схема 7), исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства (ст. 2 ГК).

Имущество может быть приобретено не только по договору или иной сделке, но и по другим предусмотренным ГК РФ и иными законами основаниям. К таким основаниям ГК относит возникновение права собственности на имущество в силу приобретательной давности (ст. 234), на находку (ст. 228), на безнадзорных животных (ст. 231), на клад (ст. 233), на вещи, от которых собственник отказался (ст. 226).

Правило, установленное п. 2 ст. 8, нашло развитие в ряде статей части первой ГК (ст. 131, 164). То же следует сказать о части второй ГК. Норма, согласно которой право собственности на имущество, если требуется государственная регистрация, возникает с момента регистрации, закреплена в ст. 551, 564. Право собственности на недвижимость возникает у покупателя не при заключении договора, а после государственной регистрации этого права. Однако договор купли-продажи недвижимости не регистрируется, а государственной регистрации подлежит только переход права собственности. Право же собственности на предприятие переходит к покупателю с момента его регистрации независимо от того, что и сам договор продажи предприятия тоже подлежит государственной регистрации. Таким образом, основанием возникновения (перехода) права собственно-

Схема 7. Вещные права



сти на недвижимость, в том числе на предприятие, служит совокупность юридических фактов (договор и государственная регистрация права собственности на недвижимость).

Гражданский кодекс закрепляет особенности правового режима недвижимости: право собственности и другие вещные права на недвижимость, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации (ст. 131). Обязательство, предметом которого является недвижимость, по общему правилу исполняется в месте ее нахождения. Право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество или передаваемое по договору возникает с момента государственной регистрации этой недвижимости (ст. 219) либо перехода права собственности на нее к покупателю (ст. 551). Установлены и особый порядок приобретения права собственности на бесхозяйные недвижимые вещи (ст. 225) и более длительные сроки приобретательной давности на недвижимое имущество (ст. 234); обращения взыскания на заложенное имущество.

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним осуществляется Регистрационной палатой РФ на основании Закона РФ от 25.07.1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Свидетельство о регистрации права собственности, выдаваемое регистрационной палатой, подтверждает внесение сведений о собственнике и возникшем у него праве собственности в Единый государственный реестр. Сведения, которые вносятся в Единый государственный реестр, носят открытый характер. Орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, обязан предоставить сведения о любом объекте недвижимости, содержащиеся в реестре, лицу, предъявившему удостоверение личности, либо подавшему заявление в письменной форме.

Основаниями возникновения (приобретения) права собственности являются различные юридические факты. Основания приобретения права собственности называются также *титулами собственности*.

Титульное владение — это владение вещью, основанное на каком-либо праве, вытекающем из соответствующего юридического факта, например право собственности, основанное на договоре купли-продажи вещи или на переходе ее в порядке наследования. **Беститульное владение**, напротив, не опирается на какое-либо правовое основание, хотя при установленных законом условиях и оно может влечь определенные правовые последствия.

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые можно разделить на две группы:

- 1) первоначальные (не зависят от прав предшествующего собственника на вещь);
- 2) производные (право собственности на вещь возникает по воле предшествующего собственника).

Первоначальные способы приобретения права собственности

1. Приобретение права собственности на вновь созданную вещь или недвижимость (ст. 218, 219 ГК).

2. Приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы (ст. 218 ГК).

3. Приобретение права собственности в результате переработки вещи (ст. 220 ГК).

Если иное не предусмотрено договором, право собственности приобретает собственником материалов.

Если стоимость переработки вещи значительно превышает стоимость материалов, то собственником является переработчик, в случае осуществления им добросовестной работы для себя.

4. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК).

5. Приобретение права собственности на бесхозное имущество (вещи, от которых собственник отказался, находка, безнадзорные животные, клад) (ст. 225, 226, 228, 230, 233 ГК).

Приобретение права собственности в результате приобретательной давности. Если лицо не является собственником, но добросовестно, открыто и непрерывно владеет имуществом как своим (недвижимым — в течение 15 лет либо иным имуществом — в течение 5 лет). До истечения указанных сроков это лицо пользуется защитой своего владения от всех иных лиц (ст. 234 ГК).

Приобретение права собственности на самовольную постройку может быть признано судом, если участок в установленном порядке будет предоставлен под возмездную постройку (ст. 222 ГК).

Производные способы приобретения права собственности

1. Приобретение права собственности по договору купли-продажи, мены, дарения или в результате иной сделки об отчуждении имущества (п. 2 ст. 218 ГК).

2. Наследование по завещанию или закону (п. 2 ст. 218 ГК).

3. Приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации (п. 2 ст. 218 ГК).

4. Приобретение права собственности на соответствующее помещение членом жилищного, гаражного или иного кооператива после внесения всей суммы паевого взноса (п. 4 ст. 218 ГК).

5. Приобретение права собственности на самовольную постройку может быть признано судом, если участок в установленном порядке будет предоставлен под возмездную постройку (ст. 222 ГК).

Изготовление новой вещи — это создание вещи для собственных нужд (п. 1 ст. 218 ГК). Важное значение имеет момент, с которого вещь можно считать созданной, поскольку именно он является моментом приобретения права собственности.

Лицо, осуществившее самовольную постройку объекта недвижимости, по общему правилу не приобретает на нее право собственности, а сама эта постройка не становится недвижимостью, ибо она не подлежит государственной регистрации по причине допущенных при ее создании нарушений. Речь может идти лишь о совокупности стройматериалов, которые их собственник вправе забрать, осуществив за свой счет снос такой постройки (п. 2 ст. 222 ГК). Самовольным считается строительство объекта недвижимости при наличии любого из следующих нарушений: нарушение порядка землеотвода или его целевого назначения; отсутствие необходимых разрешений на строительство (хотя бы одного из них); существенное нарушение строительных норм и правил (п. 1 ст. 222 ГК).

Лишь в порядке исключения возможно признание права собственности на самовольную постройку за застройщиком либо за собственником или иным титульным владельцем земельного участка, на котором осуществлено такое строительство.

Застройщик может стать собственником самовольно возведенного строения как объекта недвижимости, если этим не нарушаются законные интересы других лиц и не создается угрозы жизни и здоровью граждан, а лицо, осуществившее такую постройку, должным образом оформило право на соответствующий земельный участок (п. 3 ст. 222 ГК). При наличии перечисленных условий суд может признать право собственности на данную постройку за собственником либо иным законным владельцем земельного участка с возмещением затрат, понесенных строителем постройки.

Право собственности на новую движимую вещь возникает также в результате *переработки* соответствующих материалов, из которых она создается (ст. 220 ГК). По общему правилу право собственности на такую вещь приобретает *собственник материалов*. Когда такой собственник одновременно не является лицом, осуществившим

переработку материалов, он должен компенсировать стоимость переработки произведшему ее лицу, если иное не предусмотрено договором между ними. Если стоимость переработки значительно превышает стоимость материалов, собственником вещи становится *лицо, осуществившее их переработку*, если оно действовало добросовестно, т. е. договорилось с собственником материалов, либо добросовестно полагало, что оно и является одновременно их собственником и выполняло эту работу для себя, а не по заказу другого лица. Но при этом необходимо возместить стоимость материалов их собственнику.

Право собственности на продукцию, плоды и доходы как результаты хозяйственной эксплуатации имущества возникает у лица, использующего данное имущество на законном основании (ст. 136 ГК). Однако нормативным актом или договором может быть установлен и иной порядок.

Сбор ягод и грибов, добыча (вылов) рыбы и других водных биологических ресурсов становятся первоначальным способом приобретения права собственности для любого собравшего или добывшего их лица при условии, что при этом не было нарушено законодательство (ст. 221 ГК).

К числу первоначальных способов приобретения права собственности относится и приобретение этого права на *бесхозные вещи* (п. 1 ст. 225 ГК).

Приобретательная давность распространяется на случай фактического, беститульного владения чужим имуществом. Наличие у владельца какого-либо юридического титула владения, например долгосрочного договора аренды, исключает действие приобретательной давности. Сколько бы времени арендатор или хранитель ни владели чужим имуществом, они, разумеется, не становятся его собственниками.

Для приобретения права собственности на вещь по давности фактического владения ею, в соответствии с правилами ст. 234 ГК, прежде всего, необходимо владеть ею *добросовестно*. Фактический владелец не должен быть похитителем или иным лицом, умышленно завладевшим чужим имуществом помимо воли его собственника. Такое владение должно быть *открытым*, очевидным, причем владелец относится к соответствующей вещи как к своей собственной. Владение должно быть *непрерывным* в течение установленных законом сроков (ко времени фактического владения в силу указания п. 3 ст. 234 ГК можно также присоединить время, в течение которого данной вещью владел правопродшественник лица).

Нашедший потерянную вещь (находку) не становится сразу же ее собственником (ст. 227 ГК). Он обязан уведомить о находке лицо, потерявшее вещь, либо иного известного ему законного владельца вещи или сдать ее в орган милиции, местного самоуправления либо владельцу помещения, транспортного средства, в котором обнаружена потерянная вещь. Нашедший вещь вправе хранить ее и у себя, отвечая в этом случае за ее возможную утрату или повреждение при наличии грубой неосторожности или умысла и в пределах стоимости такой вещи. По истечении 6 месяцев с момента заявления о находке органу милиции или местного самоуправления и при отсутствии сведений о законном владельце нашедший вещь приобретает на нее право собственности. При его отказе от этого на найденную вещь возникает право муниципальной собственности (ст. 228 ГК). Нашедший вещь имеет право на возмещение расходов по хранению этой вещи либо от ее законного владельца, либо от органа местного самоуправления, в собственность которого поступила найденная им вещь, а также право на вознаграждение за находку от лица, управомоченного на получение вещи (ст. 229 ГК).

Первоначальным способом приобретения права собственности является обнаружение клада. **Кладом** считаются зарытые в земле или сокрытые иным способом наличные деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо утратил на них право (п. 1 ст. 233 ГК).

Клад поступает *собственнику имущества*, в котором был сокрыт клад (земельного участка, строения и т. п.), и *лицу, обнаружившему клад*, причем в равных долях, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Если же предварительного согласия собственника имущества, в котором был обнаружен клад, не было получено, клад целиком должен поступить именно ему, а не обнаружившему клад лицу. Лишь входящие в состав клада вещи, относящиеся к *памятникам истории и культуры*, подлежат передаче в государственную собственность с вознаграждением в размере половины их стоимости.

При *производных способах приобретения права собственности* учитывается воля прежнего собственника, поэтому основания приобретения права собственности у одних лиц одновременно являются основаниями прекращения этого же права у других лиц.

Важное значение имеет точное определение времени, с которого приобретателю вещи переходит право собственности по договору, а также риск случайной гибели или порчи вещи. В соответствии с п. 1 ст. 223 ГК такое право возникает в момент фактической передачи ему отчуждаемой вещи, определенный д и с п о з и т и в н о, за-

коном или договором сторон может быть установлен и иной момент (например, заключение соглашения, получение свидетельства о праве на наследство, регистрация передаточного баланса).

На имущество, правовой режим которого подлежит государственной регистрации, прежде всего на объекты недвижимости, право собственности обычно возникает во время регистрации перехода прав, а не фактической передачи, или в иной момент, определенный соглашением сторон (п. 2 ст. 223). Не следует, однако, смешивать регистрацию (учет) имущества и регистрацию прав на него. Например, регистрация в органах внутренних дел автомобилей или охотничьего и стрелкового оружия не является порождающим фактом, а право собственности на эти объекты переходит по общим правилам закона.

Тема 2.1.5. Основания прекращения права собственности по воле собственника. Случаи и порядок принудительного изъятия имущества у собственника

Право собственности прекращается при отчуждении собственником своего имущества другим лицам, отказе собственника от права собственности, гибели или уничтожении имущества и при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.

Статья 235 ГК РФ четко устанавливает, что прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом (п. 1 ст. 235). Прежде всего это случаи *прекращения данного права по воле собственника*. Речь идет о различных сделках по отчуждению своего имущества, совершаемых его собственником (купля-продажа во всех ее разновидностях, мена, дарение, аренда с выкупом и т. д.).

Порядок прекращения права собственности у отчуждателя (и возникновение права собственности у приобретателя), как правило, регулируется нормами о сделках и договорах. Допускается *добровольный отказ* собственника от принадлежащего ему права (ст. 236 ГК), его отказ от конкретной вещи или вещей путем публичного объявления об этом либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельствующих о его намерении.

Важно иметь в виду, что в соответствии со ст. 236 ГК до приобретения права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний владелец, его права и обязанности как первоначального

собственника не прекращаются. Это означает возможность не только «возвращения» данной вещи прежнему собственнику (так как он не утратил на нее своего права), но и возложения на него ответственности, например, за причиненный данной вещью вред.

Право собственности на вещь прекращается также с ее *гибелью или уничтожением* (п. 1 ст. 235), поскольку при этом исчезает сам объект данного права. В случае гибели вещи подразумевается, что это произошло при отсутствии чьей-либо вины, в силу случайных причин или действия непреодолимой силы, за результаты которых никто, как правило, не отвечает. Тогда риск утраты имущества лежит на самом собственнике (ст. 211). Если же вещь уничтожена по вине иных (третьих) лиц, они несут перед собственником имущественную ответственность за причинение вреда (ст. 1064 ГК).

В рассмотренных случаях право собственности на вещь прекращается, хотя и помимо воли собственника, но в связи с исчезновением самой вещи, причем в одном из случаев даже при отсутствии вины в этом каких-либо иных лиц (а в другом — при возникновении у виновных лиц обязанности полной компенсации причиненного ими собственнику вреда). Данные случаи необходимо отличать от ситуаций *прекращения права собственности на имущество помимо воли собственника*, но при сохранении самого объекта этого права (в случае принудительного изъятия у собственника принадлежащего ему имущества помимо его воли). Такое изъятие по общему правилу недопустимо, кроме случаев, прямо предусмотренных ГК РФ (п. 2 ст. 235). При этом перечень таких случаев сформулирован исчерпывающим образом, не допускающим его расширения даже иным законом (п. 2 ст. 3). В этом состоит одна из важных гарантий прав собственника. Конкретные основания изъятия имущества у собственника помимо его воли и в этих случаях должны быть прямо предусмотрены законом. Изъятие имущества у собственника в названных случаях по общему правилу производится *на возмездных основаниях*, т. е. с компенсацией собственнику стоимости изымаемой вещи или вещей. Сюда относятся:

- 1) отчуждение имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (ст. 238 ГК РФ);
- 2) отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка, на котором она находится (ст. 239);
- 3) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240);
- 4) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241);
- 5) реквизиция (ст. 242);

6) выплата компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества при ее несоразмерности выделяемой доле (п. 4 ст. 252);

7) приобретение права собственности на недвижимость по решению суда в случаях невозможности сноса здания или сооружения, находящихся на чужом земельном участке (п. 2 ст. 272);

8) выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд в соответствии с решением суда (ст. 282);

9) изъятие у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства (ст. 285);

10) продажа с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержимого жилого помещения (ст. 293);

11) национализация имущества собственников в силу принятия специального закона (ст. 306).

Лишь в двух случаях закон допускает *безвозмездное изъятие* у собственника принадлежащего ему имущества помимо его воли:

1) при обращении взыскания на имущество собственника по его обязательствам (в связи с тем, что ст. 24, 56 и 126 ГК РФ допускают обращение взыскания кредиторов на имущество собственников-должников);

2) при конфискации имущества собственника в соответствии со ст. 243 ГК.

Особый случай прекращения права собственности представляет собой *приватизация государственного и муниципального имущества* (п. 2 ст. 235). Она распространяется только на имущество, находящееся в государственной и муниципальной собственности, т. е. предназначена не для частных нужд, а лишь для публичных и уже в силу этого не может рассматриваться в качестве общего основания прекращения права собственности. Вместе с тем приватизация всегда становится основанием возникновения права частной собственности (граждан и юридических лиц). И наконец, она может производиться только в порядке, предусмотренном законами о приватизации, а не гражданским законодательством, и по сути, не регулируется правилами Гражданского кодекса и изданных в соответствии с ним законов.

Тема 2.1.6. **Общая собственность**

Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности.

Общая собственность характеризуется тем, что у одного объекта может быть множество субъектов, т. е. одна вещь (имущество) одно-

временно принадлежит нескольким лицам — собственникам (субъектам права собственности).

Отношения общей собственности могут возникать между любыми субъектами права собственности (физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями). Субъекты совместной собственности могут совершать любые, не противоречащие закону действия по владению и распоряжению своей собственностью, но только совместно.

Объект права общей собственности — совокупность правовых норм, закрепляющих, регламентирующих и охраняющих принадлежность составляющего единое целое имущества одновременно двум или более лицам.

Субъект права общей собственности — право двух или более лиц сообща и по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом.

Возникновение общей собственности наступает (п. 1 ст. 244 ГК):

1) при поступлении в собственность нескольким лицам неделимой вещи (автомобиль) либо вещи, не подлежащей разделу в силу закона (фермерское хозяйство), а также в иных случаях, установленных законом;

2) в силу договора.

Участники права общей собственности — любые субъекты гражданских правоотношений.

Выделяют два вида общей собственности — общая долевая и общая совместная (семейная).

Общая долевая — в ней определяется доля каждого участника в праве общей собственности, но не в имуществе, которое является объектом этой собственности. Если в законе прямо не указано, что общая собственность совместная, то она признается долевой (п. 3 ст. 244).

Общая совместная (семейная) — в ней не определяется доля каждого собственника. Эта собственность возникает в силу закона (собственность супругов). Доли определяются: при разделе, при трансформировании в общей долевой собственности по соглашению собственников.

Доли в праве общей собственности полностью входят в имущество собственника, следовательно, на нее не может быть обращено взыскание по его обязательствам. При продаже или мене другие собственники имеют право преимуществва на покупку перед третьими лицами, кроме случаев продажи доли с публичных торгов.

Общая долевая собственность характеризуется определением доли каждого собственника в праве общей собственности. Если иное

не предусмотрено в законе или договоре, то доли всех собственников признаются равными.

Владение и пользование общим имуществом осуществляется по соглашению всех собственников, в случае недостижения соглашения — судом. Каждый собственник имеет право на пользование частью имущества в соответствии с его долей.

Распоряжение общим имуществом осуществляется по соглашению всех собственников, своей долей в праве общей собственности каждый участник вправе распоряжаться самостоятельно с учетом права преимущественной покупки других участников. При нарушении права преимущественной покупки любой из собственников вправе в течение трех месяцев требовать перевода на себя прав и обязанностей покупки долей.

Имущество, находящееся в общей долевой собственности, может быть разделено по соглашению всех собственников либо в судебном порядке путем выдела доли каждого из общей собственности.

Выдел доли производится в натуре, кроме случаев:

- 1) невозможности выдела без нанесения несоразмерного ущерба хозяйству и имуществу;
- 2) невозможности выдела части общего имущества, точно соответствующего доле выделяющего собственника;
- 3) неделимости объекта общей собственности в силу закона (ценные бумаги);
- 4) если доля выделяющегося собственника невелика и его интерес к использованию выделяющейся доли незначителен.

Некоторые вопросы о выделе доли собственнику, неурегулированные Гражданским кодексом, разъясняет постановление Пленума ВС РФ от 10.06.1980 г. № 4 «О некоторых вопросах практики рассмотрения судами споров, возникающих между участниками общей собственности на жилой дом» (в ред. от 06.02.2007 г.).

Правильное применение законодательства при рассмотрении судами дел по спорам о выделе доли сособственнику и определении порядка пользования домом имеет важное значение в деле обеспечения полной защиты конституционного права граждан на частную собственность, в том числе на жилой дом (ст. 35 Конституции Российской Федерации).

Раздел общего имущества всегда влечет прекращение права совместной собственности.

Общая совместная собственность возникает только на основании закона и характеризуется отсутствием распределения доли каждого собственника. Право общей собственности возникает в следующих случаях:

имущество супругов;
имущество крестьянского (фермерского) хозяйства;
общее имущество собственников квартир в многоквартирном доме.

Участники общей совместной собственности владеют и пользуются общим имуществом сообща, однако распоряжение общим имуществом осуществляется по соглашению всех собственников.

Действия по распоряжению таким имуществом вправе совершать любой из собственников. При этом предполагается согласие других собственников.

В случае раздела имущества, находящегося в общей совместной собственности, или выдела доли одного из собственников происходит прекращение права общей совместной собственности.

При выделе доли одного из участников широко используется не выдел имущества в натуре, а предоставление выделяющемуся участнику денежной компенсации. Исключение составляет фермерское, крестьянское хозяйство, имущество которого вообще не может быть разделено в силу закона.

Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность).

Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Что такое право собственности?
2. Какими правомочиями обладает собственник имущества?
3. Каково содержание права собственности?
4. Что является источником образования частной собственности?
5. В каких организационно-правовых формах может существовать частная форма собственности?
6. В каких случаях гражданским законодательством предусмотрено возникновение права собственности?
7. Когда право собственности прекращается?
8. В каких случаях производится принудительное изъятие имущества у собственника?
9. Что называется общей совместной и общей долевой собственностями?
10. Когда возникает право общей собственности?
11. Как осуществляется распоряжение общим имуществом?

12. В каких случаях невозможен выдел доли в натуре?
13. Проанализируйте схему 7 «Вещные права» и подготовьте выступление на семинаре о праве собственности и других вещных правах.

ЗАДАЧИ

1. Автомобиль ВАЗ-2106 находился в совместной собственности супругов Златоустовых И.Р. и Е.П. и зарегистрирован в органах милиции на имя мужа. После фактического прекращения брачных отношений машина была продана мужем без согласия жены.

Дайте оценку ситуации. Что бы вы порекомендовали сделать супруге?

2. Иванов В.П. и Васильев К.Н. были собственниками (в равных долях) жилого дома. После того как по вине Иванова произошел пожар и дом пришлось ремонтировать, отношения между ними ухудшились настолько, что Иванов решил продать принадлежавшую ему часть жилого дома и переехать жить в другое место. Через посредника он устно сообщил Васильеву о своем намерении с указанием цены, за которую хотел бы продать свою часть дома. Реакции со стороны Васильева не последовало.

Через некоторое время на той части дома, где проживал ранее Иванов, появился Андреев П.С. и заявил, что он заключил с Ивановым договор дарения, по которому последний безвозмездно передал Андрееву принадлежавшую ему часть дома. Васильев обратился в суд с иском о передаче ему части дома, поскольку, по его мнению, он как сособственник имел преимущественное право на ее получение.

Решите спор. Изменится ли решение, если бы между Ивановым и Андреевым был заключен не договор дарения, а договор мены?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Подготовьте сообщение «Основные формы собственности в Российской Федерации».

Глава 2.2

ЗАЩИТА ПРАВ СОБСТВЕННИКА

Тема 2.2.1. Понятие защиты права собственности и других вещных прав

Под **гражданско-правовой защитой права собственности и других вещных прав** понимается совокупность предусмотренных гражданским законодательством средств, принимаемых в связи с

совершенными против этих прав нарушениями и направленными на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей.

Гражданско-правовые средства защиты права собственности подразделяются на четыре вида.

1. *Вещно-правовые средства* защиты права собственности направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, не связаны с какими-либо конкретными обязательствами и имеют целью либо восстановить владение, пользование и распоряжение собственника принадлежащей ему вещью, либо устранить препятствия или сомнения в осуществлении этих полномочий.

2. *Обязательственно-правовые средства* не вытекают из права собственности как такового, а основываются на других правовых институтах и соответствующих этим институтам субъективных правах.

3. *Гражданско-правовые средства* защиты права собственности не относятся ни к вещно-правовым, ни к обязательственно-правовым средствам, а вытекают из различных институтов гражданского права.

4. *Гражданско-правовые средства*, направленные на защиту интересов собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе.

В постановлении Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» сказано, что имущество может находиться в собственности граждан и юридических лиц, а также Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. Права владения, пользования и распоряжения своим имуществом всех собственников подлежат судебной защите равным образом (ст. 212 ГК). Гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона, это предусмотрено ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК. Также следует иметь в виду, что иные нормативные акты, изданные после введения в действие части первой ГК РФ и ограничивающие права собственника, не подлежат применению. Коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям (ст. 213 ГК РФ).

Поэтому при разрешении споров следует иметь в виду, что с момента внесения имущества в уставной (складочный) капитал и государственной регистрации соответствующих юридических лиц учредители (участники) названных юридических лиц утрачивают право собственности на это имущество.

Тема 2.2.2. Система вещно-правовых способов защиты: виндикационный иск, негаторный иск, иск о признании права собственности

Иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения (**виндикационный иск**) — это внедоговорное требование не владеющего собственника к фактическому владельцу о возврате имущества в натуре.

Право на вещь принадлежит собственнику, утратившему владение вещью. Однако наряду с ним виндицировать имущество может также лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом в силу закона или договора. Таким лицом, именуемым обычно *титულным владельцем имущества*, может выступать арендатор, хранитель, комиссионер и т. д.

В качестве ответчика по виндикационному иску выступает фактический владелец имущества, незаконность владения которым подлежит доказыванию в виндикационном процессе.

Предметом виндикационного иска является требование о возврате имущества из незаконного владения. Наряду с предметом иска истец должен сформировать его основание путем указания на те юридические факты, с которыми он связывает свое требование к ответчику.

Иск об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (**негаторный иск**), — внедоговорное требование владеющего вещью собственника к третьему лицу об устранении препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения имуществом. Он предъявляется лишь тогда, когда собственник и третье лицо не состоят между собой в обязательственных или иных отношениях по поводу спорной вещи и когда совершенное правонарушение не привело к прекращению субъективного права собственности.

Правом на негаторный иск обладают собственник, а также титульный владелец, которые владеют вещью, но лишены возможности пользоваться или распоряжаться ею. В качестве ответчика выступает лицо, которое своим противоправным поведением создает пре-

пятствие, мешающее нормальному осуществлению права собственности (право титульного владения).

Предметом негаторного иска является требование истца об устранении нарушений, не соединенных с лишением владения.

Основанием негаторного иска служит обязательство, обосновывающее право истца на пользование и распоряжение имуществом, а также подтверждающее, что поведение третьего лица создает препятствие в осуществлении этих полномочий.

Иск о признании права собственности — это внедоговорное требование собственника имущества о констатации перед третьими лицами факта принадлежности истцу права собственности на спорное имущество, не соединенное с конкретными требованиями о возврате имущества или устранение иных препятствий, не связанных с лишением владения.

Предметом иска о признании права собственности является лишь констатация факта принадлежности истцу права собственности, иного вещного права на имущество, но не выполнение ответчиком каких-либо конкретных обязанностей.

Основанием иска являются обстоятельства, подтверждающие наличие у истца права собственности или иного права на имущество.

В Письме ВАС РФ от 23.07.1993 г. № С-13/ОП-245 «Об отдельных рекомендациях, принятых на совещаниях по судебной-арбитражной практике» говорится о праве предприятия заявлять иски об истребовании имущества, которое должно было быть передано ему согласно ранее принятому компетентным органом решению; о применении срока исковой давности к искам об истребовании имущества из чужого незаконного владения и о признании права собственности. В нем также отмечается, что иски о возврате имущества из чужого незаконного владения, об обязанности предприятия передать имущество согласно принятому компетентным органом решению могут быть предъявлены в арбитражные суды в общий срок исковой давности, а иски о признании юридического факта арбитражным судам неподведомственны.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Что понимается под гражданско-правовой защитой?
2. Какие средства защиты права собственности предусмотрены гражданским правом?
3. О чем идет речь в постановлении Пленума ВС РФ № 10 и ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 г.?

ЗАДАЧИ

1. По договору аренды ООО «Стройсервис» передало автомобиль индивидуальному предпринимателю сроком на один год. По истечении указанного срока арендатор отказался возвратить обществу автомобиль, мотивировав свой отказ тем обстоятельством, что им выплачена арендная плата в размере, превышающем стоимость автомобиля в полтора раза.

ООО «Стройсервис» предъявило в арбитражный суд иск к индивидуальному предпринимателю в порядке ст. 301 части первой ГК РФ. В обосновании исковых требований общество указало, что спорный автомобиль является собственностью предприятия и был передан в аренду на определенный срок, который истек. По условиям договора не предусмотрено, что арендатор получает право выкупа арендованного автомобиля за счет арендной платы.

Какое решение должен принять арбитражный суд?

2. Нежилое помещение, занимаемое двумя организациями, было разделено на две части. Один из собственников нежилого помещения поставил перегородку и отсек тем самым вход в здание. Таким образом второй собственник был лишен возможности пользоваться своим помещением.

Рассмотрите ситуацию, дайте консультацию по делу.

3. Гражданка Козлова И.А. приобрела на рынке норковую шубу у незнакомого ей человека. Спустя два месяца к Козловой пришли сотрудники милиции и объявили, что шуба была похищена.

Какими правами обладает добросовестный приобретатель. Какую консультацию вы дадите гражданке Козловой?

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Составьте: иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск); иск об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негативный иск).
2. Изучите положения ст. 301 — 306 ГК и ответьте на вопросы:
 - 1) В каких случаях может быть использован виндикационный иск?
 - 2) Вправе ли собственник при истребовании имущества из чужого незаконного владения потребовать также возмещения всех доходов, полученных от использования имущества?
 - 3) Каким образом защищаются права владельца, не являющегося собственником имущества? А как защищаются права собственника от нарушений, не связанных с лишением владения?
 - 4) Какие последствия возникают в случае прекращения права собственности в силу закона?

ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

Глава 3.1

ПОНЯТИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, ИЗМЕНЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Тема 3.1.1. Понятие и типы обязательств. Стороны обязательств

Обязательство в гражданском праве — это определенное правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) соответствующее действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п. либо воздержаться от него, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Однако для характеристики обязательства недостаточно указания на обязанности должника и права кредитора. Так, основной обязанностью налогоплательщика является своевременная и полная уплата налогов, а государство в лице налоговых органов вправе потребовать от него неуклонного исполнения этой обязанности и применить меры ответственности в виде штрафа в случае его нарушения.

Обязательство отличается от других гражданско-правовых отношений прежде всего тем, что в обязательстве отражается динамика гражданских прав и обязанностей в рамках обязательства, причем обязанности одной стороны совершить указанные действия или воздержаться от их совершения в пользу другой стороны противостоит право другой стороны потребовать совершения обязательств.

В противоположность вещному правоотношению, в котором праву одного лица соответствует обязанность всех вообще сограждан, в обязательственном правоотношении устанавливается полная определенность лиц, участвующих в нем. Отношение существует только между известными лицами — участниками обязательственного правоотношения — и не касается прочих сограждан.

Эти лица, субъекты отношения, носят специальные названия. Активный субъект называется *верителем* или *кредитором*, потому что он верит исполнительности пассивного субъекта, который называется *должником*, потому что он должен исполнить то, к чему обязывает его установленное отношение.

Объектом обязательственного правоотношения является действие, которое составляет содержание обязательства. Действие должно быть четко определено, чтобы при исполнении обязательства не могло возникнуть сомнения относительно того, что должен сделать должник. Действие, составляющее объект обязательства, предполагает:

а) передачу от одного лица другому вещи в собственность, например: купля-продажа, дарение;

б) предоставление одному лицу возможности пользоваться вещью, принадлежащей другому, например ссуда.

Так, автор до истечения пяти лет со времени заключения договора с издателем не вправе повторять своего издания, но если через год после выхода книги в свет она вся разошлась, то для издателя нет смысла запрещать автору приступить к новому изданию, а потому автор освобождается от своей обязанности.

Обеспечение обязательства

Обязательство дает право требовать, но не принуждать к исполнению действия, обещанного должником. Если с этой стороны нет и не может быть никакого обеспечения, гарантирующего, что установленное обязательство будет в точности исполнено, то по крайней мере необходимо обеспечить верителю тот имущественный интерес, который для него связывается с обязательством. Действительно, все имущество должника отвечает за его исполнительность. Если он уклоняется от исполнения условленного действия, то интерес кредитора, соединенный с этим действием, может быть осуществлен принудительно из имущества должника: часть этого имущества, а если нужно, то и все имущество будет продано общественной властью и полученная ценность пойдет на удовлетворение требований кредитора.

Нередко имущества оказывается недостаточно для удовлетворения всех предъявленных к кредитору требований. Предвидя подобные последствия, верители стараются обеспечить себя заранее привлечением к обязательству других лиц, имущество которых также отвечало бы за обязательство должника, или выделением из всего состава имущества должника известной индивидуально-опре-

деленной части, которая должна служить исключительным средством удовлетворения только данного требования и устранением прочих кредиторов. Этой цели отвечают *поручительство* и *залог*. Иногда кредитор чрезвычайно заинтересован в том, чтобы должник исполнил именно то действие, которое обязался. Поэтому кредитор старается побудить должника к точному выполнению угрозой более невыгодных последствий при уклонении. Этой цели служат по преимуществу *задаток* и *неустойка*.

Таким образом, способами обеспечения обязательств являются: 1) задаток, 2) неустойка, 3) поручительство, 4) залог и заклад.

Значение обязательства в гражданском праве

Ввиду многочисленности и разнообразия обязательственных правоотношений между участниками гражданского оборота важное значение приобретает систематизация обязательств. Она предполагает не только их единство, но и дифференциацию на основе правильно избранного классификационного критерия. Таким критерием могут служить те свойства обязательств, которые оказывают наиболее заметное влияние на характер их правового регулирования. Эти свойства позволяют классифицировать обязательства и расположить их по строго определенной системе.

Научно обоснованная система обязательств имеет важное значение для их надлежащего правового урегулирования. Она позволяет рассредоточить нормативный материал по различным структурным подразделениям обязательственного права таким образом, что единые по своей природе обязательственные отношения регулируются одними и теми же нормами права. И наоборот — различные по своим наиболее существенным признакам обязательственные отношения регулируются различными по содержанию правовыми нормами. Так, общие для всех обязательств свойства позволили выделить общую часть обязательственного права, состоящую из таких правовых норм, которые в равной мере применимы ко всем обязательствам.

Особенности отдельных видов обязательств предопределяют существование внутренних структурных подразделений обязательственного права. Значительную роль играет система обязательств и в правоприменительной деятельности. Она позволяет четко отграничить один вид обязательств от другого.

Систему обязательств целесообразно строить на основе последовательной многоступенчатой классификации: на каждой отдельно взятой ступени необходимо использовать единый классификацион-

ный критерий, который позволяет выявить наиболее существенные различия в обязательственных правоотношениях. В соответствии с изложенным все обязательства делятся на два типа. Внутри каждого выделяются определенные группы обязательств. Каждая группа состоит из различных видов обязательств. Наконец, конкретные виды делятся на подвиды и формы обязательств.

Вопрос о классификации обязательств имеет дискуссионный характер. Нередко классификация обязательств осуществляется путем произвольного вычленения отдельных видов обязательственных правоотношений вне их связи с другими обязательствами. Например, выделяются договорные и внедоговорные, односторонние и взаимные, простые и сложные, альтернативные и факультативные, главные и дополнительные обязательства.

Классификация способна решать лишь частные вопросы, связанные с отграничением одних обязательств от других по произвольно избранному признаку, и не создает единой системы обязательств, которую можно было бы использовать при систематизации законодательства. Поэтому большинство исследователей стремятся охватить единой классификацией систему обязательств в целом. При этом используются различные критерии. Так, С. И. Аскназий проводит классификацию обязательств с учетом главным образом их экономических особенностей. О. А. Красавчиков в качестве классификационного критерия использует направленность обязательственных правоотношений. М. В. Гордон применяет смешанный юридический и экономический критерий.

При всем различии изложенных выше позиций все они страдают общим недостатком: выделенные на основе предлагаемых критериев виды обязательств не обладают необходимой правовой общностью. Это и не удивительно, поскольку многочисленность и разнообразие обязательственных правоотношений не позволяют их расположить в одном классификационном ряду. Поэтому более предпочтительной представляется приведенная выше система обязательств, основанная на многоступенчатой классификации.

Типы и группы обязательств

В зависимости от основания возникновения обязательства делятся на два вида: договорные и внедоговорные. *Договорные обязательства* возникают на основе заключенного договора, а *внедоговорные* — предполагают в качестве своего основания другие юридические факты. Значение такого деления состоит в том, что содержание

договорных обязательств определяется не только законом, но и соглашением лиц, участвующих в обязательстве. Содержание же внедоговорных обязательств зависит только от закона или закона и воли одной из сторон в обязательстве. Юридическая общность договорных обязательств позволяет к тому же выделить значительное количество общих норм права, в равной мере применимых ко всем многочисленным и разнообразным договорным обязательствам.

Совокупность этих правовых норм образует общую часть института договорного права.

Как договорные, так и внедоговорные обязательства подразделяются на группы. Так, в рамках договорных обязательств в зависимости от характера опосредуемого ими перемещения материальных благ выделяются следующие группы:

- 1) по реализации имущества;
- 2) предоставлению имущества в пользование;
- 3) выполнению работ;
- 4) перевозкам;
- 5) оказанию услуг;
- 6) расчетам и кредитованию;
- 7) страхованию;
- 8) совместной деятельности;
- 9) смешанные.

Внутри в договорных обязательств можно выделить две группы:

- 1) обязательства из односторонних сделок;
- 2) охранительные обязательства.

Входящие в одну и ту же группу обязательства характеризуются экономической общностью, предопределяющей и общность их правового регулирования. Например, такие обязательства по реализации имущества, как купля-продажа, мена и рента, подчиняются ряду общих правил (п. 2 ст. 567, п. 2 ст. 585 ГК).

Тема 3.1.2. Основания возникновения обязательств

Закон определяет, что основаниями возникновения обязательства могут быть юридические факты и события, в юридической природе которых содержатся обязательственные отношения.

Согласно п. 2 ст. 307 ГК обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований. К таким основаниям можно отнести сделки, административные акты, неоснова-

тельное обогащение, иные действия граждан и юридических лиц, события.

Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Гражданский кодекс определяет *договор* как основное основание возникновения обязательства (п. 2 ст. 307 ГК).

Договор — это согласие двух или более лиц, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения, юридическая природа которого фактически есть обязательственные отношения. Различные виды договоров (купли-продажи, смены, перевозки, комиссии, поручения, займа, хранения и страхования) имеют общее назначение: служить формой организации имущественного оборота.

В случаях, когда лицо своими единоличными действиями, без вступления в соглашение с кем-либо, порождает у других лиц, граждан обязанности, говорят, что обязательства возникают из *односторонних сделок*.

Основаниями для возникновения обязательств могут служить завещание, принятие наследства, отказ от наследства.

В гражданском обороте распространенной формой односторонней сделки стали торги, проводимые в форме аукционов и конкурсов (ст. 447 ГК). Они также служат основанием обязательственных отношений, так как лицо, которое выиграло аукцион, конкурс или торги, приобретает право требовать заключения договора.

Основаниями, вытекающими из внедоговорных обязательств, являются:

а) обязательство из причинения вреда гражданину или юридическому лицу (ст. 1064 ГК);

б) обязательства из неосновательного обогащения (ст. 1102 ГК).

Согласно ст. 1064 ГК между лицом, причинившим неправомерным действием (бездействием) вред личному имуществу гражданина, а также вред юридическому лицу, и потерпевшим возникают обязательственные правоотношения, в силу которых причинитель обязан возместить потерпевшему ущерб в полном объеме.

Неосновательное обогащение — это приобретение имущества или сбережения за счет другого лица. В силу ст. 1102 ГК лицо, которое без установленных законом, иным правовым актом или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить его.

Основанием возникновения обязательств могут быть *действия граждан и юридических лиц* (ст. 8 ГК). К ним законодатель относит правомерные действия субъектов гражданского права по предотвращению вреда личности или имуществу юридического лица. Лицо, нашедшее, сохранившее и возвратившее вещь, при наличии определенных условий имеет право на возвращение необходимых расходов и уплаты вознаграждения (ст. 229 ГК).

Публичной основой для возникновения обязательств служат административные акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве оснований возникновения гражданских прав и обязанностей (ст. 8 ГК).

Согласно ст. 8 ГК, помимо Гражданского кодекса существуют нормативные акты, порождающие гражданские права и обязанности, которые вступают в силу только в совокупности с конкретными юридическими фактами (страховой случай страхового договора создает условия, при которых страховщик обязан уплатить страховое возмещение страхователю).

Тема 3.1.3. Основания изменения и прекращения обязательства

Основания изменения обязательств

Основаниями для изменения обязательства могут служить обстоятельства, которые изменяют первоначальное обязательство в целом или в какой-либо его части. Условия, при которых изменяются или прекращаются обязательства, содержатся в нормах Гражданского кодекса, гражданском законодательстве либо в тексте договора.

Обязательства могут быть изменены по причинам, которые зависят либо не зависят от воли сторон, могут иметь направленность в деятельности субъектов обязательства и не иметь ее, носить законный или деликтный характер, возникать с участием только кредитора и должника, либо с участием третьих лиц. При этом изменения не приводят к прекращению прежнего обязательства, юридическая сущность которого остается без изменения, т. е. оно подчиняется правилам исполнения обязательства. Неизменными остаются субъекты, место, время, предмет и способ исполнения обязательства.

Основаниями для изменения обязательства могут служить:

- 1) изменение условий обязательства по соглашению сторон;

- 2) требование одной из сторон в случае грубого нарушения другой стороной условий обязательства;
- 3) форс-мажорные обстоятельства, которые связаны с природными катаклизмами и не зависят от воли людей;
- 4) принятие нового нормативно-правового акта или отмена старого, который в корне меняет условия гражданского оборота, определенного конкретным обязательством.

Понятие прекращения обязательств

Прекращение обязательства — последняя стадия существования обязательства, с завершением которой первоначальная юридическая связь между сторонами, выраженная в конкретном обязательстве, утрачивается.

Прекращение обязательства означает отпадение правовой связанности его субъектов, утрачивающих вследствие прекращения обязательства субъективные права и обязанности, составляющие содержание обязательственного правоотношения.

При прекращении обязательство перестает существовать и его участники больше не связывают те права и обязанности, которые ранее из него вытекали. Это означает, что кредитор больше не вправе предъявлять к должнику каких-либо требований, опираясь на данное обязательство; стороны не обязаны нести ответственность по нему; они не могут переуступить свои права и обязанности в установленном порядке третьим лицам и т. д.

Следует иметь в виду, что обязательство может быть прекращено не только тогда, когда его цель достигнута, но и тогда, когда этого еще не произошло, и даже тогда, когда эта цель оказывается недостижимой.

Основания прекращения обязательств

Перечень наиболее часто встречающихся оснований прекращения обязательств дан в ГК, причем действующий Кодекс не только расширил основания прекращения обязательств введением отступного, прощения долга, но и привел их в систему.

Обязательства прекращаются полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК, другими законами, иными нормативными актами или договором (п. 1 ст. 407 ГК). В случаях, предусмотренных законом или договором, прекращение обязательства допускается по требованию одной из сторон.

Различают два вида прекращения обязательств: *полное* и *частичное*. Первое может произойти при любом обязательстве, второе — лишь при обязательстве, обладающем свойством *гелимости*. Например, в договоре поставки предусмотрена доставка товаров на склад покупателя транспортом поставщика. Тем самым налицо два обязательства поставщика: во-первых, передать, во-вторых, доставить.

Если стороны придут к соглашению, по которому условие о доставке будет заменено передачей товара непосредственно на складе поставщика («самовывозом»), из первоначального обязательства сохранится только первое, составлявшее ранее часть обязательства поставить товар.

Различаются последствия прекращения основного и вспомогательного (дополнительного) обязательств. Прекращение первого автоматически прекращает второе. В то же время прекращение дополнительного обязательства не влияет на действительность основного. Указанное соотношение можно проиллюстрировать на примере долга, с одной стороны, и обеспечивающего его залога — с другой. Имеется в виду, что прекращение долга (например, уплата взятых займа денег) влечет прекращение переданного в обеспечение долга залога (п. 1 ст. 352 ГК РФ). Однако прекращение залога не лишает залогодержателя права требовать исполнения обязательства: основанием для заявления такого требования как раз и служит сохранение силы основного обязательства.

Прекращение обязательства не исключает того, что в прямой связи с ним между сторонами возникает новое обязательство, цель которого по общему правилу — устранить возникший дисбаланс во взаимоотношениях сторон.

Основания прекращения обязательства образуют *правопрекращающие юридические факты*.

Одни правопрекращающие факты возникают по воле участников обязательства и приводят к прекращению обязательства, например новация, зачет, предоставление отступного, прощение долга; другие прекращают обязательство независимо от воли участников и стадии его исполнения, например смерть физического лица, участвующего в обязательстве личного характера, совпадение должника и кредитора в одном лице, ликвидация юридического лица — участника обязательства; третьи делают объективно невозможным дальнейшее существование обязательства, например, издание акта государственного органа, наступившая невозможность исполнения обязательства и т. д.

Наличие оснований, ведущих к прекращению обязательства, как и сам факт прекращения обязательства должны быть надлежащим

образом оформлены. По общему правилу прекращение обязательств оформляется теми же способами, что и их установление.

Исполнение обязательства. Большинство обязательств прекращается их исполнением. Исполнение — естественное завершение развития обязательственного правоотношения. Но прекращение обязательства может быть обусловлено не всяким, а лишь надлежащим его исполнением, т. е. таким, которое соответствует условиям обязательства, требованиям закона и иных правовых актов, а при отсутствии таких требований и условий — обычаям делового оборота или иным обычно предъявляемым требованиям (ст. 309 ГК). Например, невозврат кредита прекращает действия обязательства заемщика по его возврату и после расторжения договора. Надлежащее исполнение есть достижение той цели, ради которой возникло обязательство.

Как основания установления обязательственного правоотношения, так и основания его прекращения имеют значение сделки, поэтому их совершение должно подчиняться правилам о форме сделки. Если обязательство устанавливается в письменной форме, то должно быть письменно оформлено и его исполнение.

Надлежащим исполнением считается также исполнение обязательства внесением долга в депозит нотариуса или суда, когда это допускается законом (ст. 327 ГК).

Если участники обязательства нарушают хотя бы одно из условий его надлежащего исполнения, обязательство не прекращается, а усложняется, «обрастая» новыми, дополнительными обременениями для неисправного должника — по уплате штрафов, возмещению убытков и т. п. Лишь после того как стороны совершат все вытекающие из обязательства действия, наступает момент, когда оно признается прекращенным.

Зачет. Этому способу прекращения обязательства придается особое значение: его широкое использование служит одним из средств сокращения необходимой для оборота денежной массы, ликвидации неплатежей за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги.

Наиболее простой вариант зачета возникает, например в случаях, когда налицо два договора займа, при этом каждая из сторон выступает в качестве займодавца в одном договоре и заемщика — в другом. Возможен зачет и недоговорных обязательств, например, обязательства из причинения вреда имуществу одного лица либо обязательства, в котором потерпевший оказался в положении неосновательно обогатившегося по отношению к причинителю вреда. Во всех этих случаях обязательства являются встречными, поскольку кредитор одного обязательства выступает должником другого.

Однородность, которая в соответствии со ст. 410 ГК также является непременным условием зачета, относится, в частности, к предмету обязательства. Чаще всего речь идет о зачете денежных обязательств или по крайней мере таких, которые могут быть выражены в деньгах (в последнем случае имеются в виду, помимо вещей, также работы и услуги). Однородность должна проявляться и в природе обязательств. Так, должны быть признаны неоднородными и соответственно неспособными к зачету требования о перечислении авансового платежа на полученные товары — по одному договору и о взыскании пени за недопоставку — по другому. Высший Арбитражный суд (ВАС) РФ признал неоднородными и неспособными к зачету обязательства возратить полученную сумму кредита одной стороны и возникшее из поручительства субсидиарное по своему характеру обязательство другой стороны¹.

Препятствием к зачету не может служить то обстоятельство, что встречное обязательство исполнено третьим лицом при условии, что третье лицо сослалось на исполнение чужого обязательства².

Возможность зачета по заявлению одной из сторон вместе с тем означает недопустимость оспаривания зачета по мотиву несогласия другой стороны.

Если размеры встречных требований неодинаковы, то большее по размеру, прекращаясь только в соответствующей части, во всем остальном сохраняет свою силу.

Принципиальная схема зачета встречных требований предполагает существование двух обязательств, совпадающих по составу сторон. Однако нет препятствий к одновременному зачету нескольких обязательств каждой из сторон, а также к зачету одновременно по обязательствам трех и более участников.

Зачет может быть совершен в отношении способных к исполнению обязательств, в частности таких, в которых наступил срок исполнения. При этом не имеет значения, был ли этот срок предусмотрен в самом обязательстве, определен ли он кредитором в порядке осуществления своего права (речь идет об обязательствах до востребования) или представляет собой «разумный срок».

Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны (ст. 410 ГК).

Зачет как способ прекращения обязательства характеризуется тем, что при столкновении двух встречных однородных требований,

¹ См.: Вестник ВАС РФ. — 1996. — № 4. — С. 14 — 15.

² См.: Вестник ВАС РФ. — 1997. — № 5. — С. 67.

срок исполнения которых наступил или исполнение которых можно потребовать в одно и то же время, они взаимно погашают друг друга полностью (при равенстве сумм в обязательстве) или частично (если суммы встречных обязательств различны).

Зачет должен быть произведен по заявлению одной из сторон, если одновременно присутствуют три условия:

1) встречность требования, т. е. участие сторон одновременно в двух обязательствах: кредитор в одном обязательстве является должником в другом обязательстве;

2) однородность предмета обязательства (деньги, вещи одного и того же рода и пр.), чтобы зачету не предшествовало соглашение сторон об изменении предмета обязательства;

3) наступление срока исполнения по обоим требованиям, которые подлежат зачету.

Зачет наиболее часто применяется в отношении денежных обязательств, но нет препятствий к прекращению зачетом других обязательств, предмет которых однороден.

Зачетом может быть погашено действительное обязательство, обеспеченное судебной защитой. Нельзя требовать зачета в отношении обязательства, по которому истек срок исковой давности. Оно может быть прекращено зачетом, если на его исполнение добровольно согласится должник. В противном случае кредитору придется обращаться в суд с просьбой о восстановлении в установленном порядке срока исковой давности.

По прямому указанию ст. 411 ГК не допускается зачет требований:

если по заявлению одной из сторон к требованию подлежит применение срока исковой давности и этот срок истек;

о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

взыскании алиментов;

пожизненном содержании;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Частным случаем является зачет при *уступке требования*. В случае уступки требования должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору.

Зачет производится, если требование возникло по основанию, существовавшему к моменту получения должником уведомления об уступке требования, и срок требования наступил до его получения либо этот срок не указан или определен моментом востребования (ст. 412 ГК).

Данные правила основываются на том, что при уступке требования не должно ухудшаться положение должника. Должник вправе вы-

двигать против требования нового кредитора возражения, которые он имел против первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору (ст. 386 ГК). Поэтому должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору на условиях, предусмотренных для осуществления зачета.

Новация. Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же сторонами, которое предусматривает иной предмет или способ исполнения (ст. 414 ГК).

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов. Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальными, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

В отличие от других соглашений сторон, также приводящих к прекращению обязательства, например отступного, новация не прекращает правовой связанности сторон, так как взамен обязательства, действие которого прекращается, ими совершается новое обязательство, заменяющее прежнее.

Действующий ГК в отношении новации как способа прекращения обязательств содержит правила, существенно отличающиеся от ранее действовавших. Ранее под новацией понималось соглашение о замене одного обязательства другим между теми же лицами. Нередко сложно было различить новацию, соглашение о замене исполнения или изменение каких-то иных условий обязательств (срок исполнения, порядок платежа и т. п.).

Статья 414 ГК уточняет, что стороны, новирова обязательства, должны предусмотреть изменение предмета или способа исполнения. Но главное в том, что изменяя предмет или способ исполнения, стороны специально оговаривают условие о прекращении ранее действовавшего обязательства и замене его новым обязательством.

Новацию характеризуют следующие признаки:

наличие соглашения сторон, т. е. отсутствие спора относительно прекращения действия прежнего обязательства и относительно условий нового обязательства;

прекращение прежнего обязательства;

прекращение всех дополнительных обязательств, обеспечивающих исполнение прежнего обязательства, если стороны не договорились при заключении нового соглашения об ином;

возникновение между теми же лицами нового обязательства, содержащего условие об ином предмете или об ином способе исполнения.

Поскольку новое обязательство призвано заменить обязательство, прекращающее свое действие, действительность нового обязательства зависит от действительности прежнего. Если прежнее обязательство окажется недействительным, недействительным будет и обязательство, его заменившее.

Отступное. По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т. п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами (ст. 409 ГК). Предоставление отступного как способ прекращения обязательства может быть предусмотрено и при возникновении обязательства, и в ходе его исполнения. Вид отступного может быть различным: передача денег, предоставление имущества, выполнение работ, оказание услуг.

Размер, сроки и порядок отступного устанавливаются соглашением сторон.

Прощение долга. Новое для гражданского права основание возникновения обязательства — прощение долга — отличается тем, что не предполагает встречного удовлетворения; в противном случае могла бы идти речь только о новации.

Прощение долга выражается в форме освобождения кредитором должника от имущественной обязанности. В результате прощение долга становится одним из видов дарения. В этой связи оно должно быть основано на соглашении сторон и подчиняться ограничениям и запретам, установленным ст. 575, 576 ГК.

Прощение долга одним из контрагентов в двустороннем договоре не освобождает его от исполнения встречной обязанности (так, прощение долга в виде уплаты квартирной платы не освобождает наймодателя от производства лежащего на нем в силу договора капитального ремонта).

Примером недопустимости прощения долга в связи с нарушением прав третьих лиц, о котором идет речь во второй фразе ст. 415 ГК, может служить осуществление его при предстоящем признании кредитора несостоятельным (банкротом). Соответствующие положения, призванные избежать прощения долга, содержатся, в частности, в ст. 19 и 25 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Такого рода действия именуется в нем недобросовестным удовлетворением требований кредиторов (требований одних кредиторов в ущерб интересам других).

Обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК).

С учетом того, что прощение долга в соответствии со ст. 572 ГК рассматривается в качестве одной из форм договора дарения, для его совершения недостаточно одностороннего акта кредитора, прощающего долг. Необходимо и согласие должника на то, чтобы соответствующий долг был с него сложен. На практике в подобных случаях должник выражает свое согласие чаще всего не путем формального выражения своего согласия, а путем *конклюдентных* действий, свидетельствующих о его согласии с действиями кредитора.

Невозможность исполнения. Иногда случается, что уже после возникновения обязательства выясняется невозможность его исполнения. Невозможность исполнения делает бессмысленным существование обязательства, поэтому оно прекращается.

Обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (п. 1 ст. 416 ГК). Невозможность исполнения, как основание прекращения обязательства, должна наступить в силу объективных обстоятельств, сделавших невозможным исполнение для данного должника. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

При с л у ч а й н о й невозможности исполнения обязательство прекращается и должник никакой ответственности за его неисполнение не несет. Если ни одна из сторон до возникшей невозможности исполнения еще не успела совершить связанных с обязательством действий, дело ограничивается его прекращением.

Уже произведенное исполнение во взаимном обязательстве сохраняет силу при условии, что совершившая его сторона получила от второго контрагента встречное удовлетворение, а то исполнение, за которое она встречного удовлетворения не получила, должно быть ей возвращено.

При в и н о в н о й невозможности исполнения основное обязательство не прекращается, а лишь изменяется, так как для виновной стороны обязанность исполнения преобразуется в обязанность возместить причиненные контрагенту убытки, оплатить неустойку и пр.

Когда предмет обязательства определен индивидуальными признаками, его гибель приводит к невозможности исполнения и обязательство прекращается. Родовые вещи, т. е. имеющие общие признаки, юридически заменимы и до тех пор, пока замена для должни-

ка осуществима, обязательство сохраняется, так как оно объективно может быть исполнено.

Невозможность исполнения наступает и тогда, когда вещи, являвшиеся предметом обязательства, изъяты из гражданского оборота.

Невозможность исполнения, т. е. совершения действий, составляющих содержание обязательств, может быть как фактической, так и юридической. Статья 416 ГК имеет в виду первую. Речь идет о невозможности исполнить обязательство в натуре в силу объективных обстоятельств, в частности гибели индивидуально-определенной вещи, составляющей предмет обязательства.

Невозможность исполнения различается по времени ее возникновения: она может быть первоначальной, т. е. существовавшей в момент, когда обязательство должно было возникнуть, и последующей, наступившей уже в период действия обязательства. Статья 416 ГК имеет в виду только последующую невозможность исполнения, поскольку при первоначальной обязательство вообще признается невозникшим.

В случае если невозможность исполнения связана с обстоятельствами, которые в силу ст. 401 ГК влекут наступление ответственности, одновременно с прекращением первоначального обязательства возникает обязательство возместить причиненные убытки или уплатить предусмотренную в первоначальном обязательстве неустойку.

Пункт 2 ст. 416 ГК выделил из всех возможных обстоятельств, повлекших невозможность исполнения, только то, которое вызвано виновными действиями кредитора. Исключительный характер соответствующей нормы позволяет от противного сделать вывод, что во всех, не охваченных ею случаях ответственности, т. е. при отсутствии своей вины, кредиторы вправе требовать возвращения исполненного по договору. Такое решение соответствует ст. 1102 ГК, так как должник в указанном случае оказывается в положении неосновательно обогатившегося.

Статья 416 ГК не распространяется на денежные обязательства, поскольку к ним неприменимо понятие невозможности исполнения в натуре. Соответствующий вывод вытекает из п. 3 ст. 401 ГК.

Совпадение должника и кредитора в одном лице. Такое совпадение может происходить по разным основаниям. Наиболее распространенный случай при *универсальном правопреемстве*. Применительно к юридическим лицам имеется в виду их реорганизация в форме слияния (оба ранее существовавших юридических лица до реорганизации были разными сторонами в одном и том же обяза-

тельстве) либо присоединения (сохранившееся и присоединенное юридические лица выступали соответственно должником и кредитором одного и того же обязательства). Аналогичная ситуация возможна и применительно к гражданам, когда в качестве кредитора и должника в обязательстве выступали будущий наследник и наследодатель.

Обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК). Это, в частности, происходит в случаях, когда имущество кредитора по наследству переходит к должнику, и наоборот, при слиянии или присоединении юридических лиц, связанных взаимными обязательствами. В обоих случаях исчезает второй субъект правоотношения, в связи с чем прекращается и самое правоотношение. Разумеется, при переходе по наследству или при реорганизации юридических лиц может прекратиться свое существование лишь часть обязательства, если, например, другая его часть переходит к наследникам, не связанным при жизни с наследодателем обязательственным правоотношением или если не все права и обязанности объединившихся юридических лиц переходят к возникшему на их основе юридическому лицу.

Смерть гражданина. Статья 418 ГК исходит из необходимости применения одного и того же принципа в случае смерти как кредитора, так и должника. В основе указанной статьи лежит принцип *неотчуждаемости и непередаваемости* иным способом личных неимущественных прав и других нематериальных благ.

Действие общего правила, закрепленного в статье, в ряде случаев ограничивается специальными нормами. Например, применительно к смерти ссудополучателя особо оговорено, что договор безвозмездного пользования прекращается, кроме случаев, когда иное предусмотрено договором (ст. 701 ГК).

Высший Арбитражный суд РФ, сославшись на то, что прекращенным по причине смерти должника может быть признано только обязательство, связанное с личностью должника, указал, что в обязательстве, вытекающем из кредитного договора, основания для применения ст. 418 ГК отсутствуют¹.

Обязательство прекращается смертью должника, если исполнение не может быть произведено без его личного участия либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника (п. 1 ст. 418 ГК).

Обязательство прекращается смертью кредитора, если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным

¹ См.: Вестник ВАС РФ. — 1997. — № 4. — С. 86.

образом неразрывно связано с личностью кредитора (п. 2 ст. 418 ГК).

Правила о прекращении обязательства смертью гражданина рассчитаны на обязательства, носящие личный характер, ибо по общему правилу обязательственные правоотношения имущественного характера, не связанные с личностью кредитора или должника, не прекращают своего существования со смертью гражданина, а переходят к его наследникам.

Права и обязанности, не переходящие по наследству, такие, как право на получение алиментов или выплат по возмещению вреда, причиненного здоровью, право представлять или быть представляемым по договору поручения, выполнение творческой работы по заказу и т. п., со смертью гражданина (как управомоченного, так и обязанного) прекращают свое существование, если закон не предусматривает иных последствий.

Прекращение юридического лица. Обязательство прекращается ликвидацией юридического лица (должника или кредитора), кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (ст. 419 ГК). Ликвидация юридического лица исключает правопреемство и служит основанием прекращения обязательства.

Обязательство ликвидированного юридического лица прекращается с даты внесения в государственный реестр записи о ликвидации юридического лица (п. 8 ст. 63 ГК).

Некоторые обязательства по прямому указанию закона могут сохранять силу и после ликвидации юридического лица. Так, ликвидируемое предприятие обязано капитализировать и внести в органы социального страхования суммы, подлежащие выплате в возмещение вреда, причиненного работнику увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением им трудовых обязанностей. Страховые организации будут производить указанные выплаты в пользу потерпевшего и после ликвидации юридического лица, причинившего ему вред.

Издание акта государственного органа. Обязательство может быть прекращено на основании акта государственного органа. Если в результате издания такого акта исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части (п. 1 ст. 417 ГК).

Приведенный в ст. 417 ГК способ прекращения обязательства является частным случаем невозможности исполнения обязатель-

ства, вызванной, например, запретом вывоза продукции за пределы определенной территории; запретом заниматься тем или иным видом деятельности; наложением ареста на имущество должника и т. п.

Законность акта государственного органа может быть оспорена в судебном порядке. В случае признания в установленном порядке акта государственного органа недействительным, на основании которого обязательство прекратилось, обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон или существования обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора (п. 2 ст. 417 ГК).

Стороны, понесшие в результате этого убытки, вправе требовать их возмещения, если убытки причинены гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействий) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов (ст. 16 ГК).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Что такое обязательство в гражданском праве?
2. Дайте определение обязательственного правоотношения.
3. Что представляет собой объект обязательственного отношения?
4. Какое значение отведено обязательству в гражданском праве?
5. Определите типы обязательств в гражданском праве.
6. Что включает в себя понятие прекращения обязательства?
7. Какие два вида прекращения есть в гражданском праве?
8. Что представляет собой исполнение обязательства?
9. Является ли зачет способом прекращения обязательства?
10. Когда по ГК не допускается зачет требований?
11. Что представляет собой новация как способ прекращения обязательства?
12. Что представляет собой отступное как способ прекращения обязательства?
13. Как определяется размер отступного? Каковы сроки и порядок предоставления отступного?
14. Можно ли рассматривать прощение долга как способ прекращения обязательства?
15. Когда возникает невозможность исполнения обязательства?
16. Возможно ли совпадение должника и кредитора в одном лице? Будет ли это способом прекращения обязательства?
17. Вызывает ли смерть гражданина прекращение обязательства?
18. Какие последствия возникают при прекращении юридического лица и издании акта государственного органа?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Заполните схему «Понятие обязательств, их виды и основания возникновения».

Схема 8. Понятие обязательств, их виды и основания возникновения



Глава 3.2

ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ. СПОСОБЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ НАДЛЕЖАЩЕГО ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Тема 3.2.1. Понятие и значение исполнения обязательства

Исполнение обязательств — это совершение кредитором и должником действий, составляющих содержание их прав и обязанностей, например: передача вещи, уплата денег, выполнение работ и т.д. В соответствии с общими признаками гражданского права обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательств и требованиями закона, иных

правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными предъявляемыми требованиями. Одностороннее изменение обязательств не допускается.

Обязательства заключаются для того, чтобы привести к определенному результату, например, получить, изготовить или отремонтировать какую-либо вещь, что достигается реализацией должником и кредитором прав и обязанностей, составляющих содержание обязательства. Как уже говорилось, содержание обязательства составляет совершение определенных действий либо воздержание от действий. Между тем исполнение обязательства может осуществляться именно путем активных действий, таких, как передача имущества, выполнение работы, уплата денег и т.д. Собственно, воздержание от действий не составляет автономной обязанности должника, а лишь дополняет обязанности по совершению активных действий.

Действия, которые подлежат исполнению, различны и зависят от конкретного содержания обязательственного отношения. Поскольку законом предусмотрена возможность возникновения обязательств, не только прямо указанных в законе, но и иных, не противоречащих общим началам и смыслу гражданского законодательства, перечень обязанностей должника в законе не является исчерпывающим. В законе названы лишь наиболее часто встречающиеся действия должника: передача имущества, уплата денег, выполнение работы. Несмотря на многообразие различных действий, совершаемых должником, их осуществление подчиняется общим правилам. Общие правила исполнения обязательства именуется *принципами исполнения обязательств*.

Тема 3.2.2. Предмет исполнения обязательств. Понятие надлежащего исполнения обязательств. Субъекты, срок, способы, место исполнения

Принцип надлежащего исполнения обязательств предусмотрен ст. 309 ГК, которая устанавливает, что «обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями». Принцип надлежащего исполнения предполагает, что обяза-

тельство должно быть исполнено надлежащими субъектами, в надлежащем месте, в надлежащее время, надлежащим предметом и надлежащим образом.

Принцип реального исполнения обязательства сформулирован в ст. 396 ГК и в качестве общего правила предписывает исполнение его *в натуре*, т. е. совершение должником именно того действия, которое составляет содержание обязательства, без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков и уплаты неустойки.

Правила исполнения обязательств включают в себя такие понятия, как: субъекты, сроки, предмет, способы, место.

Субъектами являются кредитор и должник.

Срок исполнения обязательства. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого его следует исполнить, то оно подлежит исполнению именно в этот день или в любой момент в пределах указанного периода.

Если обязательство не предусматривает даты исполнения и не содержит условий, позволяющих определить ее, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а также обязательство, день исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Предмет исполнения. Предметом исполнения обязательства называют вещь, работу или услугу, которые в силу обязательства должник обязан передать, выполнить или оказать кредитору. Чтобы обязательство считалось надлежаще исполненным, должник обязан передать именно тот предмет, который был предусмотрен.

Способ исполнения — это порядок совершения должником действий по исполнению обязательства. Так, обязательство может быть исполнено разовым актом, например, однократной уплатой всей денежной суммы при купле-продаже либо периодическими платежами по кредитному договору.

Если *место исполнения* не определено законом, иными правовыми актами или договором, не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение должно быть произведено:

по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество — в месте нахождения имущества;

по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, — в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество — в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

по денежному обязательству — в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения в момент возникновения обязательства;

если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника, — в новом месте жительства или нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменной места исполнения;

по всем другим обязательствам — в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо — в месте его нахождения.

Тема 3.2.3. Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательств

Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства (ст. 310 ГК) запрещает отказ от выполнения обязательств или изменение условий обязательства одной из сторон, кроме тех случаев, которые допускаются законом и другими правовыми актами. Эта норма является императивной и содержит одно из главных условий действительности гражданского оборота в предпринимательской деятельности.

Исключениями из общего правила являются следующие обстоятельства.

1. Невыполнение обязательств, изменение требований или условий, связанных с предпринимательской деятельностью одной из сторон, может допускаться в том случае, когда это оговорено в самом договоре и не противоречит законодательству. Подписывая договор, стороны обязуются односторонне не расторгать и не вносить поправки в обязательство, руководствуясь комментируемой нормой.

Если у одной из сторон, ввиду их предпринимательской деятельности, появляется необходимость в одностороннем порядке расторгнуть договор или внести какие-либо изменения в него, она обязана согласовывать эти изменения с другой стороной.

2. Если одна из сторон не выполнила свои обязательства либо выполнила их некачественно или не в срок (ст. 310 ГК РФ), законодательные и нормативные акты позволяют другой стороне, не нарушая договорных обязательств со своей стороны, расторгнуть обязательство, не выполнять обязательств либо вносить непосредственные изменения в одностороннем режиме. Данные случаи контролирует п. 2 ст. 450 ГК. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только при существенном нарушении договора другой стороной или в иных случаях, предусмотренных законодательством или договором. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

3. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, если такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

В отдельных случаях ГК и некоторые другие законы предоставляют право одностороннего отказа от исполнения обязательства.

В частности, применительно к договору купли-продажи допускается односторонний отказ покупателя при отказе продавца передать проданный товар (п. 1 ст. 463 ГК), при нарушении продавцом условия об ассортименте (п. 2 ст. 468 ГК), при передаче им товара ненадлежащего качества (п. 2 ст. 475 ГК) или некомплектного (п. 2 ст. 480 ГК). Статья 83 Устава железнодорожного транспорта предусматривает порядок возврата пассажиром неиспользованного билета.

Тема 3.2.4. Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств. Неустойка, залог

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 1 ст. 330 ГК).

Неустойка — это дополнительная санкция за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, помимо общей санкции возмещения убытков (ст. 393 ГК) она связывает должника угрозой возможности наступления строго определенной имущественной невыгоды, чем стимулирует его исполнить обязательство надлежащим образом. Изложенному пониманию стимулирующей (обеспечительной) роли неустойки соответствует и ее определение, данное в законе.

Функции и виды неустоек

Дополнительное (обеспечительное) значение неустойки по сравнению с общей санкцией возмещения убытков проявляется в следующем.

Убытки могут быть взысканы лишь тогда, когда они действительно имели место, причем для взыскания такого вида убытков, как упущенная выгода, необходимо также учитывать предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления (п. 4 ст. 393 ГК). Неустойка может быть взыскана независимо от этого. В п. 1 ст. 330 ГК сказано, что по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Размер убытков точно определяется лишь после факта неисполнения обязательства. При длящихся нарушениях должником своих обязательств размер убытков может быть определен только в будущем. А размер неустойки заранее определен, что делает ее взыскание неизбежным. Тем самым повышается реальность неблагоприятных имущественных последствий для должника, не исполняющего или ненадлежащим образом исполняющего обязательство. Кредитор в любом случае может взыскать неустойку, не дожидаясь возникновения убытков или точного определения их размера.

Определяя размер неустойки, ее соотношение с убытками, договаривающиеся стороны (при установлении договорной неустойки) и законодатель (при установлении законной неустойки) тем самым дают оценку значимости обеспечиваемого обязательства. *Чем более значимо обеспечиваемое обязательство, тем больше размер неустойки и выше ее штрафной характер.*

Обеспечительный потенциал неустойки всегда выше, если в ней преобладает штрафной характер. Исключительно штрафной характер имеет *кумулятивная (совокупная или штрафная) неустойка*, которая подлежит выплате сверх полного возмещения убытков. Поэтому данная неустойка имеет наибольшую обеспечительную силу. Другие виды неустоек — зачетная, исключительная, альтерна-

тивная — наряду с функцией штрафа исполняют и компенсационную функцию. Вследствие этого их обеспечительный уровень ниже, чем у кумулятивной неустойки.

Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 396 ГК). Таким образом, по общему правилу уплата неустойки (при условии возмещения убытков) в случаях ненадлежащего исполнения обязательства не придает ей характера отступного.

Возмещение убытков в случае неисполнения обязательства и уплата неустойки за его неисполнение освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 2 ст. 396 ГК). Следовательно, по общему правилу уплата неустойки (при условии возмещения убытков) в случаях неисполнения обязательства придает ей характер отступного.

Штраф представляет собой однократно взыскиваемую сумму, которая выражается в виде процентов пропорционально заранее определенной величине (например, 3 % стоимости не выполненной в срок работы).

Пеня представляет собой неустойку, исчисляемую непрерывно нарастающим итогом (например, 0,5 % за каждый день просрочки). Отмеченное обстоятельство предполагает вполне определенный круг случаев, при которых используется пеня, главным образом, при просрочке исполнения обязательства, прежде всего при несвоевременном платеже (например, 1 % за каждый день просрочки возврата полученного в банке кредита).

В зависимости от оснований их установления различаются неустойка, предусмотренная в законе («законная неустойка»), и неустойка, предусмотренная в договоре («договорная неустойка»). Законная неустойка и форма договорной неустойки указаны в ст. 331 и 332 ГК.

Главным условием признания неустойки законной является включение ее в состав императивной нормы.

Режим законной неустойки может быть распространен на случаи включения условия о неустойке не только в закон, но и в иные правовые и в целом нормативные акты, обязательные для сторон в соответствии со ст. 3 ГК.

Данная норма позволяет сделать вывод, что условие договора об освобождении стороны (сторон) от неустойки, указанной в законе или ином правовом акте, а равно об уменьшении такой неустойки является ничтожным.

Залог и его виды: заклад и ипотека

Сущность **залога** как *обеспечительного обязательства* состоит в том, что кредитор-залогодержатель приобретает право в случае неисполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, получить удовлетворение за счет заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, предусмотренными законом платежей (алиментные платежи, задолженность по заработной плате, прочие привилегированные требования). В ст. 334 ГК и Законе РФ от 29.05.1992 г. № 2872-I (в ред. от 19.07.2007 г.) «О залоге» приведены аналогичные определения понятия залога, хотя его смысловое значение в ГК шире, нежели в Законе РФ «О залоге». ГК уточняет, что залогодержатель имеет право на преимущественное удовлетворение своих требований «из стоимости заложенного имущества» кредитора или «лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя)».

Предусмотрены два способа возникновения залогового правоотношения: 1) по договору и 2) на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, т. е. если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения какого обязательства признается имуществом, находящимся в залоге. Так, согласно п. 5 ст. 488 ГК, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи покупателю и до полной оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара. При передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество (п. 1 ст. 587 ГК). Плательщик ренты вправе отчуждать, сдавать в залог или иным способом обременять недвижимое имущество, переданное ему в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты (п. 1 ст. 604 ГК). Правила пожизненного содержания о залоге в силу договора соответственно применяются к залогу, возникающему на основании закона, если законом не установлено иное.

Существуют два основных вида залога:

- 1) с передачей имущества залогодержателю (заклад);
- 2) с оставлением имущества у залогодателя.

Выбор вида залога обычно зависит от соглашения сторон.

При **закладе** заложенное имущество поступает во владение залогодержателя, который может пользоваться предметом залога, если это предусмотрено договором. Когда пользование сопровожда-

ется извлечением доходов, то все, что приобретается таким способом, должно направляться на покрытие расходов по содержанию заложенного имущества либо засчитываться в погашение обеспеченного залогом долга (процентов по долгу). При залоге возможности залогодателя, связанные с распоряжением заложенной вещью, ограничены, поскольку вещь передается во владение залогодержателя либо находится у залогодателя под замком, печатью или с иными знаками, свидетельствующими о том, что данное имущество находится в залоге.

Предметом залога может быть любое имущество, за исключением вещей, изъятых из оборота (ст. 336 ГК).

В зависимости от вида имущества, передаваемого в залог, залоговые обязательства можно подразделить: на залог недвижимости (ипотека); залог транспортных средств; залог товаров в обороте; залог ценных бумаг; залог имущественных прав; залог денежных средств, включая СКВ.

Залог обеспечивает требование в том объеме, какой существует к моменту удовлетворения. Залогом обеспечиваются основной долг, расходы кредитора, связанные с содержанием имущества, с оплатой процентов, с организацией публичной распродажи имущества, и прочие убытки кредитора, если они проистекают от неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства, обеспеченного залогом. Другие требования кредитора к тому же должнику, но по обязательствам, не обеспеченным залогом данного имущества, не подлежат преимущественному удовлетворению и погашаются на общих основаниях.

Существенными условиями договора о залоге являются предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, а также условие о том, у какой из сторон, залогодателя или залогодержателя, находится заложенное имущество.

В ряде случаев договор о залоге должен быть зарегистрирован в установленном порядке. Залог земли, предприятия в целом, транспортных средств или иного имущества, подлежащего государственной регистрации, должен быть зарегистрирован в органе, осуществляющем такую регистрацию (п. 1 ст. 131 ГК).

Министерство внутренних дел РФ организует работу по регистрации залога зарегистрированных автотранспортных средств и прицепов к ним. Другие движущиеся, плавающие и летающие транспортные средства регистрируются в органах, уполномоченных законодательством РФ. Отсутствие данной регистрации приводит к ничтожности договора о залоге.

При залоге кредитор получает удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами. Это означает, что заложенное имущество подлежит реализации и из вырученной суммы погашается обязательство должника-залогодателя. Право собственности у залогодержателя на заложенное имущество без применения соответствующих процессуальных процедур может возникнуть лишь при условии, что торги объявлены несостоявшимися. При этом возможны два варианта.

1. Если сам залогодержатель пожелает оставить за собой имущество после объявления первых торгов несостоявшимися, он вправе выкупить заложенное имущество с зачетом в счет покупной цены своих требований по основному обязательству. Реализация этого права обусловлена согласием залогодателя. При недостижении соглашения сторон, в том числе и в части условия о покупной цене, указанное право реализовано быть не может. Лишь при объявлении несостоявшимися повторных торгов залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой.

2. Оставить за собой заложенное имущество залогодержатель вправе в форме договора купли-продажи с должником, с той, однако, разницей, что заключение договора купли-продажи представляет обязанность для должника, а такое условие, как покупная цена, имеет установленный законом нижний предел, не более чем на 10 % ниже начальной продажной цены на повторных торгах. Если залогодержатель настаивает на более низкой оценке имущества или залогодатель не согласен оставить предмет залога за залогодержателем, спор должен рассматриваться судом по правилам рассмотрения преддоговорных споров в соответствии со ст. 445 ГК.

Разные виды залога, различаемые по виду имущества, используемого для залога, имеют свою специфику. Наибольшие отличия характеризуют ипотеку.

Ипотекой по российскому законодательству признается залог предприятий, зданий, сооружений, земельных участков и других объектов недвижимости, которые остаются во владении и пользовании залогодателей. Квалифицирующими признаками ипотеки выступают:

- а) предмет договора о залоге, каковым может являться лишь недвижимое имущество;
- б) сохранение за залогодателем прав владения и пользования этим имуществом.

По договору о залоге недвижимого имущества (об ипотеке) одна сторона — залогодержатель, являющийся кредитором по обязательству, обеспеченному ипотекой, имеет право получить удовле-

ние своих денежных требований к должнику по этому обязательству из стоимости заложенного недвижимого имущества другой стороны — залогодателя преимущественно перед другими кредиторами залогодателя.

Залогодателем может быть сам должник по обязательству, обеспеченному ипотекой, или лицо, не участвующее в этом обязательстве (третье лицо).

Имущество, на которое установлена ипотека, остается у залогодателя в его владении и пользовании.

К залогу недвижимого имущества при наступлении указанных в законе обстоятельств применяются правила о залоге, возникающем в силу договора об ипотеке, если федеральным законом не установлено иное.

Общие правила о залоге, содержащиеся в ГК РФ, применяются к отношениям по договору об ипотеке в случаях, когда указанным Кодексом или Федеральным законом об ипотеке не установлены иные правила.

Залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества может возникать лишь постольку, поскольку их оборот допускается федеральными законами.

Тема 3.2.5. Удержание имущества. Поручительство, банковская гарантия, задаток

Удержание имущества

Суть **удержания** как способа обеспечения исполнения обязательства состоит в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (п. 1 ст. 359 ГК).

Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с ее оплатой или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Кредитор может удерживать поступившую в его владение вещь даже в том случае, если права на нее приобретены третьим лицом (п. 2 ст. 359 ГК).

К удержанию могут прибегнуть комиссионер, которому комитент не оплатит комиссионное вознаграждение; хранитель в отношении вещи, переданной ему на хранение, если поклажедатель уклоняется от уплаты вознаграждения или расходов, предусмотренных договором; подрядчик для обеспечения требований к заказчику по оплате расходов, связанных со строительством.

В сущности, об удержании, а не о залоге нужно говорить при невыдаче груза перевозчиком, когда получатель отказывается или уклоняется от оплаты причитающихся за перевозку груза платежей.

Таможенные органы для обеспечения оплаты установленных законом платежей также прибегают к удержанию товара, транспортных средств и пр., хотя в действующем Положении об использовании залога таможенными органами случай задержания товара именуется залогом.

Удержание как способ обеспечения исполнения обязательств имеет много общего с залогом. В ряде случаев удержание перерастает в залог. При удержании, как и при залоге, кредитор вправе требовать удовлетворения за счет удерживаемого имущества; как и при залоге, удержание следует за вещью, о б р е м е н я е е; права кредитора, удерживающего вещь, реализуются так же, как и права залогодержателя, по тем же правовым основаниям.

Однако в отличие от залога, устанавливаемого специальным соглашением сторон обычно в момент возникновения основного обязательства, необходимость применения удержания может появиться в случае неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательства независимо от наличия условий об удержании в основном или дополнительном соглашении.

В залоговом обязательстве уже в момент его совершения фиксируется определенное имущество, за счет которого при необходимости будет удовлетворяться основное требование. Имущество, обремененное залогом, может оставаться у залогодателя, а может передаваться залогодержателю.

При удержании же вещь во всех случаях находится у кредитора, причем не в связи с заключением обеспечительного обязательства. Право на применение такого способа обеспечения исполнения, как удержание, кредитору предоставляется законодательством. Например, перевозчик, принявший на себя обязательство по доставке груза, вправе не выдавать груз до уплаты получателем причитающихся с него платежей. Ранее такое удержание груза перевозчиком приводилось в качестве примера залога, устанавливаемого законом.

Теперь в связи с выделением такого способа обеспечения исполнения обязательств, как удержание, применительно к перевозчику и таможенным органам, которым предоставлено право удерживать груз до оплаты пошлин и обязательных платежей, можно говорить как о залоге (при наличии в договоре условия о залоге), так и об удержании.

Перевозчик сохраняет право на невыдачу груза (его удержание) и в том случае, когда груз от отправителя (стороны в договоре перевозки груза) перешел в собственность третьего лица, приобретшего, например, *коносамент*, по которому перевозился данный груз.

Право на удержание вещи имеет любая сторона по договору, если она вправе требовать платежа или совершения иных действий, связанных с данной вещью. Поэтому удержание может найти достаточно широкую степень применения.

Поручительство

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК). Договор заключается между кредитором по основному обязательству и поручителем. Договор подлежит обязательному письменному оформлению. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Если отношения поручительства не оформлены подписанным двумя сторонами договором, то доказательством заключения такого договора может стать письменное сообщение поручителю от кредитора о принятии им полученного текста поручительства. Если кредитор не дал письменного сообщения о принятии поручительства, доказательством заключения договора поручительства может служить ссылка на это поручительство в основном договоре, а при отсутствии такой ссылки договорные отношения поручительства следует считать не установленными.

При поручительстве ответственным перед кредитором за неисполнение основного, обеспечиваемого обязательства становится наряду с должником еще и другое лицо — поручитель. Это создает для кредитора большую вероятность реального удовлетворения его требований к должнику. Определенное значение может иметь платежеспособность поручителя.

Поручительство является договором и возникает в результате соглашения между кредитором должника и его поручителем. Дей-

ствующее гражданское законодательство устанавливает известные ограничения для лиц, которые могут выступать в качестве поручителя в договоре поручительства. В частности, не могут быть поручителями бюджетные организации, казенные предприятия, за которыми закрепляется имущество на праве оперативного управления, филиалы и представительства, не являющиеся по закону юридическими лицами.

Банковская гарантия

Банковская гарантия — способ обеспечения исполнения обязательств. В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК). В ГК РФ при наименовании сторон использованы известные в международной практике термины, заимствованные из римского права: **бенефициар** — лицо, в пользу которого совершается платеж, выставляется **аккредитив**, или получатель по страховому полису; **принципал** — основной, главный должник в обязательстве.

ГК РФ воспринял наиболее удобную в практическом отношении форму банковской гарантии — гарантию по первому требованию, по которой гарант производит платеж против простого требования бенефициара без представления судебного решения, вынесенного против принципала или иного доказательства ненадлежащего исполнения принципалом своих договорных обязательств. Гарант вправе отказать в удовлетворении его требований, если они не соответствуют условиям гарантии или пропущен срок гарантии. Об отказе удовлетворить требование кредитора гарант должен немедленно сообщить кредитору.

Банковскую гарантию характеризует прежде всего особый субъектный состав. Гарантами могут быть банки, иные кредитные учреждения, имеющие лицензию на совершение банковских операций, либо страховые организации, созданные в соответствии с Законом РФ «О страховании».

В рамках банковской гарантии не учитываются претензии и возражения принципала (основного должника) к бенефициару (кредитору), в связи с чем для кредитора (бенефициара) предпочтительнее получить банковскую гарантию, а не поручительство третьего лица.

Банковская гарантия — дополнительное обязательство по отношению к договору между бенефициаром и принципалом, обладающая известной автономией, что также отличает банковскую гарантию от поручительства и других перечисленных в ГК способов обеспечения исполнения обязательств.

Гарант обязывается к уплате определенной денежной суммы в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства. Это означает, что в гарантийном обязательстве гарант вправе указать так называемые гарантийные случаи, т. е. перечень нарушений, с наступлением которых появляется основание для предъявления требования по уплате гарантом бенефициару определенной денежной суммы. Наличие в банковской гарантии перечня «гарантийных случаев» сближает ее с договором страхования.

Задаток и его функции

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 380 ГК).

Задатком чаще всего обеспечиваются обязательства между гражданами (договоры аренды дачных и жилых помещений, купля-продажа и пр.), хотя нет оснований для исключения задатка из числа способов обеспечения обязательств, складывающихся между юридическими лицами различных организационно-правовых форм.

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. В ГК не говорится о том, что несоблюдение письменной формы приводит к недействительности соглашения о задатке. Следовательно, наступают общие последствия несоблюдения простой письменной формы сделки, определенные ст. 162 ГК, т. е. несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (п. 1 ст. 162 ГК). Существенное значение имеет четкость составленного документа о задатке. Во избежание спора передаваемая в качестве задатка сумма должна быть названа в качестве задатка.

В отношениях по поводу задатка участвуют стороны основного обязательства: должник — задаткодатель и кредитор — задаткополучатель.

Задаток выполняет три функции: платежную, удостоверительную и обеспечительную. Задаток выдается в счет причитающихся

ся платежей по основному обязательству, тем самым он оказывается средством полного или частичного исполнения основного обязательства, способом его исполнения и выполняет платежную функцию.

Способность к оплате основного долга сближает задаток с авансом, который также выполняет платежные функции. Однако в отличие от аванса, задатку присущи и иные функции. Исполняя передачей задатка часть или все основное обязательство, должник подтверждает его наличие. С этим связана *уговорительная* функция задатка.

Сумма, переданная в качестве задатка, засчитывается в счет исполнения основного обязательства и в этой части гарантирует, обеспечивает его исполнение. В этом проявляется *обеспечительная* функция задатка.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Что включают в себя принципы исполнения обязательств?
2. Каковы правила исполнения обязательств: субъекты, сроки, место, способы, предмет?
3. Что представляет собой обеспечительная функция неустойки?
4. Как определяется законная неустойка?
5. Какие виды залога устанавливает гражданское законодательство?
6. Что представляет собой ипотека?
7. Какие отличительные черты имеет заклад?
8. Что представляет собой банковская гарантия?
9. Каковы характерные признаки договора банковской гарантии?
10. В чем заключаются обязанности гаранта по договору банковской гарантии?
11. Чем характеризуются задаток и его функции?
12. Какая обязательная форма присуща договору задатка?
13. В чем заключается суть удержания как способа обеспечения исполнения обязательства?
14. Какие требования может предъявлять кредитор при удержании имущества?
15. Что такое поручительство?
16. Каковы права и обязанности поручителя по договору поручительства?

ЗАДАЧИ

1. Цементный завод по договору поставки должен был отгрузить во II квартале текущего года в адрес строительного треста 100 вагонов цемента. Фактически было отгружено 80 вагонов. Строительный трест взы-

скал с цементного завода неустойку за недопоставку продукции и потребовал восполнения недогруза. Завод отклонил требование треста на том основании, что за допущенную им недопоставку он уже понес наказание в виде уплаты неустойки.

Основательны ли возражения завода?

2. В соответствии с договором займа, заключенным между Лосевым З.Р. и Сытиным Н.А., последний получил в долг 50 млн рублей от Лосева. Для обеспечения возврата долга был заключен договор залога. Предметом залога являлся жилой дом, зарегистрированный в Бюро технической инвентаризации на имя Лосева. Договор залога и договор займа были заключены в письменной форме, однако договор залога не был нотариально зарегистрирован. Не получив своевременно сумму долга, Лосев обратился с иском в суд с требованием об обращении взыскания на заложенный дом. В суд поступило заявление от жены Сытина, которая заявила, что дом был построен во время брака и поэтому является совместно нажитым имуществом. Согласия же на залог принадлежащей ей части дома она не давала.

Разрешите спор.

3. Банк и ООО «Стройтехник» заключили кредитный договор. В обеспечение исполнения обязательства между ними также был заключен договор залога имущества, принадлежащего казенному предприятию.

Какие нарушения закона были допущены?

4. ЗАО «Промбанк» (гарант) дало по просьбе производственного кооператива «Ремчас» (принципала) письменное обязательство (банковскую гарантию) уплатить кредитору кооператива (бенефициару) денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате. После неисполнения кооперативом своего обязательства бенефициар предъявил к банку требование об уплате денежной суммы по гарантии. Узнав, что обязательство кооперативом вскоре было исполнено, банк отказался уплачивать эту сумму и уведомил об этом бенефициара. Однако последний предъявил банку повторное требование об уплате. Банк отказался удовлетворить это требование.

Что понимается под банковской гарантией?

Обоснован ли отказ банка?

5. По договору завод должен был поставить порту кран в январе 2012 г., однако из-за других покупателей поставка оказалась возможной раньше. Полагая, что порт заинтересован в скорейшей поставке крана, завод отгрузил его в ноябре 2011 г. и выставил счет для оплаты. Порт, получив кран, оплатил счет и приступил к монтажу крана, одновременно предъявив к заводу иск о взыскании штрафа за досрочную поставку.

Подлежит ли такой иск удовлетворению?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Подготовьте сообщение на тему: «Способы обеспечения обязательств».

Тема 3.3.1. Понятие гражданско-правовой ответственности

Гражданско-правовая ответственность может рассматриваться как санкция за совершенное правонарушение. Для нормально-го развития гражданского оборота характерно, что его участники надлежащим образом исполняют обязательства. В тех же случаях, когда обязательство не исполнено или исполнено ненадлежащим образом, говорят о нарушении обязательств. Нарушение обязательств наносит вред не только кредитору, но зачастую и гражданскому обществу в целом, так как нарушение в одном звене, как цепная реакция, приводит к перебоям в работе этого механизма товарно-денежных отношений в обществе. В целях предотвращения подобных правонарушений и устранения их последствий устанавливается гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательств в виде санкции за совершенное правонарушение.

Однако далеко не всякая санкция, предусмотренная законодательством на случай нарушения обязательства, является гражданско-правовой ответственностью. Так, ст. 393 ГК устанавливает последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь, они наступают в виде принудительного изъятия вещи у должника и передачи ее кредитору. Такую санкцию нельзя рассматривать как гражданско-правовую ответственность, поскольку она предусматривает принудительное осуществление тех действий, которые должник и так обязан был совершить в силу лежащей на нем обязанности.

Под гражданско-правовой ответственностью следует понимать лишь такие санкции, которые связаны с дополнительными обременениями для правонарушителя, т. е. являются для него определенным наказанием за совершенное правонарушение. Эти обременения могут быть в виде возложения на правонарушителя дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему субъективного гражданского права. Так, в приведенном примере о гражданско-правовой ответственности можно говорить только тогда, когда должник за несвоевременную передачу индивидуально-определенной вещи будет обязан возместить кредитору понесенные им убытки, что исключалось бы в случае надлежащего исполнения им обязательства. Если сторонами исполнена сделка,

совершенная под влиянием обмана, сторона, прибегнувшая к обману, лишается права на переданное ею по сделке имущество, которое обращается в доход Российской Федерации (ст. 179 ГК). Эти отрицательные последствия не наступят, если сделка совершена без нарушения гражданского законодательства.

Тема 3.3.2. Виды гражданско-правовой ответственности

Деление гражданско-правовой ответственности на отдельные виды может осуществляться по различным критериям, избираемым в зависимости от преследуемых целей. Так, в зависимости от основания различают договорную и внедоговорную ответственность.

Договорная ответственность представляет собой санкцию за нарушение договорного обязательства.

Внедоговорная ответственность возникает тогда, когда соответствующая санкция применяется к правонарушителю, не состоящему в договорных отношениях с потерпевшим. Например, за недостатки проданной вещи перед потребителем несут ответственность как продавец, так и изготовитель вещи (ст. 12 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Однако продавец несет договорную ответственность перед покупателем, поскольку состоит с ним в договорных отношениях, а изготовитель — внедоговорную ответственность ввиду отсутствия договорных отношений между покупателем и изготовителем вещи.

Внедоговорная ответственность предусмотрена гл. 59 ГК (ст. 1064 — 1109 ГК).

Юридическое значение разграничения договорной и внедоговорной ответственности состоит в том, что формы и размер внедоговорной ответственности устанавливаются только законом, а формы и размер договорной ответственности определяются как законом, так и условиями заключенного договора.

При заключении договора стороны могут установить ответственность за такие правонарушения, за которые действующее законодательство не предусматривает какой-либо ответственности, или ввести иную форму ответственности, отличную от той, которая за данное правонарушение предусмотрена законодательством.

Стороны по договору вправе также повысить или понизить размер ответственности по сравнению с установленным законом.

Необходимость разграничения договорной и внедоговорной ответственности обусловлена также тем, что они подчиняются различным правилам.

Долевая ответственность наступает тогда, когда каждый из должников несет ответственность перед кредитором только в той доле, которая падает на него в соответствии с законодательством или договором. Долевая ответственность имеет значение общего правила и применяется в случае, если законодательством или договором не установлена солидарная или субсидиарная ответственность. Доли, падающие на каждого из ответственных лиц, признаются равными, если законодательством или договором не установлен иной размер долей. Так, собственники жилого дома, в случае его продажи, несут перед покупателем ответственность за недостатки проданного дома в соответствии с их долями в праве общей собственности.

Солидарная ответственность применяется, если она предусмотрена договором или установлена законом. В частности, солидарную ответственность несут лица, совместно причинившие вред. При солидарной ответственности кредитор вправе привлечь к ответственности любого из ответчиков как в полном объеме, так и в любой ее части. Солидарная ответственность более удобна для кредитора, так как предоставляет больше возможностей по реальному удовлетворению имеющихся у него требований к ответственным лицам, каждое из которых находится под угрозой привлечения к ответственности в полном объеме. Так, в случае причинения гражданину вреда несколькими лицами, он может полностью возместить убытки за счет того или тех причинителей вреда, у которых есть для этого необходимое имущество или денежные средства.

Субсидиарная ответственность наступает тогда, когда в обязательстве участвуют два должника, один из которых является основным, а другой — дополнительным (субсидиарным). При этом субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника. Субсидиарная ответственность может быть предусмотрена законом, иными правовыми актами или условиями обязательства. Так, в соответствии с п. 1 ст. 75 ГК участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

По договору поручительства стороны могут установить, что поручитель несет субсидиарную ответственность перед кредитором при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства, обеспеченного поручительством (ст. 363 ГК). В таких случаях кредитор до предъявления требований к субсидиарному должнику должен предъявить требование к основному должнику. И только в том случае, если кредитор не может удовлетворить свое требование за счет основного должника, он может обратиться с этим

требованием к субсидиарному должнику. В соответствии с этим право на предъявление требования к субсидиарному должнику возникает у кредитора при наличии одного из следующих условий: а) основной должник отказался удовлетворить требование кредитора; б) кредитор не получил от основного должника в разумный срок ответ на предъявленное требование (п. 1 ст. 399 ГК).

Тема 3.3.3. Основания и условия гражданско-правовой ответственности. Размер гражданско-правовой ответственности

Условия наступления ответственности

Совокупность условий, которые служат основанием для привлечения к гражданско-правовой ответственности, образует состав гражданского правонарушения. Требованиями Гражданского кодекса для всех видов гражданско-правовой ответственности являются, по общему правилу, противоправное поведение и вина должника. Для привлечения к ответственности в виде возмещения убытков необходимы наличие самих убытков, а также причинная связь между противоправным поведением должника и наступившими убытками. Таким образом, состав гражданского правонарушения, служащего обоснованием для возмещения убытков, является наиболее полным и охватывает элементы составов иных гражданских правонарушений, лежащих в основе других видов гражданско-правовой ответственности. В силу этого более подробному рассмотрению подлежит состав гражданского правонарушения по возмещению убытков: противоправное поведение должника, причинная связь между противоправным поведением и возникшими убытками, вина должника.

Понятие вреда (убытков), его виды

Как общая мера гражданско-правовой ответственности возмещение убытков применяется при любых нарушениях обязательств. В соответствии с п. 1 ст. 393 ГК должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Поэтому данная форма гражданско-правовой ответственности заслуживает самого пристального внимания. Возмещение убытков наряду с общими признаками, присущими всем формам гражданско-правовой ответственности, характеризуется и

определенными особенностями, свойственными данной форме ответственности. Для возмещения убытков характерно, что правонарушитель уплачивает деньги или предоставляет какое-то иное имущество потерпевшему. В силу этого возмещение убытков всегда носит имущественный характер и тем самым отличается от ответственности в сфере личных неимущественных правоотношений, которая может носить и неимущественный характер.

Возмещение убытков характеризуется тем, что имущество из хозяйственной сферы одного участника гражданского оборота (правонарушителя) передается другому его участнику (потерпевшему). Поэтому возмещение убытков — это всегда ответственность одного участника гражданского правоотношения перед другим его участником и этим отличается от тех форм гражданско-правовой ответственности, которые связаны с лишением правонарушителя принадлежащего ему гражданского права. Например, в случае взыскания в доход Российской Федерации всего полученного по сделке, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК).

Наконец, возмещение убытков направлено на восстановление имущественной сферы потерпевшего за счет имущества правонарушителя. Возмещая убытки потерпевшему, правонарушитель тем самым возвращает имущественное положение потерпевшего в то состояние, в котором оно находилось до совершенного против него правонарушения. Причем производится это за счет имущества правонарушителя. Поэтому возмещение убытков всегда носит компенсационный характер.

В отличие от норм, которые содержались в ст. 131 Основ гражданского законодательства 1991 г., ГК в вопросе о *компенсации морального вреда* исходит из совершенно иных принципов. П е р в о е отличие состоит в том, что Основы 1991 г. допускали возмещение гражданам морального вреда во всех случаях причинения его неправомерными действиями, а в ст. 1099 ГК вслед за ст. 151 предусматривается возможность возмещения морального вреда гражданам только в строго определенных случаях: *когда такой вред был причинен действиями, нарушающими личные неимущественные права (блага)*. Конкретизируя это правило применительно к деликтным обязательствам, ст. 1099 специально отмечает, что компенсация морального вреда, причиненного нарушением имущественных прав граждан, возможна лишь в случаях, когда возмещение такого вреда допускается законом (например, по Закону РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» предусмотрено возмещение морального вреда и при нарушении имущественных прав). При этом

следует учесть, что, хотя компенсация морального вреда названа в ст. 12 ГК в числе общих гражданско-правовых способов защиты, установление специального режима применения этого способа делает соответствующую норму ГК о компенсации морального вреда специальной, а следовательно, не подлежащей распространительному толкованию.

Второе отличие связано с основаниями компенсации морального вреда. Кодекс устанавливает, что лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрено иное. Таким образом, по общему правилу ответственность в гражданском праве строится на началах вины.

В целях обеспечения правильного и единообразного применения законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда, наиболее полной и быстрой защиты интересов потерпевших при рассмотрении судами дел этой категории было принято постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» (Российская газета. — № 29. — 08.02.1995 г.). В настоящее время данное постановление действует в редакции от 06.02.2007 г.

Вина, ее специфика в гражданском праве

В отличие от противоправного поведения и причинной связи, вина — субъективное условие гражданско-правовой ответственности. **Вина** представляет собой такое психическое отношение лица к своему противоправному поведению, в котором проявляется пренебрежение интересами общества или отдельных лиц. Такое понятие вины в равной мере применимо как к гражданам, так и к юридическим лицам. Вина последних иначе и не может проявиться, как только через виновное неведение работников соответствующей организации при исполнении ими своих трудовых (служебных) обязанностей, поскольку действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника (ст. 402 ГК). Например, вина коммерческой организации, допустившей просрочку в поставке продукции из-за нехватки рабочей силы или оборудования, выражается в виновном поведении ее руководителя, который не принял своевременно мер по устранению этих недостатков в деятельности этой организации. Вина юридического лица может проявиться и в виновных действиях его работника, например, в вине рабочего, допустившего брак при изготовлении продукции.

Вместе с тем в литературе высказываются и иные суждения по данному вопросу. В частности, отмечается, что вина юридического лица не может сводиться к вине отдельных работников, а представляет собой вину коллектива как единого целого. Действительно, свойства целого не могут быть сведены к простой совокупности свойств составляющих его частей. Поэтому вина юридического лица как коллективного субъекта гражданского права приобретает такие свойства, которыми не обладает вина отдельных работников. Однако эти свойства, чрезвычайно важные с точки зрения психологии, не представляют никакого интереса для юридической науки, поскольку они не влияют на гражданско-правовую ответственность юридических лиц. Для юридической науки важное значение имеет то обстоятельство, что внешне вина юридического лица не может проявиться иначе как через виновное поведение его работников.

В соответствии со ст. 401 ГК вина может выступать в формах *умысла* и *неосторожности*. В свою очередь неосторожность может проявиться в виде *простой* или *грубой* неосторожности. Как субъективное условие гражданско-правовой ответственности, вина связана с психическими процессами, происходящими в сознании человека. Однако на современном уровне развития общества мы не можем при решении вопроса об ответственности непосредственно исследовать психические процессы, происходившие в сознании человека в момент правонарушения. Судить об этих внутренних процессах можно только по поведению человека, в котором они находят свое внешнее выражение. Вина в форме умысла появляется тогда, когда из поведения человека видно, что он сознательно совершил правонарушение.

В гражданском праве, имеющем дело с нормальными явлениями в сфере гражданского оборота, вина в форме умысла встречается не так часто, как, например, в уголовном праве, рассчитанном на аномальные явления. Вместе с тем в отдельных случаях и субъекты гражданского права умышленно нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц. Так, известны случаи, когда поставщик в ответ на применение к нему покупателем штрафных санкций за задержку поставки продукции вообще прекращает отгружать ее в адрес этого покупателя. Чтобы ограничить сферу умышленного нарушения обязательств, п. 4 ст. 401 ГК устанавливает, что заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства не имеет юридической силы.

Значительно чаще гражданские правонарушения сопровождаются виной по неосторожности. В этих случаях в поведении человека отсутствуют элементы намеренности. Оно не направлено созна-

тельно на правонарушение, но в то же время в поведении человека отсутствуют должная внимательность и осмотрительность, что характерно как для грубой, так и для простой неосторожности. Вместе с тем между этими двумя формами вины существуют определенные различия, которые не нашли отражения ни в законодательстве, ни в руководящих разъяснениях высших судебных органов. Так, в п. 23 постановления № 3 Пленума Верховного Суда РФ от 28.04.1994 г. «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» отмечалось, что вопрос о том, является ли неосторожность потерпевшего грубой небрежностью или простой неосмотрительностью, должен быть разрешен в каждом случае с учетом конкретных обстоятельств.

Такого разъяснения явно недостаточно, для того чтобы в каждом конкретном случае можно было четко отграничить грубую неосторожность от простой. Тем более что данное Постановление Пленума ВС РФ было признано утратившим силу, а новое не было принято.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Что такое гражданско-правовая ответственность?
2. В чем заключается отличие договорной ответственности от внедоговорной?
3. Какие санкции за неисполнение обязательств предусматривает гражданское законодательство?
4. Что представляют собой долевая ответственность, солидарная ответственность, субсидиарная ответственность?
5. Когда наступает ответственность?
6. Что включает в себя понятие вреда (убытков)?
7. Какие виды вреда (убытков) вы знаете?
8. Что означает понятие «моральный вред»?
9. Что представляет собой компенсация морального вреда?
10. Дайте определение вины в гражданском праве.
11. Какова специфика вины в гражданском праве?

ЗАДАЧИ

1. Инспектор Янов А.П., управляя автомобилем ГИБДД, нарушил правила дорожного движения, в результате чего был причинен вред здоровью Крутикова С.С. В соответствии со ст. 1069 ГК суд вынес решение о возмещении вреда за счет казны.

Финансовое управление предъявило к Янову требование о компенсации сумм, выплачиваемых в счет возмещения вреда.

Правомерны ли требования финансового управления?

2. Шапошников Б.Д. обратился в суд с иском, в котором просил взыскать с Ковтунца Г.П. в счет суммы неосновательного обогащения 50 тыс. рублей, ссылаясь на то, что 01.04.2009 г. он передал Ковтунцу 50 тыс. рублей в качестве задатка в счет причитающегося платежа за покупку жилого помещения, о чем был составлен договор задатка. Устно договорились о купле-продаже трехкомнатной квартиры. Письменного договора не заключали. Спустя 2 дня Шапошников отказался от сделки, так как нашел более выгодный вариант.

В результате одностороннего отказа истца от исполнения своих обязательств ответчик не смог исполнить надлежаще свои обязательства перед третьим лицом, в связи с чем понес ответственность и расходы в размере 50 тыс. рублей. Истец в нарушение п. 2.2 договора о задатке отказался от сделки, следовательно, по условиям договора, в случае отказа от сделки по вине покупателя задаток согласно ст. 318 ГК РФ возврату не подлежит.

Кто прав в споре?

Какой вид обеспечения исполнения обязательства имел место в действительности?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Подготовьте сообщение на тему: «Виды гражданской правовой ответственности».

Глава 3.4

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Тема 3.4.1. Понятие, значение и область применения гражданского правового договора

Понятие гражданского правового договора

Термин «договор» употребляется в гражданском праве в различных значениях. Под договором понимают и юридический факт, лежащий в основе обязательства, и само договорное обязательство, и документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения. В этой главе речь пойдет о договоре как юридическом факте, лежащем в основе обязательственного правоотношения. В этом смысле **договор** представляет собой соглашение

двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК).

Данное определение корреспондирует нормы, предусмотренные ст. 153 и 154 о двух или многосторонних сделках. Договор — это не что иное, как двух- или многосторонняя сделка, ибо всякая гражданско-правовая сделка либо устанавливает, либо изменяет, либо прекращает гражданские права и обязанности.

Как и любая сделка, договор представляет собой волевой акт. Однако он обладает специфическими особенностями. Договор представляет собой не разрозненные волевые действия двух или более лиц, а единое волеизъявление, выражающее их общую волю. Для того чтобы эта воля могла быть сформирована и закреплена в договоре, он должен быть свободен от какого-либо внешнего воздействия. Поэтому ст. 421 ГК закрепляет ряд правил, обеспечивающих свободу договора.

1. Свобода договора предполагает, что субъекты гражданского права свободны в решении вопроса, заключать или не заключать договор.

2. Свобода договора предусматривает свободу выбора партнера при заключении договора.

3. Свобода договора предполагает свободу участников гражданского оборота в выборе вида договора.

4. Свобода договора предполагает свободу усмотрения сторон при определении условий договора.

Иными словами, к договорам применяется такое общее правило, как «закон обратной силы не имеет», что, несомненно, придает устойчивость гражданскому обороту. Участники договора могут быть уверены в том, что последующие изменения в законодательстве не могут изменить условий заключенных ими договоров.

Значение договора в условиях рыночной экономики

Договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения интереса другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении. Поэтому именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить такую организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте, которых невозможно добиться с помощью самых жестких административно-правовых средств.

Договор — это оперативное и гибкое средство связи между производством и потреблением, изучения потребности и немедленного реагирования на них со стороны производства.

С помощью договора у граждан и юридических лиц формируется уверенность в том, что их предпринимательская деятельность будет обеспечена всеми необходимыми материальными предпосылками, а ее результаты найдут признание у потребителей и будут реализованы. Такая уверенность способствует развитию производственной сферы. С помощью договора совершенствуется и процесс распределения произведенных в обществе материальных благ, поскольку договор позволяет доставить произведенный продукт тому, кто в нем нуждается.

Договор обеспечивает эффективный обмен произведенными и распределенными материальными благами в случае изменения потребностей участников экономического оборота. Наконец, договор предоставляет возможность потреблять существующие в обществе материальные ценности не только их собственникам (обладателям иных вещных прав), но и другим участникам экономического оборота, испытывающим потребности в данных материальных ценностях.

Тема 3.4.2. Виды договоров

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

Основные и предварительные договоры. Гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юридической направленности.

Основной договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ: передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т. п.

Предварительный договор — это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем.

Предварительный договор не является новым институтом гражданского права, подобные нормы предусматривались Основами гражданского законодательства 1991 г. (ст. 60). ГК РФ более детально регулирует форму и содержание предварительного договора, определяет последствия для сторон в случае нарушения его условий.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В противном случае предварительный договор будет считаться незаключенным.

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

Публичный договор. Этот тип договора выделяется в ГК РФ как особый тип гражданско-правового договора. В ст. 426 содержится следующее определение публичного договора: это договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское обслуживание, услуги, предоставляемые гостиницами, и т. п.).

Договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц. Указанные договоры различаются в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора. Как правило, договоры заключаются в пользу их участников, и право требовать исполнения таких договоров принадлежит только их участникам. Вместе с тем встречаются и договоры в пользу лиц, которые не принимали участия в их заключении, но имеют право требовать их исполнения.

В соответствии со ст. 430 ГК договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

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

Односторонние и взаимные договоры. В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками все договоры делятся на взаимные и односторонние. Односторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой — только обязанности. Во взаимных договорах каждая из сторон приобретает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой стороне. Большинство договоров носят *взаимный характер*. Так, по договору купли-продажи продавец приобретает право требовать от покупателя уплаты денег за проданную вещь и одновременно обязан передать эту вещь покупателю. Покупатель в свою очередь приобретает право требовать передачи ему проданной вещи и одновременно обязан заплатить продавцу покупную цену. Вместе с тем встречаются и односторонние договоры. Например, односторонним является договор займа, поскольку займодавец наделяется по этому договору правом требовать возврата долга и не несет каких-либо обязанностей перед заемщиком. Последний, наоборот, не приобретает никаких прав по договору и несет только обязанность по возврату долга.

Односторонние договоры необходимо отличать от односторонних сделок. Последние не относятся к договорам, так как для их совершения не требуется соглашения сторон, а достаточно волеизъявления одной стороны.

Возмездные и безвозмездные договоры. Возмездным признается договор, по которому имущественное предоставление одной стороны обуславливает встречное имущественное предоставление от другой стороны. В безвозмездном договоре имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны. Так, договор купли-продажи — это возмездный договор, который, в принципе, безвозмездным быть не может. Договор дарения, наоборот, по своей юридической природе — безвозмездный договор, который, в принципе, не может быть возмездным. *Некоторые договоры могут быть как возмездными, так и безвозмездными.* Например, договор поручения может быть и возмездным, если поверенный получает вознаграждение за оказанные услуги, и безвозмездным, если такое вознаграждение не выплачивается (ст. 972 ГК).

Свободные и обязательные договоры. По основаниям заключения все договоры делятся на свободные и обязательные. Свободные — это такие договоры, заключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. Заключение же обязательных договоров, как это следует из самого их названия, является обязательным для одной или обеих сторон.

Большинство договоров носит свободный характер. Они заключаются по желанию обеих сторон, что вполне соответствует потребностям развития рыночной экономики. Однако в условиях экономически развитого общества встречаются и обязательные договоры. Обязанность заключения договора может вытекать из самого нормативного акта.

Среди обязательных договоров особое значение имеют *публичные договоры*. Впервые в нашем законодательстве публичный договор был предусмотрен ст. 426 ГК. В соответствии с указанной статьей публичный договор характеризуется следующими признаками.

1. Обязательным участником публичного договора является коммерческая организация.

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

3. Данная деятельность должна осуществляться коммерческой организацией в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжения, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.).

4. Предметом договора должно быть осуществление коммерческой организацией деятельности, указанной в п. 2 и 3.

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

Взаимосогласованные договоры и договоры присоединения. Эти договоры различаются в зависимости от способа их заключения. При заключении взаимосогласованных договоров их условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре. При заключении договоров присоединения их условия устанавливаются только одной из сторон. Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их и может заключить такой договор только согласившись с этими условиями (присоединившись к этим условиям).

В соответствии с п. 1 ст. 428 ГК договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Примером договоров присоединения могут служить договоры перевозки, заключаемые железной дорогой с клиентами, договоры проката, договоры бытового подряда и т. д.

Поскольку условия договора присоединения определяются только одной из договаривающихся сторон, необходимо защищать ин-

тересы другой стороны, не принимающей участие в определении условий договора. В этих целях п. 2 ст. 428 ГК предоставляет присоединившейся стороне право потребовать расторжения или изменения договора, если он хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора. В том случае, когда сторона присоединилась к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности, предъявленное ею требование о расторжении или изменении договора не подлежит удовлетворению, если присоединившаяся к договору сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключен договор.

Тема 3.4.3. Содержание договора. Существенные и иные условия, их значение для заключения договора

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

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

В решении вопроса о том, относится ли данное условие договора к числу существенных, законодательство устанавливает следующие ориентиры.

В о - п е р ы х, существенными являются условия о предмете договора (п. 1 ст. 432 ГК). Без определения того, что является предметом договора, невозможно заключить ни один договор. Так, нельзя заключить договор купли-продажи, если между покупателем и продавцом не достигнуто соглашение о том, какие предметы будут проданы в соответствии с данным договором.

В о - в т о р ы х, к числу существенных относятся те условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные. Так, в соответствии с п. 1 ст. 339 ГК в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем должно также содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

В - т р е т ь и х, существенными признаются те условия, которые необходимы для договоров данного вида. Необходимыми, а стало быть, и существенными для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора. Например, договор простого товарищества немыслим без определения сторонами общей хозяйственной или иной цели, для достижения которой они обязуются совместно действовать. Договор страхования невозможен без определения страхового случая и т. д.

Наконец, **в - ч е т в е р т ы х**, существенными считаются все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становится и такое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом и которое не выражает природу этого договора. Так, требования, которые предъявляются к упаковке продаваемой вещи, не отнесены к числу существенных условий договора купли-продажи действующим законодательством и не выражают природу данного договора. Однако для покупателя, приобретающего вещь в качестве подарка, упаковка может быть весьма существенным обстоятельством. Поэтому, если покупатель потребует согласовать условие об упаковке приобретаемого товара, оно становится существенным условием договора купли-продажи, без которого данный договор купли-продажи не может быть заключен.

В отличие от существенных, *обычные условия* не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон.

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон.

Иногда в содержание договора включают права и обязанности сторон. Между тем права и обязанности сторон составляют содер-

жание *обязательственного правоотношения*, основанного на договоре, а не самого договора как юридического факта, породившего это обязательственное правоотношение.

Тема 3.4.4. Заключение договора, изменение и расторжение договора

Заключение договора

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

Вместе с тем далеко не всякое предложение заключить договор приобретает силу оферты. Предложение, признаваемое офертой, в соответствии со ст. 435 ГК должно:

- а) быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;
- б) содержать все существенные условия договора;
- в) быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

Акцептом признается согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным (п. 1 ст. 438 ГК). Если же принципиальное согласие на предложение заключить договор сопровождается какими-либо дополнениями или изменениями условий, содержащихся в оферте, то такое согласие не имеет силы акцепта.

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

соответствующего имущества. Наконец, договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (ст. 433 ГК). Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 444 ГК).

Большое значение имеет также вопрос о начале и окончании действия договора. В соответствии со ст. 425 ГК договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Вместе с тем стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

По общему правилу истечение срока договора только тогда прекращает его действие, когда стороны надлежащим образом исполнили все лежащие на них обязанности. Если же не исполнена надлежащим образом хотя бы одна обязанность, вытекающая из договора, то последний не прекращает свое действие и по истечении срока, на который был заключен договор.

Тем не менее законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

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

Заключение договора в обязательном порядке. Этот порядок применяется в тех случаях, когда заключение договора обязательно для одной из сторон в силу закона, т. е. при заключении обязательных договоров. При заключении договора в обязательном порядке применяются правила ст. 445 ГК. Заинтересованная в заключение договора сторона, для которой его заключение не является обязательным, направляет другой стороне, для которой заключение договора обязательно, проект договора (оферту). Сторона, для которой заключение договора обязательно, должна в течение 30 дней со дня получения оферты рассмотреть ее и направить другой стороне либо извещение об акцепте, либо извещение об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), либо извещение об отказе от акцепта.

Проект договора может направить и сторона, для которой заключение договора обязательно. В таком случае другая сторона, для которой заключение договора не является обязательным, вправе в течение 30 дней направить другой стороне либо извещение об ак-

цепте, либо извещение об отказе от акцепта, либо извещение об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора).

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

Заключение договора на торгах. Возможность заключения договора на торгах предусмотрена ст. 447 — 449 ГК. Сущность указанного способа состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшим торги. Таким способом может быть заключен любой договор, если иное не вытекает из его существа.

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

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

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

Изменение и расторжение договора

Основания изменения и расторжения договора. Заключенные договоры должны исполняться на тех условиях, на которых было достигнуто соглашение сторон, и не должны изменяться. Такое общее правило придает устойчивость гражданскому обороту.

Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному соглашению сторон.

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

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или

расторгнут по требованию одной из сторон только по решению суда и только в следующих случаях:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
- 3) в иных случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 450, 451 ГК).

Порядок изменения и расторжения договора. Изменение и расторжение договора, так же, как и его заключение, подчиняются определенным правилам. Прежде всего, действия по изменению или расторжению договоров по своей юридической природе являются сделками. Следовательно, к ним применяются общие правила о совершении сделок, в частности правила о форме совершения сделок. Наряду с этим к изменению и расторжению договоров применяются и специальные правила, относящиеся к форме их совершения. В соответствии с п. 1 ст. 452 ГК соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Иной порядок изменения или расторжения договора установлен для тех случаев, когда договор изменяется или расторгается не по соглашению сторон, а по требованию одной из них. Заинтересованная сторона обязана направить другой стороне предложение об изменении или расторжении договора. Другая сторона обязана в срок, указанный в предложении или установленный в законе или договоре, а при его отсутствии — в 30-дневный срок направить стороне, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора, ответ о согласии или несогласии с новыми условиями. Заявление в суд подается после получения либо неполучения ответа в срок.

Вместе с тем следует иметь в виду, что нельзя расторгнуть или изменить уже исполненный договор. Дело в том, что договор, так же, как и основанное на нем обязательство, прекращается вследствие их надлежащего исполнения (ст. 408 ГК). Поэтому нельзя расторгнуть или изменить то, чего к моменту изменения или расторжения уже не существует.

Последствия изменения и расторжения договора. В случае изменения договора соответствующим образом меняется и содержание обязательства, основанного на данном договоре. При этом обязательство изменяется в той части, в какой был изменен лежащий в его основе договор.

Если изменение или расторжение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство со-

ответствующим образом изменяется или прекращается с момента заключения сторонами соглашения об изменении или расторжении договора. Однако иное правило может вытекать из содержания соглашения или характера изменения договора.

При изменении или расторжении договора в судебном порядке основанное на нем обязательство соответственно изменяется или прекращается с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или расторжении договора.

Поскольку до изменения или расторжения договора последний мог быть в определенной части исполнен сторонами, возникает вопрос о судьбе того, что уже было исполнено до изменения или расторжения договора. По общему правилу стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора. Так, если стороны по договору аренды пришли к соглашению о том, что со следующего месяца величина месячной арендной платы снижается на 10 %, то арендатор не вправе требовать с арендодателя возврата 10 % от тех сумм арендной платы, которые были внесены до момента изменения договора аренды.

Вместе с тем иное правило может быть предусмотрено законом или соглашением сторон. Так, в приведенном примере стороны могут условиться, что излишне выплаченная до момента изменения договора арендная плата подлежит возврату арендатору.

Если договор был изменен или расторгнут вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Какое определение гражданско-правового договора дает законодатель?
2. Какое значение имеет договор в условиях рыночной экономики?
3. Что входит в содержание договора?
4. Назовите условия договора. Какие виды условий вы знаете?
5. Что представляет собой предварительный договор?
6. В чем особенности публичного договора?
7. Отличается ли договор в пользу третьего лица от договора об исполнении третьему лицу?
8. По каким основаниям договоры делятся на свободные и обязательные, односторонние и взаимные, возмездные и безвозмездные?
9. Что представляют собой взаимосогласованные договоры и договоры присоединения?

10. Что такое оферта и акцепт?
11. Возможно ли заключение договора в обязательном порядке?
12. Что представляет собой проект договора?
13. Каковы особенности заключения договора на торгах?
14. Каковы основания и порядок изменения и расторжения договора?
15. В чем выражаются последствия изменения и расторжения договора?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Изучите положения части 1 ГК РФ (гл. 27 – 29).

ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОГОВОРОВ

Глава 4.1

ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ

Тема 4.1.1. Понятие и сфера применения договора купли-продажи

Содержание договора купли-продажи и ответственность за его нарушение. Договор купли-продажи — один из наиболее распространенных видов договора в хозяйственном обороте. Хотя в ГК РФ (п. 1 ст. 454) сохранено традиционное определение купли-продажи, содержащееся в прежнем гражданском законодательстве, однако изменилась сфера применения этого договора. К купле-продаже прямо отнесены обязательства, которые ранее не регулировались нормами о договоре этого типа (продажа имущественных прав, поставка для государственных нужд, продажа предприятий). Кроме того, исключена купля-продажа жилого дома с условием пожизненного содержания продавца.

По **договору купли-продажи** одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную сумму (цену).

Предмет договора купли-продажи — любые, не изъятые из оборота вещи, находящиеся в собственности продавца, либо вещи, которые еще только будут созданы или приобретены продавцом.

Договор купли-продажи консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Общие нормы его применяются также к купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей, если законом не установлены специальные правила их купли-продажи. Если иное не вытекает из содержания или характера имущественных прав, то и к их купле-продаже применяются общие нормы о договоре купли-продажи.

Договор купли-продажи регулируется гл. 30 ГК «Купля-продажа», а также другими законами: Законом РФ от 7.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей», указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, нормативными актами отдельных министерств и ведомств, обычаями делового оборота. Ряд вопросов регулируется также нормами общих положений части первой ГК РФ об обязательствах и договорах.

Виды договоров купли-продажи:

- 1) розничная купля-продажа;
- 2) поставка;
- 3) поставка для государственных нужд;
- 4) энергоснабжение;
- 5) контрактация;
- 6) продажа недвижимости;
- 7) продажа предприятия.

Критериями разграничения видов договора купли-продажи являются: стороны договора, цель приобретения товаров, объект договора.

Среди существенных условий договора купли-продажи выделяют: наименование товара и количество товара.

Продавец обязан передать покупателю товар в надлежащем количестве (ст. 465 ГК). *Количество товара* определяется сторонами в натуральном выражении (метрах, штуках, тоннах и иных единицах измерения) либо в денежном выражении. Условие о количестве товара считается согласованным также в случае, когда договор не содержит его точного определения, однако устанавливает порядок определения количества товара, подлежащего передаче. Если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным (п. 2 ст. 465 ГК).

При передаче продавцом *меньшего количества товара*, чем предусмотрено договором, покупатель вправе потребовать передачи недостающего товара, отказаться целиком от переданного товара. В случае передачи *большого количества товара*, чем предусмотрено договором, покупатель обязан уведомить продавца о нарушении договора и вправе: отказаться от излишне переданного товара, принять излишне переданный товар, если продавец не распорядился им в разумный срок. Если покупатель принял излишне переданный товар, то в соответствии с п. 3 ст. 466 ГК обязан оплатить его по цене, указанной в договоре. Данная норма носит диспозитивный характер, следовательно, стороны не лишены права определить иную цену излишне поставленного и принятого товара.

Продавец обязан поставить покупателю товар в надлежащем ассортименте (ст. 467 ГК). *Ассортимент* — это перечень товаров определенного наименования, различаемых по отдельным признакам (видам, моделям, размерам, цветам и пр.), с указанием количества подлежащих передаче товаров каждого вида. Если в договоре нет условия об ассортименте, хотя из наименования товаров следует, что они подлежат передаче в ассортименте, продавец вправе самостоятельно определить ассортимент товаров, исходя из известных ему потребностей покупателя, отказаться от исполнения договора. При нарушении продавцом условия об ассортименте покупатель вправе не принять и не оплачивать товар.

Продавец обязан передать покупателю товар *надлежащего качества* (ст. 469 ГК).

Качество товара устанавливается:

в договоре купли-продажи;

в отношении некоторых товаров условие о качестве определено законодательно в государственных стандартах (ГОСТ), отраслевых стандартах (ОСТ) и пр. В этом случае стороны могут лишь увеличить требования к качеству товаров в договоре, но не уменьшить;

при отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавцу известны цели приобретения товара покупателем, он обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в этих целях.

Товар, переданный покупателю, должен соответствовать условию о качестве в момент передачи покупателю, а также в пределах разумного срока после передачи. Продавец вправе предоставить покупателю дополнительную гарантию качества товара (п. 2 ст. 470 ГК).

При нарушении продавцом условий о качестве товара покупатель вправе требовать соразмерного уменьшения покупной цены, безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок, возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружение неустранимых недостатков или таких, которые не могут быть устранены без соразмерных расходов, либо затрат времени, либо выявляются неоднократно, проявляются вновь после устранения и т. п.) покупатель вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы или замены товара.

Если иное не установлено договором и не вытекает из характера товара, *продавец обязан затарить и (или) упаковать товар* (ст. 481 ГК):

1) в соответствии с условиями договора;

2) в соответствии с обязательными требованиями нормативных актов;

3) если в договоре нет условия о таре и (или) упаковке, то способом, обеспечивающим сохранность товара такого рода при обычных условиях хранения и транспортировки.

В случае нарушения продавцом требования о таре или упаковке покупатель вправе потребовать затарить и (или) упаковать товар, заменить ненадлежащую тару и (или) упаковку, предъявить требования, вытекающие из передачи товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК «Последствия передачи товара ненадлежащего качества»).

Под ненадлежащей понимается тара (упаковка), не соответствующая условиям договора или обязательным требованиям государственных стандартов, а также не обеспечивающая сохранность товара при обычных условиях хранения или транспортировки.

Цена и оплата товара. Покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (п. 3 ст. 424 ГК). Как указывается в постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (п. 54), наличие сравнимых обстоятельств, позволяющих однозначно определить, какой ценой необходимо руководствоваться, должно быть доказано заинтересованной стороной.

Условие о цене товара не относится к числу существенных, при отсутствии которых договор не считается заключенным. Это общее правило не применяется для определенных видов договора купли-продажи: договор о продаже товара в кредит с условием рассрочки платежа считается заключенным только в случае, если в нем указана цена товара (п. 1 ст. 489 ГК), договор продажи недвижимости (п. 1 ст. 555 ГК). Однако при наличии разногласий по условию о цене и недостижении сторонами соответствующего соглашения договор считается незаключенным.

При оплате товара покупатель обязан совершить за свой счет действия, которые в соответствии с законом, иными правовыми актами, договором или обычно предъявляемыми требованиями необходимы для осуществления платежа. При этом совершение таких действий, как направление в банк поручения об открытии аккредитива, не рассматривается в качестве осуществления платежа. Также

не является платежом поручение банку о переводе продавцу цены товара, если такое поручение не было исполнено. Следует иметь в виду, что местом исполнения денежного обязательства по общему правилу признается место нахождения (жительства — в отношении граждан) кредитора в момент возникновения обязательства. Оплата товара (ст. 486 ГК) определяет не только порядок, но и срок платежа, ответственность покупателя как за просрочку платежа, так и за отказ принять и оплатить товар. Нормы статьи применяются при исполнении всех видов договора.

Законодатель не ставит оплату товара в зависимость от факта его передачи. Товар может быть оплачен одновременно с передачей, до передачи или же после. Срок оплаты определяется либо договором (до или после передачи), либо вытекает из особенностей исполнения конкретного вида договора, а также согласованной сторонами формы расчетов.

1. В розничной торговле покупатель оплачивает товар, как правило, в момент заключения договора (ст. 500 ГК), который практически совпадает с моментом его исполнения, т. е. одновременно осуществляется и передача, и оплата товара.

2. При нестабильности платежей в договоре часто предусматривается условие о *предварительной оплате* товара. Предварительной признается полная или частичная оплата товара покупателем до его передачи продавцом в срок, установленный договором. Если срок предварительной оплаты договором не предусмотрен, то он определяется по правилам ст. 314 ГК.

В случае невыполнения покупателем обязательства по предварительной оплате товара продавец вправе не передавать товар до его оплаты, отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных ему убытков.

Если продавец, получивший сумму предварительной оплаты, не исполняет обязанности по передаче товара, покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар.

Если договором предусмотрена предварительная оплата товара полностью или в части, покупатель обязан оплатить товар в установленный срок до передачи товара.

На сумму предварительной оплаты, по общему правилу, подлежат уплате проценты в соответствии со ст. 395 ГК «Ответственность за неисполнение денежного обязательства» со дня, когда по договору передача товара должна быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной суммы.

3. *Оплата* товара, проданного *в кредит* (ст. 488 ГК), так же как и предварительная оплата, является видом коммерческого кредитования. В отличие от предварительного платежа при применении кредита платеж отсрочен. Покупатель должен полностью оплатить товар после его передачи продавцом спустя определенный период времени.

Договором может быть предусмотрено условие о продаже товаров в кредит, в этом случае покупатель обязан оплатить товар через определенное время после передачи товара. Обязанность покупателя оплатить товар возникает только после передачи ему товара. В случае неисполнения покупателем обязанности по оплате товара, переданного в кредит, продавец вправе потребовать оплаты товара или возврата неоплаченного товара. Однако при реализации этого требования необходимо учитывать характер товаров, проданных в кредит, и существо обязательства. Едва ли возможно требовать возврата скоропортящихся товаров, а также товаров, приобретаемых покупателем с целью последующей переработки или перепродажи. Такие требования невыполнимы.

На просроченную к оплате сумму подлежат уплате проценты в соответствии со ст. 395 ГК «Ответственность за неисполнение денежного обязательства» со дня, когда по договору товар должен быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем.

Если иное не предусмотрено договором, с момента передачи товара покупателю и до дня его оплаты товар, переданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца.

Срок оплаты предусматривается договором. Если стороны этот срок не оговорили, он определяется по правилам ст. 314 ГК, согласно которой оплата товара должна производиться в разумный срок после заключения договора. Поскольку продажа в кредит — это коммерческое кредитование, следовательно, на нее распространяются правила о займе (ст. 823 ГК). В силу п. 1 ст. 810 ГК при отсутствии в договоре срока возврата займа он считается равным 30 дням со дня предъявления соответствующего требования. Поэтому представляется, что разумный срок оплаты товара, проданного в кредит, не может быть менее 30 дней.

Законодатель предусматривает правовые последствия неисполнения продавцом обязанности передать товар, проданный в кредит.

Покупатель вправе:

не производить оплату товара;

односторонне отказаться от исполнения договора;

потребовать возмещения убытков, т. е. воспользоваться правами, предусмотренными ст. 328 ГК.

4. Условия договора об *оплате товара в рассрочку* (ст. 489 ГК) являются разновидностью условий продажи товара в кредит. Однако оплата в рассрочку требует обязательного указания в договоре цены товара, порядка оплаты, сроков периодических платежей и их размеров. Условиям о цене товара, порядке, сроках, о размерах платежей комментируемая норма придает значение существенных. Следовательно, при их отсутствии в договоре, даже при включении в него условий о наименовании и количестве, договор купли-продажи товара в кредит признается незаключенным.

Договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрено условие о рассрочке платежа. В этом случае существенными условиями договора являются условия о цене товара, порядке, сроках и размере платежей.

В тех случаях, когда покупатель не производит в установленный договором срок очередной платеж за товар, продавец вправе, если иное не предусмотрено договором, отказаться от исполнения договора и потребовать возврата переданного товара, если сумма платежей, полученных от покупателя, не превышает половины стоимости товара.

Если договором не предусмотрены иные последствия просрочки покупателем очередного платежа, продавец вправе требовать оплаты оставшейся суммы и убытков, вызванных нарушением покупателем условий договора.

Тема 4.1.2. Особенности отдельных видов договора купли-продажи

Договор розничной купли-продажи

Договор розничной купли-продажи — основная гражданско-правовая форма торгового обслуживания граждан. Однако он имеет большое значение и для предпринимательской деятельности. Договор розничной купли-продажи — инструмент развития цивилизованного рынка потребительских товаров и удовлетворения потребностей в них.

Розничная купля-продажа опосредует отношения профессионального продавца с гражданами и организациями, направленные на удовлетворение их личных, бытовых и иных потребностей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Этим обусловлены, во-первых, выделение договора розничной купли-продажи в самостоятельный вид и, во-вторых, особенности

правового регулирования, которое в основном носит императивный характер и обеспечивает защиту более слабой стороны — покупателя-непрофессионала путем возложения на продавца дополнительных обязанностей и предоставления покупателю дополнительных прав по сравнению с общими положениями о купле-продаже.

Договор розничной купли-продажи регламентируется ст. 492 ГК. По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

В качестве продавца по договору розничной купли-продажи выступает юридическое лицо или гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность. Предметом этой деятельности является не любая продажа товаров, а только продажа в розницу и товар обычно предназначен для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Положения о розничной купле-продаже не распространяются на такие товары, как недвижимость, электро-, теплоэнергия, газ и вода, так как их купля-продажа выделена в ГК в качестве самостоятельных разновидностей. Также данным договором регулируется приобретение покупателем товаров для целей, не связанных с личным использованием, в том числе для обеспечения его деятельности в качестве организации или индивидуального предпринимателя оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т. п.

Отношения по розничной купле-продаже, не урегулированные § 2 гл. 30 ГК «Розничная купля-продажа», регулируются:

общими нормами о договоре купли-продажи;

законом РФ «О защите прав потребителей», если в роли покупателя выступает гражданин;

правилами отдельных видов розничной купли-продажи.

Договор розничной купли-продажи может быть заключен в устной либо письменной форме.

Письменная форма обязательна при продаже товаров, когда момент заключения и момент исполнения договора не совпадают, например продажа товаров по образцам (ст. 497 ГК: под образцом понимается товар, предложенный продавцом и выставленный в месте продажи товаров или в кредит).

Договор розничной купли-продажи может быть заключен путем совершения *конклюдентных* действий, например продажа товаров с использованием автоматов (ст. 498 ГК: владелец автоматов обязан

довести до покупателей информацию о продавце товаров путем помещения на автомате или предоставления покупателям иным способом сведений о наименовании, фирменном наименовании продавца, месте его нахождения, режиме работы, а также о действиях, которые необходимо совершить покупателю для получения товара).

Договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного *документа, подтверждающего оплату товара*. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

Договор розничной купли-продажи — публичный, поэтому он заключается на основании публичной оферты.

Особенности заключения договора розничной купли-продажи.

Продавец обязан:

заключать договоры со всеми покупателями на равных условиях; заключить договор с любым лицом, откликнувшимся на публичную оферту;

предоставить покупателю информацию о товаре в таком объеме, чтобы у последнего сложилось четкое представление о товаре, способе его использования, хранения и пр.

Покупатель может принять условия договора путем присоединения к договору в целом (договор присоединения).

По договору розничной купли-продажи как разновидности договора купли-продажи *продавец обязан* передать покупателю товар в соответствии с условиями договора о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре, упаковке, а *покупатель обязан* принять и оплатить товар.

Правилами о продаже отдельных видов товаров предусматриваются следующие *особенности договора розничной купли-продажи*.

Продавец обязан:

производить проверку качества продовольственных товаров до их отправки в торговый зал;

произвести предпродажную проверку технически сложных товаров;

обеспечить доставку крупногабаритных товаров и пр.

Покупатель вправе:

отказаться от принятия товара до передачи его продавцом;

в течение 14 дней заменить товар на товар другой марки, цвета, фасона;

при продаже товаров ненадлежащего качества потребовать: замены недоброкачественного товара; соразмерного уменьшения

покупной цены; незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара и возмещения расходов по их устранению.

Вместо предъявления этих требований *покупатель вправе* отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. В этом случае *покупатель должен* вернуть недоброкачественный товар, а *продавец обязан* вернуть уплаченную за товар сумму, не удерживая из нее сумму, на которую изменилась цена товара с момента его передачи покупателю.

При замене недоброкачественного товара на товар другой марки, фасона, сорта, размера и пр. подлежит возмещению разница между ценой заменяемого товара в момент замены и ценой товара, передаваемого взамен товара ненадлежащего качества.

Договор поставки

Договор поставки (ст. 506 ГК) — это договор, по которому поставщик (продавец), осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Договор поставки — консенсуальный, возмездный, двусторонний.

Стороны договора, как правило, лица, ведущие предпринимательскую деятельность.

Поставщик — предприниматель или коммерческая организация (некоммерческая организация, которой предпринимательская деятельность разрешена уставом).

Покупатель — любое лицо (кроме гражданина, приобретающего товар для бытовых нужд), в том числе государство при поставке товаров для государственных нужд.

Предмет договора — любые вещи, не изъятые из оборота, кроме недвижимости, энергии и энергоносителей, продажа которых оформляется другими разновидностями договора купли-продажи.

Цена договора согласуется сторонами, правилами о договоре поставки, специально не регулируется и существенным условием не является. Цены на отдельные виды товаров устанавливаются или регулируются государством.

Срок не является существенным условием договора поставки и определяется его сторонами (при отсутствии в договоре условия о сроке применяются правила его определения, установленные ст. 314 ГК «Срок исполнения обязательства»). Момент заключения догово-

ра поставки и момент его исполнения, как правило, не совпадают. Часто договором поставки оформляются долгосрочно длящиеся отношения, а передача товара осуществляется не одновременно, а отдельными партиями в пределах срока действия договора. Поставщик может заключить договор на вещи, которых у него нет, но которые он собирается произвести или закупить в будущем.

Форма договора — письменная (устная — только между предпринимателями на сумму не более 10 минимальных заработных плат), определяется в соответствии с общими положениями о форме сделки. Обычно договор состоит из самого текста, спецификации (спецификаций), в которой конкретизируется ассортимент и количество товара. К договору поставки могут прилагаться: протокол согласования цены, график поставки товаров (ежедневный, суточный и пр.), отгрузочная разрядка (указание покупателя об отгрузке товара).

К отношениям сторон по заключению договора поставки применяются общие положения о свободе договора и понудить лицо к заключению договора поставки можно только в случаях, специально предусмотренных в законе (например, поставщик, занимающий доминирующее положение на рынке, не вправе отказаться от заключения договоров с потребителями при наличии возможности производства или поставки продукции).

Обязанности поставщика — передача товара покупателю со всеми необходимыми принадлежностями и документами, в согласованном количестве, ассортименте и комплекте (комплектности), установленного качества, свободным от прав третьих лиц, в надлежащей упаковке и (или) таре.

По общему правилу поставщик обязан доставить товар покупателю. Ему принадлежит право выбора вида транспорта и других условий поставки (если они не определены в договоре, не вытекают из требований нормативных актов, существа обязательства или обычаев делового оборота — ст. 10 ГК).

Если условие о периодичности поставок не включено в договор, поставщик обязан передать покупателю все количество товаров одновременно. Если при наличии в договоре условия о периодичности поставок их сроки (период поставки — это промежуток времени в пределах срока действия договора, в течение которого производится поставка предусмотренной договором партии товара) не определены, товары передаются равномерными партиями ежемесячно либо исходя из обычаев делового оборота. Досрочная поставка товара допускается только с согласия покупателя.

Нарушение поставщиком условия о количестве товара в результате недопоставки или просрочки поставки дает покупателю право:

уведомив поставщика, отказаться от принятия просроченных товаров (кроме товаров, поставленных до получения поставщиком уведомления);

приобрести непоставленные товары у других лиц и отнести на поставщика все необходимые и разумные расходы на их приобретение.

Порядок уплаты неустойки за такое нарушение договора установлен ст. 521 ГК: она определяется из величины недопоставки и периода ее погашения, гасится за счет товаров следующей партии.

Обязанности покупателя — принять товар, переданный в соответствии с законом и условиями договора поставки. При невыполнении покупателем этой обязанности поставщик вправе потребовать оплаты товара.

Покупатель обязан совершить все необходимые действия по принятию товара, предусмотренные законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота (например, принятие груза, доставленного железнодорожным транспортом, предусматривается Уставом железнодорожного транспорта РФ). Покупатель обязан осмотреть товар и проверить его количество и качество. Обо всех недостатках товара покупатель должен незамедлительно сообщить поставщику.

Покупатель вправе в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором отказаться от принятия товара (например, когда товар поставлен досрочно), либо принять товар на ответственное хранение. В случае, если поставщик незамедлительно не заберет свой товар, покупатель вправе:

реализовать товар с передачей вырученной суммы поставщику либо отправить товар поставщику;

потребовать возмещения расходов на ответственное хранение товара, его реализацию или возврат продавцу.

Цена товара и порядок расчетов по договору поставки определяются в соответствии с общими положениями о купле-продаже. Покупатель (получатель) обязан вернуть поставщику многооборотную тару и средства пакетирования, в которых был передан товар, если иное не предусмотрено договором. Прочая тара по общему правилу возврату не подлежит.

Особенности исполнения договора поставки. Поставщик, допустивший недопоставку товара в отдельном периоде поставки, обязан восполнить недопоставленное количество товара в следующем периоде в пределах срока действия договора, если иное не предусмотрено договором. Ответственность по договору поставки в основном регламентируется общими положениями о купле-продаже, но существуют следующие особенности.

1. Покупатель вправе предъявить требования, предусмотренные ст. 475 ГК «Последствия передачи товара ненадлежащего качества», при нарушении поставщиком условий договора о качестве и комплектности товара, только в тех случаях, если поставщик незамедлительно после получения уведомления о допущенных недостатках не заменит недоброкачественный товар либо не доукомплектует его.

2. Если поставщик допустил недопоставку либо своевременно не заменил недоброкачественный товар или не доукомплектовал его, покупатель вправе приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех разумных и необходимых расходов на их приобретение (например, разницу в цене).

3. Неустойка за недопоставку или просрочку поставки товара взыскивается до фактического исполнения обязательства в пределах срока действия договора.

Договор поставки товаров для государственных нужд, т. е. определяемых в установленном законом порядке потребностей Российской Федерации или субъектов РФ, обеспечивается за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования. Он является разновидностью договора купли-продажи и во многом сходен с договором поставки.

Договор поставки товаров для государственных нужд регулируется § 4 гл. 30 ГК «Поставка товаров для государственных и муниципальных нужд», а в субсидиарном порядке к нему применяются нормы:

законов о поставке товаров для государственных нужд (например, Федерального закона от 13.12.1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» в ред. ФЗ от 19.07.2011 г.);

§ 2 гл. 30 ГК «Розничная купля-продажа».

Особенности договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд. Покупателем по договору выступает *государственный заказчик*, определяемый Правительством РФ (федеральный орган исполнительной власти, федеральное казенное предприятие или государственное учреждение), или непосредственный получатель товаров, прикрепленный к поставщику государственным заказчиком;

поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется как по контракту, заключенному между поставщиком и получателем товаров во исполнение государственного или муниципального контракта, так и непосредственно на основе самого государственного или муниципального контракта;

заключение государственного или муниципального контракта государственных заказов путем проведения открытых или закрытых торгов, конкурсов и аукционов (Федеральный закон «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»);

государственный заказчик может передать право на заключение государственного или муниципального контракта другим лицом в порядке, установленном законом;

закон определяет круг юридических лиц — поставщиков, для которых принятие государственного заказа и заключение государственного или муниципального контракта обязательно (казенные предприятия, предприятия, занимающие доминирующее положение на рынке);

в случае заключения государственного или муниципального контракта в обязательном порядке государственный заказчик обязуется возместить все убытки, которые могут быть причинены исполнением государственного контракта (за исключением убытков, понесенных казенными предприятиями);

покупатель вправе полностью или частично отказаться от принятия товаров, указанных в извещении о прикреплении, выданном государственным заказчиком. При этом поставщик вправе требовать от государственного заказчика прикреплении к другому покупателю;

закон устанавливает порядок и сроки заключения государственного или муниципального контракта и договора поставки товаров для государственных нужд;

обязанности разработки государственного или муниципального контракта лежат на государственном заказчике;

по общему правилу оплачивает товары, поставленные на основе государственного или муниципального контракта, государственный заказчик, а товары, поставленные на основе договора поставки товаров для государственных нужд, — их непосредственный получатель как сторона договора;

законом установлена неустойка для поставщика, допустившего недопоставку в размере 50 % стоимости недопоставленных товаров, которая носит штрафной характер (при этом непоставленными считаются и товары, не соответствующие требованиям о качестве);

различными нормативными актами устанавливается размер и характер ответственности государственного заказчика за просрочку оплаты поставленных товаров.

Договор купли-продажи недвижимости

По договору купли-продажи недвижимости (ст. 549 ГК) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок,

здание, сооружение или иное недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять имущество и уплатить за него определенную сумму денег (цену).

Договор купли-продажи недвижимости — это разновидность договора купли-продажи, поэтому отношения по купле-продаже недвижимого имущества в субсидиарном порядке регулируются «Общими положениями о купле-продаже» (§ 1 гл. 30 ГК РФ).

Закон относит к *недвижимости* земельные участки, участки недр, обособленные важные объекты и иные прочно связанные с землей, т. е. объекты, перемещение которых невозможно без несоразмерно-го ущерба их хозяйственному назначению, а также воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты, подлежащие государственной регистрации.

Существенными условиями договора купли-продажи недвижимости являются предмет договора и цена договора. *Предметом договора* является недвижимое имущество, подлежащее передаче, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке или в составе другого недвижимого имущества.

Переход права собственности на недвижимое имущество полагается государственной регистрации. Именно с момента такой регистрации у покупателя возникает право собственности на купленную недвижимость.

По общему правилу договор купли-продажи недвижимости считается исполненным с момента составления *передаточного акта* или иного документа о передаче имущества, подписанного обеими сторонами. Отказ от подписанного передаточного акта рассматривается как отказ от исполнения договора и влечет соответствующие последствия (возмещение убытков, неустойка и т. п.). В случае передачи продавцом недвижимого имущества ненадлежащего качества покупатель вправе требовать возмещения причиненных ему убытков, даже если недостатки имущества были зафиксированы в передаточном акте и покупатель принял имущество.

При переходе права собственности на здание или сооружение, принадлежавшее собственнику земельного участка, на котором оно находится, к приобретателю здания или сооружения переходит право собственности на земельный участок, занятый зданием или сооружением и необходимый для его использования, если иное не предусмотрено законом.

Если же продавец владеет участком на ином праве, то и покупателю переходит при продаже находящегося на этом участке недви-

жимого имущества такое же право на участок, как то, которым обладал продавец.

Жилое помещение — это жилой дом, его часть, квартира в многоквартирном доме или ее часть, т. е. помещение, предназначенное для постоянного проживания в нем гражданина и зарегистрированное в этом качестве в соответствующих государственных или муниципальных органах.

Кроме государственной регистрации перехода права собственности при продаже жилого помещения необходима *государственная регистрация самого договора купли-продажи*, без которой договор считается незаключенным.

Форма договора купли-продажи определяется его предметом, субъектным составом и ценой. Все договоры продажи недвижимости (в том числе предприятий) должны под угрозой недействительности заключаться в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (ст. 550, 560 ГК), и подлежат обязательной государственной регистрации (п. 3 ст. 162 ГК).

В отношении формы договоров купли-продажи движимых вещей применяются общие правила ст. 159 — 161 ГК: письменная форма требуется лишь для договоров с участием юридических лиц, а также для договоров между гражданами, если их цена в 10 раз и более превышает минимальный размер оплаты труда. Однако письменная форма не обязательна, если такие сделки исполняются в момент совершения (большинство договоров розничной купли-продажи).

Дополнительные требования предъявляются к форме договоров купли-продажи имущественных прав, в том числе воплощенных в ценных бумагах (ст. 389 ГК). Порядок заключения договора купли-продажи регулируется общими нормами гл. 28 ГК.

Договор продажи предприятий (ст. 559 ГК) — по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, а покупатель обязуется принять его и уплатить обусловленную цену. Данный договор — разновидность договора купли-продажи недвижимости.

Предприятие — это имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия входят:

- земельные участки;
- здания, сооружения;
- оборудование, инвентарь, сырье, продукция;
- права требования, долги;

права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы, услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания);

другие исключительные права.

Не входят в состав продаваемого предприятия и не подлежат передаче права, полученные на основании разрешения (лицензии) на занятие определенным видом деятельности.

Стадии продажи предприятия:

определение состава и стоимости предприятия;

заключение договора купли-продажи;

уведомление кредиторов о продаже предприятия;

передача предприятия путем составления передаточного акта;

государственная регистрация перехода права собственности на предприятие.

Договор купли-продажи предприятия заключается в простой письменной форме путем составления единого документа, подписанного обеими сторонами. Договор подлежит *обязательной государственной регистрации*, без которой он считается незаключенным.

К договору прилагаются: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, перечень всех долгов, включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков обязательств.

До передачи предприятия одна из сторон договора *обязана уведомить о продаже предприятия кредиторов* по обязательствам, включенным в состав продаваемого предприятия.

Кредитор, который письменно не сообщил о своем согласии на перевод долга, вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о продаже предприятия потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков либо признания договора продажи предприятия недействительным полностью или в соответствующей части.

Кредитор, который не был уведомлен о продаже предприятия, вправе сделать то же самое в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия покупателю.

В случае перевода долга на покупателя без согласия кредитора продавец и покупатель предприятия несут солидарную ответственность по обязательствам, которые были переданы, но не исполнены надлежащим образом.

В случае передачи продавцом предприятия с недостатками, которые были оговорены в передаточном акте, покупатель вправе требовать соразмерного уменьшения покупной цены, если иное не предусмотрено в договоре. Если же недостатки предприятия обна-

ружены позже и покупатель незамедлительно заявил о них продавцу, то последний вправе без промедления заменить имущество ненадлежащего качества или предоставить недостающее имущество. В противном случае покупатель вправе требовать соразмерного уменьшения покупной цены, устранения недостатков либо возмещения собственных расходов по их устранению.

Если недостатки, за которые отвечает продавец, им не устранены или их устранение невозможно и предприятие вследствие этого непригодно для целей, указанных в договоре, покупатель вправе требовать расторжения договора и возвращения уплаченных денег.

К договору купли-продажи предприятия такое последствие действительности договоров, как *р е с т и т у ц и я*, применяется, только если это не нарушает прав и охраняемых законом интересов кредиторов продавца и покупателя, других лиц и не противоречит общественным интересам.

Договор энергоснабжения

По **договору энергоснабжения** энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (п. 1 ст. 539 ГК).

Для юридической характеристики договора энергоснабжения необходимо указать, что это договор *консенсуальный*, поскольку права и обязанности сторон возникают с момента заключения договора и снабжающая организация обязуется подавать абоненту энергию в течение действия договора, кроме того, это договор *возмездный и взаимный* и относится к числу *публичных* договоров.

Сторонами этого договора выступают энергоснабжающая организация и абонент.

Энергоснабжающими признаются коммерческие организации, осуществляющие продажу потребителям произведенной или купленной электрической и (или) тепловой энергии. В практике электро-снабжения широкое распространение получила перепродажа электроэнергии. В качестве перепродавцов (оптовых потребителей) выступают организации, получающие энергию на основе заключенного договора электроснабжения и затем продающие ее непосредственным потребителям — *субабонентам*. Абонент может осуществ-

влять передачу энергии субабоненту и заключать с ним соответствующий договор только с согласия энергоснабжающей организации (ст. 545 ГК).

Абонентом по договору энергоснабжения (покупателем энергии) может выступать юридическое или физическое лицо. Юридическое лицо может получать энергию для непосредственного потребления либо для перепродажи, а также для предпринимательской деятельности. Граждане, как правило, заключают договор электроснабжения в целях получения энергии для бытового потребления.

Гражданский кодекс не содержит специальных требований к форме договора энергоснабжения. Поэтому при его оформлении должны соблюдаться общие положения о форме сделок. При заключении договора энергоснабжения с абонентом — юридическим лицом требуется соблюдение простой письменной формы (п. 1 ст. 161 ГК). Если гражданин использует электрическую энергию для бытового потребления, оформление договорных отношений с ним происходит путем «фактического подключения» в установленном порядке к присоединенной сети (п. 1 ст. 540 ГК). Фактическому подключению предшествует подача гражданином заявления энергоснабжающей организации, осмотр его электропроводки, опломбирование счетчика и т. п., после чего, если будет установлено их соответствие действующим техническим требованиям, энергоснабжающая организация открывает на имя абонента лицевой счет и вручает ему «расчетную книжку» для выписки платежных документов за использованную электроэнергию.

Предметом договора является электрическая и тепловая энергия. *Электроэнергия* — продукция специальных отраслей промышленности, она имеет количественную и качественную оценку, стоимость, т. е. является товаром, вещь в смысле п. 1 ст. 454 ГК.

Особенности договора энергоснабжения.

1. Необычность электроэнергии как объекта договора:

- а) электроэнергию нельзя накапливать и хранить в значительных количествах;
- б) потребление электроэнергии происходит одновременно с ее получением, а следовательно, невозможен возврат электроэнергии;
- в) непрерывность процесса производства электроэнергии;
- г) возможность транспортировки электроэнергии только через присоединенную сеть.

2. Дополнительные обязанности потребителя (абонента):

- а) соблюдать установленный договором режим потребления электроэнергии;

б) обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей;

в) обеспечивать исправность приборов и оборудования, которые используются в процессе принятия и потребления электроэнергии.

3. Длющийся характер договора энергоснабжения.

4. Для заключения договора энергоснабжения необходимо наличие у абонента энергетических сетей, которые можно подключить к сетям энергоснабжающей организации.

5. Если иное не установлено законом или иными правовыми актами, нормы о договоре энергоснабжения применяются к отношениям по снабжению через присоединенную сеть тепловой энергией, газом, нефтью и нефтепродуктами, водой.

6. Энергоснабжающая организация имеет правомочия по контролю за состоянием технических средств и безопасностью их эксплуатации.

Договор электроснабжения является публичным, поэтому энергоснабжающая организация обязана при наличии возможности заключить его с любым лицом, обратившимся к ней, при этом не оказывая никому из обратившихся предпочтения ни при заключении договора, ни при формулировании его условий.

Порядок заключения договора энергоснабжения зависит от правового статуса абонента:

договор с гражданином, использующим электроэнергию для бытового потребления, заключается путем подключения энергоснабжающей организацией его жилища к сети на основании заявки гражданина. Договор считается заключенным на неопределенный срок;

договор с юридическим лицом заключается в виде единого документа или путем обмена сообщениями.

Расторжение договора энергоснабжения:

гражданин, использующий электроэнергию для бытового потребления, вправе в любое время в одностороннем порядке расторгнуть договор при условии полной оплаты использованной энергии и уведомлении энергоснабжающей организации;

договор с юридическим лицом может быть расторгнут в одностороннем порядке только по основаниям, указанным в ст. 523 ГК «Односторонний отказ от исполнения договора поставки», т. е. при существенном нарушении одной из сторон условий договора.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии возможны:

по соглашению сторон;

если неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни или безопасности граждан;

в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии в системе энергоснабжающей организации.

Количество подлежащей передаче гражданину для бытового использования энергии не ограничивается. Количество подлежащей передаче энергии юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю устанавливается в договоре.

Другие условия договора энергоснабжения определяются на основании Общих положений о купле-продаже (§ 1 гл. 30 ГК).

Договор контрактации

Договор контрактации — отдельный вид договора купли-продажи — призван регулировать отношения, связанные с закупками у сельскохозяйственных организаций и крестьянских (фермерских) хозяйств выращиваемой либо производимой ими сельскохозяйственной продукции.

Договором контрактации признается такой вид договора купли-продажи, по которому продавец — производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию покупателю-заготовителю, в качестве которого выступает лицо, осуществляющее закупки такой продукции для переработки и продажи, а заготовитель обязуется оплатить полученную сельскохозяйственную продукцию (п. 1 ст. 535 ГК). Этот договор *возмездный, консенсуальный, взаимный (двусторонний)*.

Объект договора контрактации — сельскохозяйственная продукция, произведенная (выращенная) в хозяйстве ее производителя.

Речь идет о такой продукции, которая непосредственно выращивается (зерно, овощи, фрукты и т. п.) или производится (живой скот, птица, молоко, овечья шерсть и т. п.) в сельскохозяйственном производстве. По договору контрактации не могут реализовываться товары, представляющие собой продукты переработки выращенной (произведенной) сельскохозяйственной продукции, например масло, сыр, консервированные овощи или фруктовые соки.

Реализация таких товаров должна осуществляться по договорам поставки.

Отличительные черты договора контрактации.

1. Сторонами договора являются производитель сельскохозяйственной продукции (коммерческая организация или индивидуаль-

ный предприниматель-фермер) и ее заготовитель (юридическое или физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью по закупке сельскохозяйственной продукции для ее переработки при последующей перепродаже).

2. Предмет договора — сельскохозяйственная продукция, т. е. выращенная (произведенная) продукция, не подвергшаяся переработке.

3. Цель заключения договора — использование сельскохозяйственной продукции в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

4. Несовпадение момента заключения и момента исполнения договора, так как предметом договора является продукция, которая еще только подлежит выращиванию.

5. Защита более слабой стороны договора — производителя сельскохозяйственной продукции, деятельность которого подвержена различным неблагоприятным природным явлениям.

Существенным для договора контракта является условие о количестве подлежащей поставке сельскохозяйственной продукции, которое определяется не точной цифрой, а установлением границ наименьшего и наибольшего количества подлежащей передаче продукции. При этом заготовитель продукции не вправе отказаться от принятия наибольшего количества, а производитель продукции имеет право сдать наименьшее количество из указанной в договоре продукции.

Обязанности производителя продукции по ее передаче определяются в основном Общими положениями о договоре купли-продажи (§ 1 гл. 30 ГК).

Обязанности заготовителя сельскохозяйственной продукции по ее принятию урегулированы более жестко:

по общему правилу заготовитель продукции обязан не только принять продукцию по месту ее нахождения, но и вывезти ее;

заготовитель не вправе отказаться от принятия соответствующей условиям договора сельскохозяйственной продукции при доставке ее производителем в место нахождения заготовителя;

заготовитель вправе не принять продукцию, поставка которой просрочена, только если он предварительно уведомил о своем отказе производителя и уведомление получено производителем до отправки продукции;

договором контракта может быть предусмотрена обязанность заготовителя вернуть производителю отходы от переработки сельскохозяйственной продукции.

Производитель продукции отвечает за нарушение условий договора *только при наличии вины*, тогда как заготовитель продукции освобождается от ответственности только при наличии *непреодолимой силы* (т. е. он отвечает и за случайный вред).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Чем характеризуется договор купли-продажи?
2. Что является предметом договора купли-продажи?
3. Какие виды договоров купли-продажи вы знаете?
4. Какие условия договора купли-продажи являются существенными?
5. В чем заключаются особенности заключения договора розничной купли-продажи?
6. Отличаются ли права и обязанности сторон по договору розничной купли-продажи? Обоснуйте свой ответ.
7. Назовите особенности договора поставки и его исполнения.
8. Отличается ли правовое регулирование договора поставки товаров для государственных нужд?
9. Какие условия являются существенными для договора купли-продажи недвижимости?
10. Каковы особенности договора купли-продажи предприятия?
11. Проводится ли государственная регистрация перехода права собственности на недвижимое имущество?
12. В чем проявляются особенности договора энергоснабжения?
13. Каковы стороны и предмет договора энергоснабжения?
14. Каковы отличительные черты договора контрактации?

ЗАДАЧИ

1. Носов С. А. продал Седлову И. И. жилой дом. Договор был удостоверен у нотариуса. Седлов вселился в дом, но зарегистрировать договор стороны не успели, так как Носов заболел и вскоре умер, а основная часть необходимых для регистрации документов находилась у него. Наследники Носова потребовали выселения Седлова, утверждая, что заключенный им с Носовым договор недействителен, не осуществлена и передача жилого дома. Они же нуждаются в данном жилом доме, так как всегда использовали его под дачу. Кроме того, наследники считали договор недействительным еще и потому, что в нем ничего не сказано о судьбе земельного участка, на котором расположен дом. Уплаченную Седлову денежную сумму они были готовы вернуть.

Седлов обратился в юридическую консультацию с просьбой разъяснить, действителен ли заключенный им договор и может ли он зарегистрировать свое право собственности на дом и земельный участок. Что ответили ему в консультации?

2. 16 ноября Курочкин П.Я. купил в универмаге костюм и ботинки, предварительно их примерив и внимательно осмотрев. Придя домой, Курочкин снова стал примерять костюм, но фасон и расцветка костюма ему не понравились. Посоветовавшись с отцом, Курочкиным решил обменять костюм в ближайшее воскресенье — 21 ноября. Костюм Курочкин больше не надевал. 20 ноября, возвращаясь с работы, Курочкин споткнулся на лестнице, а потом обнаружил, что у одного из новых ботинок с носка отрывается подошва. 21 ноября Курочкин пришел в универмаг и потребовал обменять костюм, а за ботинки вернуть деньги. Администрация универмага обменять костюм отказалась, ссылаясь на то, что костюм вполне доброкачественный, соответствующего размера и никаких серьезных причин для обмена нет. Что же касается ботинок, то администрация согласилась принять их обратно, но лишь в обмен на другую пару.

Какими нормативными актами следует руководствоваться в данной ситуации?

Вправе ли Курочкин обменять доброкачественный костюм, фасон и расцветка которого ему не понравились?

Какие права имеет покупатель в случае выявления в купленной обуви дефектов производственного характера?

Вправе ли Курочкин в изложенной ситуации потребовать обмена ботинок на ботинки другой более качественной и дорогой модели?

Изменится ли ответ на поставленные вопросы, если Курочкин обратится с подобными требованиями через 6 месяцев после покупки костюма и ботинок?

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Составьте проект договора купли-продажи.

2. Перед рассмотрением последующего материала в качестве самостоятельной работы с помощью норм Гражданского кодекса РФ вычленили основные стадии продажи предприятия и оформите их в виде логической схемы.

3. Ознакомьтесь с положениями Закона РФ от 07.02.1990 № 2300-1 (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.01.2010 г.) «О защите прав потребителей». Какие права потребителей устанавливает закон? Какие органы осуществляют надзор в области защиты прав потребителей? Какие меры ответственности установлены данным законом?

Заполните сравнительную табл. 18 «Виды договора купли-продажи».

Таблица 18. **Виды договора купли-продажи**

Название (вида)	Стороны	Предмет	Существенные условия	Форма

Тема 4.2.1. Понятие и основные элементы договора мены

Договор мены (ст. 567 ГК РФ) — договор, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороне определенное имущество в обмен на другое. Предметом договора являются вещи, которые не изъяты из оборота и оборот которых не ограничен, обмен субъективных гражданских обязанностей и личных неимущественных благ не допускается. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять. В случае неравноценного обмена сторона, передающая менее ценный товар, должна оплатить разницу в цене.

Договор мены — консенсуальный, возмездный и взаимный.

Элементы договора мены — стороны договора: граждане и юридические лица, обладающие вещным правом на обмениваемое имущество, а также *комиссионер*.

Цена договора мены — стоимость каждого из встречных представлений. По общему правилу обмениваемые товары предполагаются равноценными. При неравноценности товаров уплата разности в цене производится непосредственно до или после передачи соответствующего товара. Указание цены в договоре мены необязательно, так как ею является встречный товар.

Срок договора определяется сторонами.

Форма договора: договоры мены, исполняемые в момент совершения, а также сделки между гражданами на сумму менее 10 минимальных заработных плат могут заключаться в устной форме. Все остальные договоры мены должны облекаться в письменную форму по правилам, аналогичным нормам о купле-продаже.

Содержание договора мены: обязанности сторон одинаковы и состоят в передаче товара в собственность контрагента. По общему правилу передача обмениваемых товаров должна производиться одновременно. Если сроки передачи не совпадают, применяются общие нормы о встречном исполнении обязательств.

Переход права собственности происходит в момент исполнения договора обеими сторонами (если иное не предусмотрено договором). Для определения момента перехода риска случайной гибели

(повреждения) обмениваемой вещи применяется ст. 459 ГК, связывающая такой переход с моментом передачи вещи.

Эвикция — лишение владения, изъятие вещи на законном основании. Эвикция товара дает потерпевшей стороне право требовать возврата переданного ей в обмен товара, а также возмещения убытков.

Тема 4.2.2. Понятие и элементы договора дарения. Содержание договора дарения

По **договору дарения** одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает, или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п. 1 ст. 572 ГК).

Дарение является договором, а не односторонней сделкой, ибо всегда требует *согласия одаряемого* на принятие дара. Обычно согласие выражается в форме принятия дара. По общему правилу дарение — односторонний договор, в котором у одаряемого отсутствуют обязанности (если только речь не идет о такой особой разновидности дарения, как пожертвование, п. 1 ст. 582 ГК).

Дарение может быть как *реальным*, так и *консенсуальным* договором. Следовательно, юридическое значение имеет не только непосредственная безвозмездная передача имущества от дарителя к одаряемому, но при определенных условиях — и обещание подарить имущество, порождающее обязательственное отношение между дарителем и одаряемым.

Дарение всегда связано с безвозмездным увеличением имущества одаряемого за счет уменьшения имущества дарителя и осуществляется путем:

передачи в собственность одаряемому принадлежащей дарителю вещи;

передачи одаряемому дарителем имущественного права в отношении самого дарителя (точнее, наделения одаряемого таким правом, например правом периодического получения определенной денежной суммы за счет банковского вклада или иного имущества дарителя);

передачи одаряемому дарителем своего имущественного права в отношении третьего лица (например, права требования известной денежной суммы или корпоративного права в виде пакета акций), т. е. безвозмездной уступки требования (ст. 382 — 389 ГК);

освобождения одаряемого от исполнения имущественной обязанности в отношении дарителя (т. е. прощение долга в соответствии со ст. 415 ГК);

освобождения одаряемого от его имущественной обязанности перед третьим лицом (путем исполнения этой обязанности дарителем в соответствии с п. 1 ст. 313 ГК либо перевода на дарителя долга одаряемого с согласия его кредитора на основании ст. 391 и 392 ГК).

Предусмотренный законом перечень способов дарения носит исчерпывающий характер.

Безвозмездный характер отношений составляет главную особенность договора дарения, определяющую его юридическую специфику.

Сторонами договора дарения являются:

даритель — лицо, которое добровольно лишает себя определенного имущества;

одаряемый — лицо, которое принимает дар.

Закон ограничивает размеры дара, а в некоторых случаях вообще запрещает дарение определенным категориям лиц: государственным служащим, служащим местного самоуправления и т. п. Не допускается дарение между коммерческими организациями.

Закон разрешает дарение «обычных подарков» (стоимостью не выше пяти установленных законом минимальных заработных плат) от имени лиц, признанных недееспособными, их законными представителями.

Закон не ограничивает возможность дарения в отношениях между супругами.

Объектами сделок дарения могут выступать вещи, не изъятые из оборота (ст. 129 ГК), а также имущественные права (вещные, обязательственные, корпоративные и исключительные), не носящие строго личного характера (ст. 383 и п. 2 ст. 388 ГК) либо освобожденные от аналогичных имущественных обязанностей.

Не могут быть предметом дарения вещи, изъятые из оборота, и исключительные права (право авторства и пр.).

Договор дарения, обязывающий дарителя передать вещь в будущем (консенсуальный договор дарения), должен быть заключен в *письменной форме*.

Реальный договор дарения, сопровождаемый передачей дара, может быть заключен в *устной форме*, за исключением случаев:

дарения имущества юридическим лицом, если стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных заработных плат;

дарения недвижимого имущества.

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара односторонне расторгнуть договор и отказаться от принятия дара. При этом даритель вправе потребовать возмещения причиненного ему такими действиями одаряемого реального ущерба.

Отмена дарения и возврат подаренного имущества возможны в случае:

очевидной неблагодарности одаряемого, которая выразилась в покушении на жизнь дарителя или его близких, в причинении вреда здоровью дарителя, лишении его жизни. В случае смерти дарителя отмены дарения и возврата подаренной вещи могут требовать его наследники;

если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты;

неплатежеспособности дарителя и совершения договора дарения в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению дарителя несостоятельным (банкротом);

если даритель переживет одаряемого и отмена дарения при этом условии предусмотрена договором;

если подаренная вещь не сохранилась к моменту отмены дарения, даритель не вправе требовать возмещения ее стоимости в деньгах, за исключением случаев наличия вины одаряемого в несохранении вещи;

если иное не предусмотрено договором, права одаряемого, которому обещан дар, не переходят по наследству или в порядке иного правопреемства к другим лицам;

смерти дарителя, обещавшего дарение. Тогда его обязательства переходят к его наследникам.

Пожертвование является разновидностью дарения. Пожертвованием признается дарение вещи в общепользовательных целях (п. 1 ст. 582 ГК). Основную особенность жертвования составляет наличие в нем условия об использовании пожертвованного имущества по определенному назначению, которое составляет обязанность одаряемого и может контролироваться дарителем (жертвователем) или его наследниками (правопреемниками).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Какими специфическими чертами характеризуется договор дарения?
2. В чем содержание договора дарения?
3. Что такое жертвование?

ЗАДАЧИ

1. Иванов С.А. подарил внуку Коле искусно инкрустированную старинную гитару, перешедшую ему по наследству от прадеда. Договор был оформлен в письменной форме. Внук принял дар. По истечении некоторого времени Иванов стал замечать, что внук обращается с гитарой неаккуратно, после игры бросает ее куда попало, на замечания не реагирует, а однажды поругавшись с родителями, ударил инструмент о стену. Иванов, видя, что такое обращение с реликвией создает угрозу безвозвратной ее утраты, обратился в суд с иском, в котором попросил расторгнуть составленный им с внуком Колей договор и вернуть ему гитару.

Какое решение должен вынести суд?

2. Предприниматель Калюжный Э.П. пожертвовал онкологическому центру легковой автомобиль для выезда к больным по вызову, что и было записано в договоре. Однако работники центра стали использовать автомобиль для частных поездок. Калюжный вскоре погиб в автомобильной катастрофе, а его сын, узнав, что центр не выполняет условий договора, составленного его отцом, подал в суд иск с требованием отмены пожертвования и возврата ему автомобиля онкологическим центром.

Имеет ли право сын умершего жертвователя требовать возврата пожертвованного имущества (автомобиля)?

Какое решение должен принять суд?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Составьте проект договора дарения.

Глава 4.3

ДОГОВОР ИМУЩЕСТВЕННОГО НАЙМА (АРЕНДА)

Тема 4.3.1. Понятие и элементы договора аренды

Договор аренды (имущественного найма) регламентируется ст. 606 ГК. По договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату имущество во временное владение и пользование либо только во временное пользование.

Основная цель договора аренды — обеспечить передачу индивидуально определенной вещи во временное пользование другим лицом. Передача вещи во владение арендатора при этом несет

служебные функции по обеспечению пользования вещью (поддержание надлежащего состояния, охрана от притязаний иных лиц и т. д.).

Под **пользованием** здесь понимается извлечение из непотребляемой вещи ее полезных свойств, в том числе получение плодов и доходов, которые поступают в собственность арендатора (если иное не предусмотрено законодательством) или договором.

Арендатор, которому имущество предоставлено во временное владение, пользуется в отношении его вещно-правовой защитой, в том числе от арендодателя.

Права арендатора «следуют за вещью», независимо от личности арендодателя. Перемена же личности арендатора при наследовании может иметь юридическое значение для сохранения обязательств по договору аренды: несоответствие его личных качеств требованиям, предъявляемым к арендатору, может служить основанием для расторжения арендодателем договора.

Договором аренды (дополнительным соглашением к нему) может быть предусмотрено право арендатора на выкуп арендованного имущества по истечении срока аренды либо внесении им полностью выкупной цены.

Субаренда (погнаем) — сдача арендатором имущества в аренду третьему лицу. К субаренде применяются правила об аренде, если иное не установлено законодательством. Объем прав субарендатора не может превышать объема прав арендатора.

По нормам гражданского права субаренда следует судьбе аренды. В случае признания ничтожности договора аренды ничтожным считается и договор субаренды.

Досрочное прекращение договора аренды влечет прекращение соответствующего договора субаренды (при этом субарендатор имеет право взять в аренду находившееся в его пользовании имущество на оставшийся срок субаренды на условиях договора аренды, если иное не предусмотрено договором аренды).

Стороны договора — любые субъекты гражданского права.

Арендодатель — собственник арендованного имущества либо лицо, уполномоченное им или законом на сдачу имущества в аренду от своего имени.

Арендатор — лицо, заинтересованное в извлечении в свою пользу из вещи ее полезных свойств.

Предмет договора — любая индивидуально-определенная вещь, не теряющая своих свойств в процессе использования (непотребляемая). Условие о предмете — единственное установленное законом существенное условие договора аренды.

Форма договора должна соответствовать общим правилам о форме сделок с учетом следующих особенностей:

договор аренды на срок более одного года независимо от его цены заключается в письменной форме;

договор аренды недвижимости (в том числе зданий и сооружений на срок более одного года) подлежит государственной регистрации;

договор аренды недвижимости (дополнительное соглашение к нему), включающий условие о его выкупе, заключается в форме, установленной для договора купли-продажи такого имущества;

для многих видов аренды существуют особые правила о форме договора и его государственной регистрации.

Цена договора не является его существенным условием. При отсутствии в договоре условий об арендной плате действуют порядок, условия и сроки внесения платы, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества в сравнимых обстоятельствах. Исключение установлено лишь для договоров аренды зданий и сооружений, для которых требование о согласовании размера арендной платы является обязательным, при невыполнении этого требования закона договор признается незаключенным (ст. 654 ГК).

Размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон, но не чаще одного раза в год (если иное не предусмотрено законом или договором). Требования о пересмотре размера арендной платы в одностороннем порядке, если они не предусмотрены договором, удовлетворению не подлежат.

Срок договора может быть как определенным, так и неопределенным. При отсутствии в договоре условия о сроке он считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе расторгнуть договор в любое время, предупредив другую сторону об этом за 1 месяц (при аренде недвижимости — за 3 месяца), если иной срок не установлен законом или договором.

Законом могут устанавливаться предельные сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Нормы о таких сроках являются императивными.

Тема 4.3.2. Содержание договора аренды. Прекращение договора аренды

Обязанности арендодателя.

1. Предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества. При неис-

полнении арендодателем обязанности по передаче имущества в установленный (либо разумный) срок арендатор вправе:

истребовать от него это имущество и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения;

потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

Арендодатель отвечает за любые недостатки, препятствующие использованию имущества по назначению, имевшиеся в нем до заключения договора, за исключением тех, которые:

оговорены сторонами при заключении договора;

заранее известны арендатору;

должны быть обнаружены арендатором при приемке имущества в пользование (явные недостатки).

Арендатор, обнаруживший в имуществе недостатки, за которые отвечает арендодатель, вправе потребовать от него:

либо безвозмездного устранения недостатков;

либо соразмерного уменьшения арендной платы;

либо возмещения своих расходов на устранение недостатков (он вправе удержать сумму этих расходов из арендной платы);

либо досрочного расторжения договора.

Во всех случаях арендатор вправе требовать возмещения понесенных им убытков.

2. Предупредить арендатора о правах третьих лиц (как вещных, так и обязательственных) на сдаваемое в аренду имущество. При неисполнении арендодателем этой обязанности арендатор вправе требовать:

либо уменьшения арендной платы (в зависимости от степени ущемления его прав);

либо расторжения договора и возмещения убытков (независимо от степени ущемления его прав).

3. Производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества (если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды). Капитальный ремонт арендованного имущества — такое восстановление его основных частей (конструктивных элементов), без которого его нельзя использовать по назначению. Отношения сторон на время капитального ремонта должны быть урегулированы договором аренды.

При неисполнении арендодателем этой обязанности арендатор вправе (если иное не предусмотрено договором):

либо произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный необходимостью, и взыскать с арендодателя его стоимость (зачесть ее в счет арендной платы);

либо потребовать соответствующего уменьшения арендной платы; либо потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков.

Стоимость неотделимых (без причинения имуществу вреда) улучшений, произведенных за счет арендатора с согласия арендодателя (если иное не предусмотрено договором), должна быть возмещена.

Неотделимые улучшения, произведенные арендатором без согласия арендодателя, возмещению не подлежат (если иное не предусмотрено законом).

Произведенные арендатором отделимые улучшения являются его собственностью.

Обязанности арендатора.

1. Пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями аренды, а если они договором не определены, — в соответствии с назначением имущества. За нарушение этого условия арендатор отвечает только при наличии своей вины.

При нарушении этой обязанности арендодатель вправе потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков.

2. Своевременно вносить плату за пользование имуществом.

При существенном нарушении сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать досрочного внесения арендной платы не более чем за два срока подряд (если иное не предусмотрено договором).

При существенном ухудшении условий пользования имуществом или его состояния не по его вине арендатор вправе потребовать соответствующего уменьшения арендной платы (если иное не предусмотрено законом).

3. Поддерживать арендованное имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества (если иное не установлено законом или договором).

Под поддержанием имущества в исправном состоянии понимается его обслуживание, позволяющее использовать его в любой момент (заправка топливом автомобиля).

Под текущим ремонтом понимается устранение недостатков имущества, не связанное с заменой основных составных частей. В отличие от капитального он не увеличивает стоимость имущества и не устраняет его износ. При этом его отсутствие делает невозможным или существенно затрудняет использование имущества по назначению.

Расходы по содержанию имущества — затраты, не связанные с поддержанием его в исправном состоянии, но без которых его нормальное использование невозможно (страхование и т. п.).

4. Без согласия арендодателя:

не передавать свои права и обязанности по договору другому лицу;

не сдавать имущество в субаренду;

не отдавать арендные права в залог и не вносить их в качестве взноса в коммерческие организации (если иное не установлено законодательством).

5. При прекращении договора аренды вернуть арендодателю имущество:

в том состоянии, в котором он его получил (с учетом нормального износа);

либо в состоянии, обусловленном договором. При несвоевременном возврате арендованного имущества арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки, а если она не покрывает причиненных просрочкой убытков, — их возмещения. Если за такое нарушение договором предусмотрена неустойка, она является штрафной (если иное не предусмотрено договором).

Договор аренды прекращается в связи:

со смертью гражданина, арендующего недвижимое имущество, если заключение договора было обусловлено личными качествами арендатора;

со смертью гражданина, арендующего движимое имущество, если договор был неразрывно связан с личностью арендатора;

с ликвидацией юридического лица, являющегося одной из сторон договора;

с решением суда о прекращении договора по требованию одной из его сторон.

Договор аренды может быть досрочно расторгнут судом по требованию арендодателя, если арендатор:

пользуется имуществом с существенными либо неоднократными нарушениями условий договора или назначения имущества;

существенно ухудшает арендованное имущество;

не вносит арендную плату более двух раз подряд;

не производит капитальный ремонт имущества, если такая обязанность установлена законодательством или договором.

Договор аренды может быть досрочно расторгнут судом по требованию арендатора, если:

арендодатель не предоставляет имущество в пользование либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

имущество имеет препятствующие пользованию недостатки, за которые арендодатель несет ответственность;

имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, становится непригодным для использования;

арендодатель не производит капитальный ремонт имущества, являющийся его обязанностью.

Стороны вправе установить в договоре другие основания расторжения договора по их инициативе и исключить любые из таких оснований из договора.

Перед предъявлением соответствующего иска арендодатель обязан направить арендатору письменное предупреждение о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок. Для арендатора подобная обязанность законом не предусмотрена.

Право арендатора на возобновление договора аренды.

По истечении срока договора арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, имеет преимущественное право (при прочих равных условиях) на заключение договора на новый срок, если он письменно уведомил об этом арендодателя в разумный срок до окончания действия договора.

Условия нового договора могут быть изменены соглашением сторон. Если арендодатель, отказавшись от заключения такого договора, в течение года заключил подобный договор с другим лицом, арендатор вправе требовать:

либо возмещения убытков, причиненных этим отказом;

либо перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору с возмещением убытков, причиненных отказом.

Если после истечения срока действия договора арендатор продолжает пользоваться имуществом, а арендодатель против этого не возражает, договор аренды считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

Тема 4.3.3. Особенности отдельных видов договора аренды

Договор проката

По договору проката профессиональный арендодатель обязуется предоставить арендатору для потребительских целей во временное владение и пользование движимое имущество.

Договор проката публичный и заключается в письменной форме.

Срок договора проката не может превышать один год. Правила о возобновлении договора аренды к договору проката не применяются.

Арендная плата устанавливается в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно. При досрочном возврате имущества соответствующая часть арендной платы возвращается арендатору.

Взыскание задолженности по арендной плате производится в бесспорном порядке по исполнительной надписи нотариуса.

Арендодатель дополнительно обязан:

в присутствии арендатора проверить исправность сдаваемого в аренду имущества;

ознакомить арендатора с правилами эксплуатации имущества либо выдать ему письменные инструкции о пользовании этим имуществом;

производить капитальный и текущий ремонт арендованного имущества;

при обнаружении арендатором недостатков имущества в течение 10 дней со дня уведомления о них безвозмездно устранить их либо заменить имущество исправным.

Арендатор дополнительно обязан:

оплатить стоимость ремонта и транспортировки имущества, неисправного вследствие нарушения арендатором правил его эксплуатации и содержания;

не передавать своих прав и обязанностей по договору проката другим лицам.

Арендатор имеет право расторгнуть договор проката в любое время, предупредив об этом арендодателя письменно не позднее, чем за 10 дней.

Аренда транспортных средств

Транспортное средство — техническое устройство для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

По договору аренды транспортного средства с экипажем (фрахтование на время, тайм-чартер) арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами необходимые услуги, связанные с управлением этим транспортным средством и его технической эксплуатацией.

Арендодатель дополнительно обязан:

поддерживать исправное состояние транспортного средства, включая осуществление капитального и текущего ремонта и предоставление необходимых принадлежностей;

предоставлять арендатору услуги по управлению и технической эксплуатации транспортного средства;

нести расходы по содержанию и оплате услуг членов экипажа (если иное не предусмотрено договором);

страховать транспортное средство и (или) ответственность за ущерб, который может быть им причинен (если такое страхование является обязательным в силу закона или договора).

Арендатор дополнительно обязан:

нести расходы по коммерческой эксплуатации транспортного средства (топливо, иные расходные материалы, сборы и т. п.), если иное не предусмотрено договором.

Арендатор имеет право:

заключать с третьими лицами договоры по коммерческой эксплуатации транспортного средства в рамках договора аренды (сдавать его в субаренду, осуществлять перевозки и т. п.).

Арендатору запрещено без согласия арендодателя:

передавать свои права и обязанности другому лицу;

передавать транспортное средство в безвозмездное пользование;

передавать арендные права в залог и во вклад в капитал коммерческих организаций.

В случае гибели (повреждения) транспортного средства вследствие обстоятельств, за которые отвечает арендатор, он обязан возместить арендодателю причиненные убытки (бремя доказывания ответственности лежит на арендодателе).

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, несет арендодатель как работодатель членов экипажа. Он вправе предъявить регрессный иск к арендатору, если докажет, что вред возник по вине арендатора.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации.

Арендатор дополнительно обязан:

своими силами осуществлять управление транспортным средством и его техническую и коммерческую эксплуатацию;

поддерживать транспортное средство в исправном состоянии, осуществлять его текущий и капитальный ремонт;

нести расходы на содержание транспортного средства, его эксплуатацию и страхование, включая страхование ответственности (если иное не предусмотрено договором).

Ответственность сторон строится по общим правилам о неисполнении обязательств.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам транспортным средством, несет арендатор как его законный владелец.

Аренда зданий и сооружений

По договору аренды здания (сооружения) арендодатель обязуется передать его арендатору во временное владение и пользование либо только во временное пользование. Договор аренды здания (сооружения) заключается в письменной форме, несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

Договор, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и действует с момента такой регистрации. Цена договора (арендная плата) является его существенным условием. Арендная плата должна включать плату за пользование земельным участком, на котором расположено здание (сооружение).

Вместе с правами по аренде здания (сооружения) к арендатору на тот же срок переходят и права на земельный участок, который занят такой недвижимостью и необходим для ее использования. Они сохраняются при смене собственника этого земельного участка. Согласие собственника земельного участка на аренду здания (сооружения) требуется, если это прямо предусмотрено договором о пользовании участком.

Передача здания (сооружения) арендатору, а также его возвращение арендодателю производятся по передаточному акту (иному документу), подписываемому сторонами. Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче рассматривается как отказ от исполнения обязанности по передаче (приему) имущества.

Аренда предприятий

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование предприятие как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Арендатору не могут передаваться права арендодателя, полученные им на основании лицензии на определенные виды деятельности (если иное не установлено законодательством). Включение в состав предприятия обязательств, исполнение которых арендатором без лицензии невозможно, не освобождает от них арендодателя.

О передаче предприятия в аренду арендодатель обязан письменно уведомить кредиторов по передаваемым в составе предприятия обязательствам.

Кредитор, уведомленный арендодателем, но не сообщивший ему письменно о согласии на перевод долга, вправе в течение трех месяцев потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения убытков.

Кредитор, не уведомленный арендодателем, вправе в течение одного года со дня, когда он узнал (должен был узнать) о передаче предприятия в аренду, потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения убытков.

По долгам, включенным в состав предприятия и переведенным на арендатора без согласия кредиторов, стороны несут солидарную ответственность.

Договор аренды предприятия составляется письменно в форме одного документа, подписанного сторонами, несоблюдение этой формы влечет за собой его недействительность. Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с этого момента.

Передача предприятия в аренду (возвращение его арендодателю) производится по передаточному акту. Подготовка предприятия к передаче, включая составление акта передачи и предоставление его на подпись, — обязанность арендодателя (арендатора) и осуществляется за его счет.

Арендатор предприятия обязан:

- поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в том числе производить его текущий и капитальный ремонт;
- нести расходы по страхованию предприятия;
- нести расходы по эксплуатации предприятия (если иное не предусмотрено договором).

Арендатор предприятия имеет право:

- владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом предприятия (кроме природных ресурсов) в соответствии с договором без согласия арендодателя при условии сохранения или увеличения его стоимости (если иное не предусмотрено договором);

- требовать возмещения стоимости неотделимых улучшений имущества, если его затраты на эти улучшения соразмерны повышению качества имущества, а также соблюден принцип разумности и добросовестности при их осуществлении.

Правила о последствиях недействительности сделок, об изменении и расторжении договора (в части возврата или взыскания в натуре переданного имущества) не применяются к аренде предприятия, если такие последствия существенно нарушают права и законные интересы кредиторов сторон, других лиц и противоречат общественным интересам.

Финансовая аренда (лизинг)

Арендодатель (лизингодатель) обязуется приобрести в собственность указанное арендатором (лизингополучателем) имущество у определенного им же продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Право выбора продавца и имущества может принадлежать арендодателю, если это предусмотрено договором. Продавец должен быть уведомлен о личности арендатора.

Лизингодатель — лизинговая компания, имеющая соответствующую лицензию. Лизингополучатель — индивидуальный предприниматель или юридическое лицо.

Предмет договора — любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме природных объектов.

По общему правилу арендуемое имущество передается продавцом непосредственно арендатору в месте его нахождения. Риск случайной гибели (повреждения) имущества переходит к арендатору в момент такой передачи (если иное не предусмотрено договором). При просрочке передачи по вине арендодателя арендатор вправе требовать расторжения договора и возмещения убытков.

В отношениях с продавцом арендатор и арендодатель выступают как солидарные кредиторы-покупатели по договору купли-продажи соответствующего имущества. При этом арендатор не несет обязанности по оплате товара и не вправе расторгнуть договор без согласия арендодателя.

Арендодатель несет солидарную с продавцом ответственность перед арендатором за ненадлежащее исполнение продавцом обязательств по договору, если право выбора продавца принадлежало ему.

Рассмотрим *виды классификации лизинговых сделок*.

По составу участников:

прямой лизинг (поставщик сам становится лизингодателем, сдавая имущество в аренду);

возвратный лизинг (поставщик продает имущество лизингодателю, а затем берет его в аренду, становясь лизингополучателем);

косвенный лизинг (передача имущества от продавца к лизингополучателю происходит через посредников — лизингодателя, а иногда и других лиц).

По предмету договора:

лизинг движимости (машинно-технический);

лизинг недвижимости.

По степени окупаемости имущества:

финансовый лизинг (с полной окупаемостью в течение срока действия одного договора);

оперативный лизинг (с частичной окупаемостью в течение срока действия одного договора).

По характеру лизинговых платежей:

лизинг с денежным платежом;

лизинг с компенсационным (бартерным) платежом;

лизинг со смешанным платежом;

лизинг с отдельным платежом (часть стоимости арендованного имущества оплачивается средствами, взятыми арендодателем у заемщиков в обмен на право получения ими напрямую соответствующей части лизинговых платежей).

По объему обслуживания имущества лизингодателем:

чистый лизинг (net leasing) — без обязательства по обслуживанию имущества;

лизинг с частичным набором услуг;

«влажный» или «мокрый» лизинг (wet leasing) — с полным набором услуг по обслуживанию имущества (техобслуживание, ремонт, страхование);

«влажный» лизинг с дополнительными обязательствами (подготовка персонала, маркетинг и т. д.).

Договор найма жилого помещения

Предмет договора жилищного найма. *Жилым помещением* признается изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан, отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам.

Жилищный фонд составляет совокупность всех жилых помещений, находящихся на территории РФ. Существуют следующие виды жилищных фондов (ст. 19 Жилищного кодекса РФ):

частный (в собственности граждан и юридических лиц);

государственный (в собственности РФ и ее субъектов);

муниципальный (в собственности муниципальных образований).

Предметом договора найма (как социального, так и коммерческого) в домах государственного, муниципального и общественного жилищных фондов может быть лишь изолированное жилое помещение (квартира, жилой дом или их изолированная часть).

Субъекты договора жилищного найма. *Наймодатель* — собственник жилого помещения или управомоченное им лицо.

Наниматель — гражданин, снимающий жилое помещение от своего имени. По договору социального найма совместными нанимателями являются проживающие с ним члены его семьи, зарегистрированные в установленном порядке, независимо от заключения ими договора с наймодателем. По договору коммерческого найма они становятся сонанимателями только после заключения такого договора.

К членам семьи нанимателя относятся его супруг, их дети и родители. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство. Если эти граждане перестали быть членами семьи нанимателя, но продолжают проживать в нанимаемом им жилом помещении, они остаются его сонанимателями.

Не обладают самостоятельными правами нанимателя:

поднаниматели — пользователи жилого помещения по возмездному договору с нанимателем с согласия сонанимателей и наймодателя;

временные жильцы — временные (до шести месяцев) пользователи жилого помещения с разрешения сонанимателей и наймодателя;

иные лица, право совместного проживания которых с сонанимателями предусмотрено законом или договором (опекуны, попечители, приемные дети, прислуга и т. п.).

Предметом договора является жилое помещение, т. е. помещение, конструктивно предназначенное и пригодное по санитарному и техническому состоянию для постоянного проживания в нем людей.

Разновидности договора найма жилого помещения:

договор социального найма жилья, который действует в основном в сфере государственного и муниципального жилищного фонда;

договор коммерческого найма жилья.

Различия социального и коммерческого найма жилья:

договор социального найма бессрочный, а договор коммерческого найма срочный (до пяти лет) с преимущественным правом на заключение договора найма жилого помещения на новый срок;

различны основания расторжения договоров социального и коммерческого найма жилья;

различен объем прав сторон.

Квартирная плата по договору коммерческого найма жилья устанавливается по соглашению сторон, а в отношениях по социальному найму жилья определяется нормативными актами.

Нанимателем жилого помещения может быть только гражданин. Наниматель несет ответственность перед наймодателем за действия проживающих совместно с ним лиц.

Граждане, постоянно проживающие с нанимателем, должны быть указаны в этом качестве в договоре найма жилья. Они вправе:

- пользоваться жилым помещением наравне с нанимателем;
- известив наймодателя, заключить с нанимателем договор о том, что они совместно с нанимателем несут солидарную ответственность перед наймодателем (сонаниматель).

Временные жильцы могут проживать в жилом помещении не более шести месяцев на основании предварительного уведомления наймодателя. Ответственность за их действия перед наймодателем несет наниматель.

Наймодатель обязан:

- передать нанимателю свободное от прав иных лиц жилое помещение;

- принимать участие в надлежащем содержании и в ремонте общего имущества в многоквартирном доме, в котором находится сданное в наем жилое помещение;

- осуществлять капитальный ремонт жилого помещения;

- обеспечивать предоставление нанимателю необходимых коммунальных услуг надлежащего качества.

По договору социального найма жилья наймодатель вправе требовать своевременного внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, а также исполнение обязанностей нанимателя.

Наниматель обязан:

- использовать жилое помещение по назначению;

- обеспечивать сохранность жилого помещения;

- поддерживать надлежащее состояние жилого помещения;

- проводить текущий ремонт жилого помещения;

- своевременно вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги;

- информировать наймодателя в установленные договором сроки об изменении оснований и условий, дающих право пользования жилым помещением по договору социального найма.

Наниматель вправе:

- вселять в занимаемое жилое помещение иных лиц;

- сдавать жилое помещение в поднаем;

- разрешать проживание в жилом помещении временных жильцов;

- осуществлять обмен или замену занимаемого жилого помещения;

требовать от наймодателя своевременного проведения капитального ремонта жилого помещения, надлежащего участия в содержании общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг.

Наниматель несет ответственность перед наймодателем за действия проживающих совместно с ним лиц. Граждане, постоянно проживающие с нанимателем, должны быть указаны в этом качестве в договоре найма жилья.

Основная мера ответственности нанимателя за нарушение условий договора — выселение. Вот основные случаи выселения гражданина из занимаемого помещения без предоставления другого жилого помещения:

- использование жилого помещения не по назначению;
- систематическое нарушение прав и законных интересов соседей;
- бесхозяйственное обращение с жилым помещением, допуск его разрушения.

Без предоставления другого жилого помещения могут быть выселены из жилого помещения граждане, лишенные родительских прав, если совместное проживание этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным.

Наниматель в договоре коммерческого найма жилья имеет право:

- приоритета заключения договора на новый срок;
- на замену другим нанимателем;
- на расторжение договора;
- давать согласие на переоборудование жилого дома на условиях, указанных в законе;
- согласовывать с нанимателем размер платы за жилое помещение.

Обязанности нанимателя по договору коммерческого найма жилья аналогичны обязанностям нанимателя по договору социального найма жилья.

Основания расторжения договора коммерческого найма жилья по инициативе наймодателя:

- задолженность по квартирной плате в течение шести месяцев, если более длительный срок не установлен договором;
- разрушение или порча жилья нанимателем (сонанимателем) или другими лицами, за действия которых он отвечает. В этом случае нанимателю суд может предоставить льготный (не более одного года) срок для восстановления нормального состояния жилого помещения с сохранением договора найма жилого помещения в силе;

непригодность жилого помещения для проживания из-за его неудовлетворительного технического или санитарного состояния;

использование жилого помещения не по назначению. В этом случае суд вправе установить нанимателю испытательный годичный срок для изменения своего поведения;

нарушение прав и интересов соседей. В этом случае суд также вправе установить годичный испытательный срок.

В последних двух случаях суд также вправе принять решение о расторжении договора найма жилого помещения с отсрочкой исполнения судебного решения на срок не более одного года.

Форма и срок договора жилищного найма. Договор найма жилого помещения любой разновидности заключается в простой письменной форме (ст. 674 ГК). Нарушение письменной формы не влечет недействительность договора, но лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, не лишая их права приводить и другие доказательства (ст. 162 ГК). Отказ от заключения договора в письменной форме, в котором надлежит обязательно указать постоянно проживающих, ставит эти лица (в случае оспаривания их жилищных прав на данное жилое помещение) в тяжелое положение при доказывании своих прав в споре и требует от них соблюдения правил, предусмотренных ст. 679 ГК.

Закон выделяет в особую группу договоры найма на короткий срок (краткосрочный наем), которым признается срок договора до одного года. Краткосрочный коммерческий наем уменьшает объем жилищных прав и обязанностей у их носителей, оставляя неизменной сущность жилищного найма. Они лишаются:

права быть вписанными персонально в договор найма жилого помещения (п. 2 ст. 677 ГК). Вселение граждан осуществляется по правилам ст. 679 ГК, т. е. с согласия наймодателя, нанимателя и совместно с ним постоянно проживающих лиц;

права вселять временных жильцов и поднанимателей (ст. 680, 685 ГК);

преимущественного права на возобновление договора на новый срок (ст. 684 ГК);

права на замену нанимателя в договоре (ст. 686 ГК);

льготного годичного срока, отводимого судом для устранения разрушений или порчи жилого помещения (чтобы приостановить выселение), послуживших основанием для судебного предупреждения о расторжении договора найма по требованию наймодателя п. 2 ст. 687 ГК).

При краткосрочном коммерческом найме объем жилищных прав и обязанностей проживающих может не уменьшаться, если об этом специально договорятся стороны.

Оплата за наем жилого помещения. Размер оплаты устанавливается договором и не должен превышать максимальный размер, установленный законом. Оплата должна вноситься в сроки, установленные договором, а при их отсутствии — ежемесячно не позднее 10-го числа следующего за прожитым месяца (п. 2 ст. 155 ЖК). Одностороннее изменение размера оплаты не допускается (кроме случаев, предусмотренных законом или договором).

Постановлением Правительства РФ от 14.12.2005 г. № 761 «О предоставлении субсидий на оплату жилого помещения и коммунальных услуг» устанавливается порядок предоставления субсидий гражданам органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления.

При определении размера субсидии используются значения действующих в субъекте Российской Федерации на момент обращения за субсидией прожиточных минимумов социально-демографических групп, к которым относятся заявитель (получатель субсидии) и члены его семьи.

Размер предоставляемой субсидии не должен превышать фактических расходов семьи на оплату жилья и коммунальных услуг.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Какие отличительные черты имеет договор аренды?
2. Какими правами и обязанностями обладают стороны договора аренды?
3. Каковы основания прекращения, досрочного расторжения договора аренды?
4. В чем особенности договора проката?
5. Чем различаются договоры аренды транспортного средства с экипажем и транспортного средства без экипажа?
6. Имеет ли особенности заключение договора аренды зданий и сооружений?
7. Что включает в себя договор аренды предприятий?
8. Что такое лизинг?
9. Что такое жилищный фонд?
10. Каковы основания приобретения гражданами жилых помещений в собственности?
11. Как определяются права и обязанности сторон по договору найма жилья?
12. Существует ли договор коммерческого найма жилья?

13. Возможно ли расторжение договора коммерческого найма жилья по инициативе наймодателя?
14. Как осуществляется оплата найма жилого помещения?

ЗАДАЧИ

1. Фирма «Стройтрест» заключила с ООО «Стройдвор» договор аренды подъемного крана на 8 месяцев. По окончании срока аренды фирма, соглашаясь передать кран собственнику (ООО), отказалась доставить последнему кран своими силами и за свой счет, аргументируя это тем, что при предоставлении крана в аренду фирма сама доставляла его своими силами и за свой счет.

Кто прав в данной ситуации?

Как поступить фирме?

2. Ершов И.А. сдал Сомову П.А. в субаренду на один год склад, арендованный им у Розена А.И. на полгода для складирования строительных материалов. Сомов установил в складском помещении швейные машины и организовал пошив пальто на продажу. Узнав об этом, Розен потребовал от Ершова досрочного расторжения договора аренды.

Законны ли действия арендатора Ершова и арендодателя Розена?

3. Калигин И.Ю., арендовав у Банникова Д.В. дом с ванной на три летних месяца, обнаружил, что в ванне был скол в месте слива воды, ванна не держала воду. Он заменил ванну, а ее стоимость и стоимость работ по замене ванны удержал из арендной платы. Банников с этим не согласился и потребовал от Калигина полной арендной платы.

Вправе ли Калигин удерживать из арендной платы стоимость ванны и стоимость работ по ее установке?

4. По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель Колесников И.П. закупил для арендатора у продавца оборудование, которое было передано арендатору по приемо-сдаточному акту. В связи с возникшим на предприятии арендатора (по неустановленным причинам) пожаром оборудование пришло в негодность и не подлежит восстановлению.

Кто понесет имущественные последствия уничтожения оборудования?

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Составьте проект договора аренды.
2. Заполните табл. 19 «Виды договора аренды».

Таблица 19. **Виды договора аренды**

Название (вида)	Стороны	Предмет	Существенные условия	Форма

Глава 4.4

ДОГОВОР ПОДРЯДА

Тема 4.4.1. Понятие договора подряда

По **договору подряда** (ст. 702 ГК РФ) одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда — *консенсуальный, двусторонний и возмездный*.

Кроме собственно договора подряда, выделяются *специальные виды договора подряда*, на которые распространяются общие положения, если это не противоречит специальным нормам об этом договоре: бытовой подряд; строительный подряд; подряд на производство проектных и изыскательских работ; подрядные работы для государственных нужд.

Основные условия договора подряда:

работа выполняется из материала подрядчика, его силами и средствами, если иное не предусмотрено договором;

способы и методы выполнения задания определяются подрядчиком;

риск случайной гибели материалов и иного используемого имущества несет предоставившая их сторона, если иное не установлено законом или договором;

риск случайной гибели результата работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик;

существенные условия договора подряда — сроки начала и окончания работ.

Если эти сроки не согласованы, то договор считается незаключенным. Именно нарушение этих условий договора рассматривается как просрочка и влечет соответствующие последствия. Стороны могут установить и промежуточные сроки выполнения работ, а также меры ответственности за их нарушение. Если в договоре подряда не определена цена работ, то договор считается заключенным, а оплата производится по цене, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные работы. Цена работ состоит:

- а) из компенсации издержек подрядчика;
- б) вознаграждения подрядчика.

При производстве сложных работ цена обычно определяется сметой. Смета может быть:

твердой, когда ее изменение допускается только в случае существенного возрастания стоимости материалов и оборудования, предоставляемых подрядчиком;

приблизительной, возможность изменения которой заложена в самом договоре.

В случае получения подрядчиком в ходе работ экономии без ухудшения качества работ заказчик обязан оплатить результат работ по установленной в договоре цене, независимо от того, твердая она или приблизительная.

Качество работ должно соответствовать условиям договора, а при их отсутствии — обычно предъявляемым к таким работам требованиям.

Возможно участие в договоре подряда *нескольких лиц* как на стороне подрядчика, так и на стороне заказчика. Они являются *солидарными должниками* (кредиторами):

при неделимости предмета обязательства;

при выполнении работ в связи с осуществлением предпринимательской деятельности;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Подрядчик вправе привлекать к выполнению работ по договору подряда третье лицо без согласия заказчика, если иное не установлено законом или договором. В этом случае заказчик заключает договор подряда с генеральным подрядчиком, а последний — договор подряда с субподрядчиком.

Генеральный подрядчик одновременно выступает как подрядчик по договору генерального подряда и как заказчик по договору субподряда. Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за действия субподрядчика, а перед субподрядчиком — ответственность за действия заказчика.

Форма договора подряда должна соответствовать общим правилам о форме сделок (ст. 158 — 161 ГК). Наиболее распространена простая письменная форма, что объясняется необходимостью придать подрядным отношениям большую стабильность, учитывая их длительный характер.

Если для достижения результата подрядчик обязан выполнить комплекс работ, значительных по объему и сложности, цена определяется путем составления сметы. Поскольку цена является результатом соглашения сторон, то не будет иметь значения смета, составленная только одной стороной. Пункт 3 ст. 709 ГК специально подчеркивает, что смета, составленная подрядчиком, имеет юридическую силу и становится частью договора лишь с момента подтверждения ее заказчиком.

Тема 4.4.2. Различие подрядного и трудового договора

Интерес к договору подряда заказчика подряда состоит в том, что результатом этого договора является получение новой вещи, изготовленной подрядчиком как стороной в данном договоре, или улучшение качества и иных потребительских свойств уже существующей вещи.

В соответствии с п. 2 ст. 703 ГК по договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик наряду с передачей новой вещи передает также права на нее заказчику.

Договор подряда, несмотря на внешнее сходство, имеет существенные отличия от трудового договора. Подрядчик согласно ст. 704 и 705 ГК выполняет работу за свой риск и, если иное не предусмотрено договором подряда, из собственных средств, т. е. из своих материалов, своими силами и средствами. В отличие от этого работник, заключивший трудовой договор, зачисляется в штат соответствующей организации, подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка и обязан выполнять указания работодателя.

При надомном труде работник выполняет конкретный заказ и сдает соответствующий результат, не будучи связанным правилами внутреннего трудового распорядка. Индивидуальные предприниматели не обязаны устанавливать для своих работников правила внутреннего трудового распорядка. Следовательно, указанные отличия не являются достаточно четкими для указанного разграничения.

В настоящее время главными критериями разграничения трудового договора и договора подряда являются:

выполнение работником по трудовому договору определенной трудовой функции, т. е. нормируемой законодательством о труде деятельности, не обязательно связанной с достижением определенного о вещественного результата;

распространение на работника установленной законодательством о труде системы льгот по количеству и условиям труда, его оплате, а также социальному страхованию;

начисление пенсии. При трудовом договоре работодатель начисляет обязательные пенсионные платежи, а работник может по своему усмотрению дополнительно платить в свой пенсионный фонд и получать накопительную пенсию. Выплата пенсионных начислений обязательна для работодателя. При договоре подряда Гражданский кодекс не требует пенсионных перечислений от работодателя в обязательном порядке. Если это не предусмотрено, то работник сам перечисляет в пенсионный фонд указанные выше суммы либо получает минимальное пенсионное пособие.

Тема 4.4.3. Стороны в договоре подряда и привлечение к выполнению работ третьих лиц

Стороны в договоре подряда — *заказчик и подрядчик*. Заказчиком является сторона, которая поручает другой стороне выполнение определенной работы, а подрядчиком — сторона, которая обязуется выполнить работу. И заказчиком, и подрядчиком могут выступать как граждане, так и юридические лица.

Заказчики по договору подряда — граждане и юридические лица — заказывают выполнение работ, которые необходимы для удовлетворения их собственных запросов и потребностей. Однако в ряде случаев выполнение функций заказчика довольно обременительно. В связи с этим целесообразна деятельность *профессиональных заказчиков*, которые по договору подряда принимают на себя выполнение функций заказчика по возведению зданий, сооружений либо выполнению иных работ для третьих лиц.

Осуществление функций *заказчика для третьего* лица является разновидностью предпринимательской деятельности, которая должна осуществляться в соответствии с установленными законодательством требованиями, в частности получением необходимых разрешений (лицензий).

Граждане, принимающие на себя выполнение работ, должны быть полностью дееспособными, в том числе и в результате э м а н с и п а ц и и (ст. 27 ГК). В отличие от трудовых отношений, гражданское законодательство не предусматривает возможность осуществления подрядных работ лицом, обладающим частичной дееспособностью. Кроме того, если деятельность гражданина носит не разовый, а постоянный характер, то он должен иметь *патент (лицензию)* на право осуществления индивидуальной трудовой деятельности.

При заключении договора подряда объем правоспособности контрагентов зависит от наличия у них либо общей правоспособности (коммерческие организации любого вида деятельности), либо специальной, определенной уставом.

Подрядчик при выполнении работ вправе привлекать других лиц, перепоручая им выполнение части работ. Юридические лица широко привлекают к выполнению работ специализированные подрядные организации, особенно в таких сферах деятельности, которые требуют специального лицензирования, например, выполнение проектных работ, прокладка средств связи, инженерных сооружений и т. п. В этом случае подрядчик становится *генеральным подрядчиком*, а привлеченное им лицо — *субподрядчиком* (ст. 706 ГК).

При построении договорных связей по принципу генерального подряда право подрядчика привлекать к выполнению работ субподрядчиков не требует специального закрепления в законе или договоре. Для привлечения генеральным подрядчиком субподрядчиков не требуется и согласие заказчика, поскольку риск выполнения всех работ несет генеральный подрядчик. Участие субподрядчика не допускается только в случае, когда из закона или договора вытекает обязанность подрядчика лично исполнить предусмотренную договором работу. В подобных случаях привлечение третьих лиц к выполнению работы недопустимо. Если в нарушение этого правила подрядчик, обязанный лично выполнить работу, привлечет к ее выполнению третье лицо, он будет нести перед заказчиком ответственность за убытки, вызванные участием субподрядчика в исполнении договора (п. 2 ст. 706 ГК).

При генеральном подряде ответственность перед заказчиком за выполнение всей работы, в том числе и выполняемой субподрядчиками, несет генеральный подрядчик. Прямые правовые связи между заказчиком и субподрядчиком не устанавливаются, поскольку во взаимоотношениях с субподрядчиками функции заказчика осуществляет генеральный подрядчик. Однако в договорах, заключенных генеральным подрядчиком как с заказчиком, так и с субподрядчиками, может быть предусмотрена возможность предъявления заказчиком каких-либо требований непосредственно к субподрядчику и субподрядчиком к заказчику (п. 3 ст. 706 ГК). Необходимость такого рода может возникать при выполнении сложных работ, в ходе строительства крупных объектов, в возведении которых принимают участие несколько различных строительных и монтажных организаций. Например, при подготовке площадки для Олимпийских игр генеральный подрядчик может в любое время заменить каждого из субподрядчиков.

Тема 4.4.4. Права и обязанности подрядчика и заказчика

Права и обязанности сторон в договоре подряда носят взаимный характер, т. е. правам одной стороны соответствуют обязанности другой. Поэтому рассмотрение прав и обязанностей сторон может быть сведено к анализу обязанностей каждой из них.

Подрядчик обязан:

принять все необходимые меры по обеспечению сохранности имущества, полученного от заказчика;

использовать материалы экономно. В случае использования материалов заказчика по окончании работ дать отчет об их использовании и вернуть остаток материалов заказчику (либо по соглашению сторон уменьшить цену работ);

своевременно приступить к работе и сдать в установленный срок готовый результат заказчику;

соблюдать требования и качество работы;

немедленно предупредить заказчика и приостановить выполнение работ до его решения в следующих случаях:

а) при обнаружении непригодности для выполнения работ материалов, оборудования или технической документации, предоставленной заказчиком;

б) при возможных неблагоприятных для заказчика последствиях указанных им способов выполнения работ;

в) при иных обстоятельствах, не зависящих от подрядчика и влияющих на качество или сроки выполнения работ.

При невыполнении обязанности по уведомлению заказчика подрядчик лишается права ссылаться на эти обстоятельства при сдаче результата работ. Соответственно у него возникают иные права и обязанности, которые изложены далее.

Подрядчик вправе:

не приступать к выполнению работ либо приостановить их выполнение в случае нарушения заказчиком условий договора;

требовать возмещения убытков, вызванных неоказанием заказчиком содействия в выполнении работ, если такое содействие предусмотрено договором;

при уклонении заказчика от приемки работ по истечении одного месяца и после двукратного предупреждения продать результат работы, а выручку, за вычетом причитающихся ему платежей, внести на имя заказчика в депозит нотариуса или суда;

удерживать результат работ и иное оставшееся у него имущество заказчика при нарушении последним условий договора.

Заказчик обязан:

уплатить подрядчику обусловленную цену работы после окончательной сдачи работы, если она выполнена надлежащим образом, если договором не предусмотрен иной порядок оплаты (например, полная или частичная предварительная оплата);

оказывать подрядчику обусловленное договором содействие в выполнении работ (подсоединение к сетям электро- и газоснабжения, обеспечение водой, жильем и пр.);

нести ответственность за качество предоставленных им материалов и оборудования;

осмотреть и принять результат работы в соответствии с условиями договора, а при обнаружении недостатков — немедленно заявить об этом подрядчику;

известить подрядчика в разумный срок об обнаруженных после приемки скрытых недостатках.

Заказчик вправе:

в любое время проверять ход выполнения и качество работ, не вмешиваясь в деятельность подрядчика;

отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения вызванных этим убытков, если подрядчик явно не успевает закончить работу в срок;

в любое время до сдачи результата работ отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику за уже выполненную работу и возместив убытки от расторжения договора в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и выплаченной за уже выполненную работу суммой;

при очевидной недоброкачественности работы установить подрядчику разумный срок для устранения допущенных недостатков. При неисполнении этого отказаться от исполнения договора либо поручить другому лицу исправление недостатков за счет подрядчика и потребовать возмещения вызванных этим убытков;

в случае неисполнения подрядчиком условий договора о качестве работы заказчик вправе потребовать:

а) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;

б) соразмерного уменьшения цены;

в) возмещения собственных расходов на устранение недостатков (если договором предусмотрено право заказчика на их устранение).

Если недостатки существенны и неустранимы или не устранены в согласованный срок либо появляются вновь после их устранения, то заказчик вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных этим убытков.

Требования могут быть предъявлены заказчиком в течение двух лет со дня передачи работы, если иное не установлено законом, договором или обычаями делового оборота. Срок исковой давности по требованиям к качеству — один год, а по требованиям к качеству зданий и сооружений — три года.

Договором подряда может быть установлен *гарантийный срок* на результат работы, в течение которого заказчик вправе требовать безотказной службы предмета договора и заявлять требования, связанные с его качеством.

Предмет договора подряда — результат выполненной работы. В зависимости от задания заказчика и вида работ результат может

выражаться в создании новой вещи либо в восстановлении, улучшении или ином изменении уже существующих вещей (ст. 703 ГК).

Тема 4.4.5. Особенности отдельных видов договора подряда

К отдельным видам договора подряда относятся: бытовой, строительный, подряд на выполнение проектных и изыскательных работ, подрядные работы для государственных нужд.

Договор бытового подряда

Бытовой подряд выделен в ГК как отдельный вид договора подряда. Согласно п. 1 ст. 730 ГК по **договору бытового подряда** подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

Договор бытового подряда регулируется помимо норм ГК Законом РФ «О защите прав потребителей» и иными изданными в соответствии с ним правовыми актами. Все указанные акты и законы обладают субсидиарным действием и применяются в случаях, когда законом не установлено иное.

Договор строительного подряда

По **договору строительного подряда** подрядчик обязуется в установленный срок выполнить по заданию заказчика определенный объем строительных работ, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результат и уплатить обусловленную цену.

К договору строительного подряда применяются специальные нормы о строительном подряде.

Особенности договора строительного подряда:

договором строительного подряда охватываются и отношения по поводу капитального ремонта зданий и сооружений, если договором не предусмотрено иное;

если строительные работы направлены на удовлетворение бытовых или иных личных потребностей гражданина, то к такого рода отношениям применяются нормы о бытовом подряде;

к источникам правового регулирования строительного подряда помимо Гражданского кодекса относятся также некоторые законы (например, Федеральный закон от 17.11.1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» (в ред. от 18.12.2006 г.)) и ряд рекомендательных актов;

отдельные виды строительной деятельности в Российской Федерации подлежат лицензированию;

в случае гибели или повреждения объекта строительства до его передачи заказчику вследствие недоброкачества переданных заказчиком материалов или ошибочности его указаний о способе выполнения работ подрядчик при условии, что он исполнил свои обязанности по предупреждению заказчика, вправе требовать оплаты работ в полном объеме, предусмотренном сметой;

переход права собственности на объект от подрядчика к заказчику происходит после государственной регистрации такого перехода;

обязательными приложениями к тексту договора строительного подряда являются смета и техническая документация, оформленная на основании норм градостроительного кодекса и определяющая объем, характер и другие характеристики работ;

при обнаружении необходимости производства не учтенных в технической документации работ подрядчик обязан приостановить выполнение работ и уведомить об этом заказчика. Заказчик обязан в течение десяти дней сообщить подрядчику о принятом решении. При пропуске указанного срока у подрядчика возникает право требовать возмещения убытков, причиненных простоем;

подрядчик вправе требовать оплаты непредусмотренных работ, которые он выполнил, не дожидаясь согласия заказчика, если докажет, что он действовал в интересах заказчика (в случае, если промедление могло привести к гибели объекта);

подрядчик вправе отказаться от выполнения необходимых дополнительных работ, если только они не входят в сферу его профессиональной деятельности либо он по иным не зависящим от него причинам не может выполнить указанные работы;

заказчик вправе в одностороннем порядке изменить техническую документацию, если эти изменения не превышают 10 % стоимости работ. Подрядчик вправе требовать оплаты дополнительных работ в пределах 10 % общей стоимости работ, если по не зависящим от него причинам пришлось превысить смету;

возможно установление в договоре условий о страховании различного рода рисков (риска случайной гибели объекта, риска причинения вреда имуществу третьих лиц в ходе строительства и т. п.).

Выполнение стороной обязательств по страхованию не освобождает ее от необходимости принятия мер для предотвращения наступления страхового случая;

если иное не предусмотрено договором, заказчик обязан предоставить земельный участок под строительство;

подрядчик обязан выполнить все указания заказчика, касающиеся производства работ, если они не противоречат договору и не являются вмешательством в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика;

в случае уклонения заказчика от осуществления надзора и контроля за ходом работ подрядчик вправе ссылаться на то, что допущенные недостатки были бы им устранены, если бы заказчик исполнил свои обязательства по осуществлению надзора и контроля за ходом работ;

заказчик вправе поручить осуществление функций по надзору и контролю за ходом работ третьему лицу;

стороны по договору строительного подряда обязаны принимать все необходимые меры по устранению препятствий для выполнения работ;

подрядчик обязан производить работы с соблюдением требований охраны окружающей среды и обеспечения безопасности строительных работ;

в случае приостановления работ и консервации объекта по причинам, не зависящим от сторон, заказчик обязан оплатить подрядчику уже выполненные к этому времени работы и возместить иные понесенные им расходы;

приемка работ возможна как после завершения работ, так и по окончании их отдельных этапов. Приемка работ оформляется актом сдачи и приемки, подписываемым обеими сторонами. Условия договора определяют порядок приемки и сдачи объекта;

заказчик вправе отказаться от приемки работ, если обнаруженные недостатки исключают возможность использования результата работ для целей договора;

к дополнительным основаниям ответственности подрядчика за качество работ относятся отступления от обязательных для сторон строительных норм и правил, а также недостижение указанных в технической документации определенных показателей объекта строительства, а при реконструкции здания или сооружения — снижение или потеря прочности, устойчивости, надежности здания или сооружения либо его части;

подрядчик обязан за плату устранять и те недостатки, за которые он ответственности не несет.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

Изыскательские и проектные работы обычно предшествуют строительству и могут быть поручены как подрядчику по договору строительного подряда, так и другому лицу.

Особенности договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ:

изыскательские работы завершаются передачей результатов инженерно-геологических, топографо-геодезических, инженерно-экологических и других работ. Результатом проектных работ является проект строительства;

подрядчиком может быть только лицо, имеющее лицензию на осуществление соответствующих проектных или изыскательских работ;

заказчик обязан предоставить подрядчику необходимые для производства проектных или изыскательских работ исходные данные;

задание подрядчику заказчик либо составляет сам, либо утверждает задание, составленное подрядчиком. Ответственность за недостатки задания несет заказчик;

заказчик обязан предоставить подрядчику документы, удостоверяющие его права на отведенный под строительство земельный участок;

подрядчик обязан выполнять работы в строгом соответствии с заданием;

подрядчик обязан сдать заказчику полностью выполненную работу. Если проектная документация должна быть согласована с государственными органами или органами местного самоуправления, то ответственность за это согласование несет подрядчик;

проектная документация должна быть согласована с заказчиком;

в случае обнаружения недостатков в технической документации или в изыскательских работах заказчик вправе потребовать безвозмездной переделки технической документации и проведения необходимых изыскательских работ, а также возмещения причиненных убытков, если иное не предусмотрено законом или договором;

заказчик вправе использовать техническую документацию только на достижение тех целей, которые указаны в договоре, и не вправе передавать ее третьим лицам без согласия подрядчика;

подрядчик не вправе передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика;

подрядчик гарантирует заказчику, что у третьих лиц отсутствует право воспрепятствовать выполнению работ или создать ограничения для их выполнения;

в договоре может быть предусмотрено, какие сведения, содержащиеся в технической документации, составляют коммерческую тайну и могут быть разглашены только по обоюдному согласию сторон.

Государственный контракт на выполнение *подрядных работ для государственных нужд* — отдельный вид договора подряда (п. 2 ст. 702 ГК). В то же время, исходя из содержания (характера) работ, составляющих предмет договора (строительные или проектные и изыскательские), он представляет собой разновидность соответственно договора строительного подряда или договора на выполнение проектных и изыскательских работ.

Потребности Российской Федерации (или федеральные государственные нужды), в том числе перечень федеральных целевых программ, предусматриваются в федеральном законе о федеральном бюджете на планируемый период. Правовым актом, регулирующим данный договор, являются Основные положения порядка заключения и исполнения государственных контрактов на строительство объектов для государственных нужд. Для заключения такого контракта проводится конкурс заказчиков.

В качестве заказчика в этом договоре выступает государственный орган, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, имеющая право распоряжаться такими ресурсами (министерства, ведомства). Подрядчик — юридическое или физическое лицо, имеющее статус предпринимателя и соответствующую лицензию на занятие строительной деятельностью, который определяется на конкурсной основе путем проведения подрядных торгов.

По данному договору предусмотрена повышенная ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Так, в случае нарушения по вине подрядчика сроков ввода в действие объектов строительства им уплачивается штраф в размере одной тысячной части договорной стоимости за каждый день просрочки до фактического завершения строительства (п. 9 Основных положений).

Тема 4.4.6. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ являются гражданско-правовыми формами организации процессов использования и создания научно-технических результатов. По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ — разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Стороны договора на выполнение этих работ именуется, как и сторонами в подрядных договорах, исполнителем и заказчиком. Сходство этих договоров с подрядными проявляется и в структуре договорных связей. Исполнитель вправе самостоятельно, если иное не предусмотрено договором, привлекать третьих лиц. К таким отношениям применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике (ст. 706 ГК). Что касается научных исследований, то их специфика требует, чтобы исполнитель проводил их лично. Соисполнители привлекаются только с согласия заказчика (п. 1 ст. 770 ГК).

Предметом договора на выполнение научно-исследовательских работ является проведение научных изысканий, а договора на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ — разработка конструктивного решения изделия, создание образца изделия, воплощающего это решение, либо новых приемов, операций и методов работы, т. е. новой технологии.

Особенностью предмета договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ является его обусловленность техническим заданием заказчика, которое может разрабатываться самим исполнителем. *Техническое задание* — это документ, определяющий направление научно-исследовательской или конструкторской разработки. Нечеткость или необоснованность технического задания может привести к отрицательным последствиям для работы в целом либо к выполнению бесполезной работы. Поэтому заказчик обычно поручает разработку технического задания сведущему в соответствующей области исполнителю, а затем согласовывает его в качестве основы проведения

научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Поскольку заказчик нередко заинтересован в конечном результате целого комплекса работ, договор с исполнителем может охватывать весь их цикл — от проведения исследований до опытно-конструкторских разработок и изготовления образца изделия.

Традиционными условиями договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ являются сроки выполнения работ и их цена.

Содержание договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ образуют права и обязанности исполнителя и заказчика.

Исполнитель обязан:

выполнить работы в соответствии с согласованным с заказчиком техническим заданием и передать заказчику их результаты в предусмотренный договором срок;

своими силами и за свой счет устранять допущенные по его вине в выполненных работах недостатки, которые могут повлечь отступления от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или в договоре;

немедленно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получения ожидаемых результатов или нецелесообразности продолжения работы.

Заказчик обязан передавать исполнителю необходимую ему информацию, принять результаты работ и оплатить их. Договором может быть также предусмотрена обязанность заказчика согласовать с исполнителем программу (технико-экономические параметры) или тематику работ.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. В чем проявляются особенности договора подряда?
2. Какие виды договора подряда предусмотрены гражданским законодательством?
3. Возможно ли привлечение для выполнения договора подряда третьих лиц?
4. Какими правами и обязанностями обладают стороны по договору подряда?
5. Что понимается под предметом, содержанием и основными условиями договора подряда?
6. Каковы форма и сроки договора подряда?
7. В чем особенности договора строительного подряда?
8. С помощью норм Гражданского кодекса РФ определите основные права и обязанности сторон в договоре подряда и оформите их в тетради в виде табл. 20.

Таблица 20. Права и обязанности сторон в договоре подряда

Подрядчик		Заказчик	
права	обязанности	права	обязанности

ЗАДАЧИ

1. 12 октября 2010 г. Ахметов В. А. заключил договор подряда на ремонтно-электромонтажные работы с муниципальным предприятием «Электромонтаж». Работы начались, однако заказчику не понравилось как они выполняются, и он решил расторгнуть договор в одностороннем порядке. В договоре о расторжении ничего не прописано. Был дан аванс, и заказчик потребовал возврата денег.

Кто прав в данной ситуации?

2. 14 марта 2008 г. индивидуальный предприниматель Мартов К. В. заключил с фирмой «Евроремонт» договор строительного подряда на выполнение отделочных работ в магазине. Работы были выполнены в срок. 5 июня 2008 г. Мартов выписал счет № 05 на оплату выполненных работ, со своей стороны подписал акт выполненных работ в двух экземплярах и передал все фирме на подпись. Фирма 19 июня 2008 г. счет оплатила с указанием в платежке, что оплачивается счет № 05 за выполненные отделочные работы. Экземпляр акта выполненных работ Мартову не вернули.

Спустя два года фирма подала на индивидуального предпринимателя Мартова в арбитражный суд исковое заявление, требуя вернуть уплаченные деньги и мотивируя это тем, что работы якобы им не проводились.

Является ли доказательством выполнения Мартовым работ факт оплаты фирмой счета за выполненные работы?

Как доказать, что работы были выполнены и оплата была осуществлена именно за выполненные работы?

3. По договору подряда заказчик муниципальная школа № 5 не подписывает акт приемки работ и не оплачивает оставшуюся сумму — 20 тыс. рублей.

Как поступить подрядчику ООО «Сантехмонтаж» по закону?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Изучите главу III Закона РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей». Какие правила в отношении выполнения работ устанавливает данная глава?

Заполните сравнительную табл. 21 «Виды договора подряда».

Таблица 21. **Виды договора подряда**

Вид договора	Стороны	Предмет	Существенные условия	Форма

Глава 4.5

ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ

Тема 4.5.1. Система и виды транспортных договоров

Транспортные договоры осуществляют работу транспортной системы Российского государства, создавая единую транспортную систему государства для обеспечения перевозки грузов всех участников гражданского оборота. Гл. 40 ГК регулирует отношения по перевозке груза и пассажиров.

Система транспортных договоров включает в себя три группы договоров:

- 1) договоры об организации перевозок;
- 2) договоры перевозки грузов;
- 3) вспомогательные транспортные договоры.

Каждая группа выполняет самостоятельные задачи.

Договоры об организации перевозок заключаются для автомобильного, воздушного, морского, речного и железнодорожного транспорта. Содержание таких договоров, их особенности применительно к каждому из названных видов транспорта определены:

Федеральным законом от 08.11.2007 г. № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (в ред. от 06.11.2011 г.);

Федеральным законом от 19.03.1997 г. № 60-ФЗ Воздушный кодекс Российской Федерации;

Федеральным законом от 30.04.1999 г. № 81-ФЗ Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации;

Федеральным законом от 25.10.2001 г. № 136-ФЗ Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации (в ред. от 07.01.2011 г.);

Федеральным законом от 10.01.2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (в ред. от 23.07.2008 г.).

Предметом регулирования являются отношения, связанные с оказанием услуг автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом.

Федеральный закон № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» определяет общие условия перевозок пассажиров, багажа и грузов соответственно автобусами, трамваями, троллейбусами, легковыми автомобилями, грузовыми автомобилями, в том числе с использованием автомобильных прицепов, автомобильных полуприцепов, а также общие условия предоставления услуг пассажирам, фрахтователям, грузоотправителям, грузополучателям, перевозчикам, фрахтовщикам на объектах транспортных инфраструктур. Перевозка пассажиров и багажа, а также грузов автомобильным транспортом в международном сообщении регулируется международными договорами Российской Федерации.

К отношениям, связанным с перевозками пассажиров и багажа, грузов для личных, семейных, домашних или иных не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд, применяются также положения законодательства РФ о защите прав потребителей.

Особенностью договоров по перевозке воздушным транспортом является то, что РФ обладает полным и исключительным суверенитетом в отношении воздушного пространства РФ.

Под воздушным пространством РФ понимается воздушное пространство над территорией РФ, в том числе воздушное пространство над внутренними водами и территориальным морем.

Источниками воздушного законодательства является сам Воздушный кодекс, федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, федеральные правила использования воздушного пространства, федеральные авиационные правила.

Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены Кодексом, применяются правила международного договора.

Воздушное законодательство РФ регулирует отношения в области использования воздушного пространства, отношения, возникающие в связи с деятельностью в области авиации на территории РФ, а также отношения, возникающие в связи с нахождением воздушных судов РФ за пределами территории РФ, если иное не

предусмотрено законами страны пребывания или международным договором РФ, и отношения, возникающие в связи с выполнением полетов воздушных судов иностранных государств в воздушном пространстве РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

Отношения, возникающие из *торгового мореплавания*, регулируются также издаваемыми в соответствии с Кодексом торгового мореплавания РФ и другими федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ. Имущественные отношения, возникающие из торгового мореплавания и основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, регулируются Кодексом торгового мореплавания в соответствии с Гражданским кодексом. К имущественным отношениям, не регулируемым или не полностью регулируемым Кодексом торгового мореплавания, применяются правила гражданского законодательства РФ.

Под торговым мореплаванием понимается деятельность, связанная с использованием судов:

- для перевозок грузов, пассажиров и их багажа;
 - разведки и разработки минеральных и других неживых ресурсов морского дна и его недр;
 - рыболовства;
 - лоцманской и ледакольной проводки;
 - поисковых, спасательных и буксирных операций;
 - гидротехнических, подводно-технических и других подобных работ;
 - подъема затонувшего в море имущества;
 - санитарного, карантинного и другого контроля;
 - защиты и сохранения морской среды;
 - проведения морских научных исследований;
 - учебных, спортивных и культурных целей.
- Правила мореплавания распространяются:
- на морские суда во время их плавания как по морским путям, так и по внутренним водным путям, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или законом;
 - суда внутреннего плавания, а также суда смешанного (река — море) плавания во время их плавания по морским путям, а также по внутренним водным путям при осуществлении перевозок грузов, пассажиров и их багажа с заходом в иностранный морской порт, во время спасательной операции и при столкновении с морским судном.

Правила мореплавания не распространяются:

на военные корабли, военно-вспомогательные суда и другие суда, находящиеся в собственности государства или эксплуатируемые им и используемые только для правительственной некоммерческой службы;

некоммерческие грузы, находящиеся в собственности государства.

Кодекс внутреннего водного транспорта регулирует отношения, возникающие между организациями внутреннего водного транспорта РФ, грузоотправителями, грузополучателями, пассажирами и другими физическими и (или) юридическими лицами при осуществлении судоходства на внутренних водных путях РФ, и определяет их права, обязанности и ответственность.

Действие Кодекса распространяется:

на внутренние водные пути РФ и расположенные на них судоходные гидротехнические сооружения;

порты, расположенные на внутренних водных путях РФ;

суда и иные плавучие объекты, эксплуатируемые на внутренних водных путях РФ.

Положения Кодекса не распространяются на военные корабли, пограничные корабли, военно-вспомогательные суда и другие суда, находящиеся в государственной или муниципальной собственности и используемые в некоммерческих целях. Условия плавания указанных судов по внутренним водным путям РФ определяются постановлениями Правительства РФ.

Договоры перевозки на внутренних водах РФ регулируются только Кодексом внутреннего водного транспорта.

Устав железнодорожного транспорта РФ регулирует отношения, возникающие между перевозчиками, пассажирами, грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями), владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования, и устанавливает их права, обязанности и ответственность.

Устав определяет основные условия организации и осуществления перевозок пассажиров, грузов, багажа, грузобагажа, оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и иных связанных с перевозками услуг.

Действие Устава распространяется на перевозки грузов, грузобагажа, погрузка и выгрузка которых осуществляются в местах общего и необщего пользования, включая железнодорожные пути не-

общего пользования, а также на строящихся железнодорожных линиях, примыкающих к железнодорожным путям общего пользования.

Тема 4.5.2. Договор перевозки грузов. Права и обязанности сторон по договору перевозки грузов. Ответственность сторон за нарушение обязательств по перевозке

По **договору перевозки грузов** транспортная организация (перевозчик) обязуется доставить вверенный ей отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст. 785 ГК РФ). Договор перевозки грузов — один из хозяйственных договоров, который является связующим звеном между промышленностью и сельским хозяйством, промышленностью и торговлей. Сторонами по договору перевозки груза являются транспортные организации — *перевозчик* и *грузоотправитель*. Договор перевозки грузов государственных и общественных организаций заключается на основании плана, обязательного для обеих сторон.

Характеризующие признаки договора перевозки грузов: плановый, реальный, двусторонний.

В договоре перевозки груза участвует третье лицо, *грузополучатель*, которое в результате него приобретает права и обязанности (принять груз, требовать составления актов, своевременно вывезти груз), хотя к заключению договора перевозки никакого отношения не имеет. Обязанности грузополучателя вытекают из его взаимоотношений с грузоотправителем (как правило, с поставщиком).

Существенные условия договора перевозки грузов. Перевозке грузов предшествует согласование основных условий перевозки (сроков и количества транспортных средств, необходимых для перевозки, а также объемов и характера перевозимых грузов). Главная задача такого согласования состоит в наиболее рациональном и экономичном использовании перевозочных средств, отвечающем запросам рынка. Планирование перевозок носит технико-экономический характер.

По общему правилу (ст. 784 ГК) перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки. Заключение договора перевозки груза требует наличия организационных предпосылок. Они воплощаются во встречных действиях сторон

обязательства перевозки: перевозчик должен подать под погрузку исправные транспортные средства, а грузоотправитель — предъявить груз к перевозке (ст. 791 ГК). Предпосылки заключения договора грузовой перевозки могут приобретать правовые формы:

- 1) заявок (заказов) на железнодорожном, речном, автомобильном и воздушном транспорте;
- 2) договоров об организации перевозок (годовых, навигационных и др.) на любых видах транспорта.

Иногда все организационные предпосылки заключения договора перевозки груза содержатся в самом договоре перевозки, имеющем *консенсуальную* природу.

При системе заявок (заказов) грузоотправители представляют перевозчику сведения о своих потребностях в осуществлении перевозок. На железнодорожном и речном транспорте особо выделяются декадные заявки. Подача заявки обеспечивает завязку процесса транспортировки груза, но не считается офертой в договоре перевозки.

Существенными условиями договора перевозки грузов являются объемы и сроки предоставления транспортных средств и предъявления грузов к перевозке, порядок расчетов сторон.

Права и обязанности сторон. Выполнение действий, указанных в ст. 791 ГК, происходит в порядке, установленном транспортным законодательством.

Перевозчик обязан:

подать транспортные средства в количестве, согласованном с грузоотправителем, в обусловленный срок и в определенном месте. В установленных случаях и по согласованию с отправителем допускается подача перевозочных средств в большем количестве, чем указано в заявке (в порядке сгущения). Сроки подачи перевозочных средств (тоннажа) определяются по соглашению сторон или в нормативном порядке. Условия и порядок подачи перевозочных средств (на подъездных путях или причалах, принадлежащих грузоотправителю, или на путях и причалах общего пользования) устанавливаются специальными правилами, которые действуют на отдельных видах транспорта;

подать грузоотправителю исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. Исправность и пригодность перевозочных средств должна быть технико-коммерческой и обеспечивать сохранность груза в процессе транспортировки. Транспортное средство подается очищенным от остатков груза и мусора или промытым и продезинфицированным. Отправитель груза вправе отказаться от поданных

транспортных средств, не пригодных для перевозки соответствующего груза.

Субъектами обязательства являются перевозчик и грузоотправитель. Отправителями грузов могут быть любые субъекты гражданского права. Напротив, перевозчиком может быть лишь коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, наделенные правом осуществлять грузовые перевозки по закону или на основании лицензии.

Предмет договора перевозки — услуги по доставке вверенных перевозчику материальных ценностей (грузов) в пункт назначения. Эти услуги включают в себя не только собственно транспортировку грузов, но и иные действия, в частности, хранение, выдачу груза получателю, нередко погрузку и выгрузку.

Срок в обязательстве перевозки — это промежуток времени, в течение которого груз должен быть доставлен в пункт назначения. В соответствии со ст. 792 ГК перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные транспортным законодательством, а при отсутствии таких сроков — в разумный срок.

Доставка груза — основная обязанность перевозчика. Ее исполнение требует не только соблюдения срока доставки, но и обеспечения сохранности перевозимого груза. Первозчик отвечает за сохранность груза с момента принятия его к перевозке и до выдачи получателю. Он обязан принимать все возможные и зависящие от него меры по обеспечению сохранности груза. После принятия к перевозке, а также в период транспортировки груз хранится в пункте отправления бесплатно. Плата за хранение взыскивается, если груз сдается ранее срока приема его к перевозке. После прибытия груза в пункт назначения он хранится бесплатно в течение времени, установленного правилами или соглашением сторон, а затем за плату.

Грузополучатель обязан принять (вывезти) груз в установленные сроки. При нарушении этого условия он должен внести плату за хранение груза, которая может быть увеличена в несколько раз при наличии его вины.

Ответственность по договору перевозки грузов. Гражданский кодекс определяет, что в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную данным Кодексом, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон (п. 1 ст. 793 ГК).

Нормы Гражданского кодекса определяют ответственность перевозчика за утрату, недостачу, повреждение (порчу) груза или багажа, а также претензии и иски при перевозке грузов.

Закон предусматривает взаимную ответственность перевозчика и отправителя. Согласно ст. 794 ГК перевозчик несет ответственность за неподачу транспортных средств для перевозки груза в соответствии с принятой заявкой или заказом, а отправитель — за непредъявление груза либо за неиспользование поданных транспортных средств.

Перевозчик и отправитель освобождаются от ответственности только в тех случаях, которые указаны в законе:

непреодолимая сила или иные стихийные бедствия, военные действия;

прекращение или ограничение перевозки грузов в определенном направлении, установленное в порядке, который предусмотрен транспортным уставом или кодексом.

Статья 796 ГК содержит нормы ответственности перевозчика за утрату (недостачу) и повреждение груза. Перевозчик несет ответственность за несохранность после принятия груза к перевозке и до выдачи получателю. Если перевозчик не докажет, что повреждения произошли вследствие обстоятельств, которые он не мог предвидеть, он обязан возместить ущерб при перевозке грузов. Стоимость груза определяется из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором. При отсутствии цены в этих документах — исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Статья 797 ГК предусматривает претензионный порядок и предъявление иска к перевозчику, также определяет срок исковой давности — 1 год.

Тема 4.5.3. Договор перевозки пассажира и багажа

По **договору перевозки пассажира** перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу. Пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа — и за провоз багажа (ст. 786 ГК).

Включение в единое понятие договора перевозки как пассажира, так и его багажа не дает оснований для вывода о правовом единстве этих двух договоров. Тем более что признаки их различны: договор перевозки пассажира — консенсуальный, а договор перевозки багажа — реальный. Письменное оформление этих договоров также

различно: заключение договоров перевозок пассажиров удостоверяется проездными документами (билетами), а сдача пассажирами багажа — багажными квитанциями. Права и обязанности сторон по договору перевозки пассажира достаточно подробно регламентированы законодательством. Установлены основания для одностороннего расторжения договора по инициативе как перевозчика, так и пассажира.

Договор перевозки, по которому перевозчиком выступает коммерческая организация, является публичным, так как перевозчик обязан осуществлять перевозки по обращению любого лица. Такие договоры касаются перевозок транспортом общего пользования (п. 1 ст. 789 ГК).

Договор перевозки пассажира считается заключенным с момента приобретения пассажиром билета, а договор перевозки багажа — с момента сдачи багажа транспортной организации. Претензии к перевозчику по договору перевозки пассажира может предъявить пассажир или в случае смерти последнего — его родственники. В то время как претензии к перевозчику по поводу утраты багажа имеет право предъявлять только пассажир.

Формы билета и багажной квитанции устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. Пассажир имеет право в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом:

перевозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях;

провозить с собой бесплатно ручную кладь в пределах установленных норм;

сдавать к перевозке багаж за плату по тарифу.

Если в соответствии с законом или иными правовыми актами установлены льготы по провозной плате за перевозку пассажиров и багажа, то понесенные в связи с этим расходы возмещаются транспортной организацией за счет средств соответствующего бюджета.

Обязанности перевозчика: доставить пассажира или багаж в пункт назначения в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, а при отсутствии таких сроков в разумный срок. В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке пассажира и багажа перевозчик несет ответственность в соответствии с нормами ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон. В соответствии со ст. 795 ГК РФ за задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, или опоздание прибытия

такого транспортного средства в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях) перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, установленном соответствующим транспортным уставом или Кодексом, если не докажет, что задержка или опоздание имеет место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности транспортных средств, угрожающих жизни и здоровью пассажиров, или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика. В случае отказа пассажира от перевозки из-за задержки отправления транспортного средства перевозчик обязан возратить пассажиру провозную плату.

Согласно ст. 796 ГК РФ предусмотрена ответственность перевозчика за утрату, недостачу и повреждение (порчу) багажа и за утрату, недостачу и повреждение (порчу) груза. Ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира, определяется по правилам главы 59 ГК РФ, если законом или договором перевозки не предусмотрена повышенная ответственность перевозчика.

Ответственность по договору перевозки пассажира определяется ст. 795 ГК и соответствующими транспортными уставами и кодексами.

Кроме того, введено обязательное страхование граждан при составлении всех видов договора перевозки.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Какие виды транспортных договоров вы знаете?
2. Что является предметом договора об организации перевозок?
3. В чем особенности договора перевозки грузов?
4. Какими правами и обязанностями обладают стороны договора перевозки грузов?
5. Что является существенным условием договора перевозки грузов?
6. Какие особенности имеет договор перевозки пассажира и багажа?
7. Каким образом распределяется ответственность по договору перевозки?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Ознакомьтесь с положениями Воздушного кодекса РФ от 19.03.1997 г. № 60-ФЗ (в ред. от 18.07.2009 г.) и Федерального закона от 10.01.2003 г. № 18-ФЗ (в ред. от 23.07.2008 г.) «Устав железнодорожного транспорта РФ».

Полученные знания занесите в табл. 22 и 23.

Таблица 22. **Воздушный кодекс РФ**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность или контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Таблица 23. **Устав железнодорожного транспорта РФ**

Структура закона	Основное содержание	Порядок вступления в силу	Исполнитель, ответственность или контроль	Какие законодательные акты были изменены или утратили силу в связи с принятием данного закона

Глава 4.6

ДОГОВОР ЗАЙМА. ДОГОВОР КРЕДИТА

Тема 4.6.1. Понятие договора займа. Форма договора займа. Содержание договора займа

По **договору займа** одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками. Заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества. Договор считается заключенным с момента передачи денег или других вещей (ст. 807 ГК РФ).

Закон определяет, что договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает десятикратную величину установленного законом МРОТ. Для юри-

дических лиц независимо от суммы договора займа применяется только письменная форма договора. В подтверждение договора займа или его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ о передаче денежных сумм или вещей.

По условиям договора займа заимодавец имеет право на получение от заемщика процентов на сумму займа в установленных размерах и порядке, если иное не предусмотрено законом или договором займа.

Договором или нормативными правилами могут быть установлены отдельные особенности пользования и учета заемных средств. Это, однако, не затрагивает принципиального положения о том, что заемные средства наряду с так называемыми собственными средствами заемщика находятся у него на праве собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления).

Если в договоре отсутствует размер процентов, то он определяется ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части. При отсутствии иного соглашения проценты выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа.

Договор займа может быть беспроцентным в случаях, когда:

заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятикратного МРОТ, и не связан с предпринимательской деятельностью;

по договору передаются не деньги, а вещи, определенные родовыми признаками.

Стороны договора — *заемщик* и *займодавец*. В роли заемщика и в роли займодавца могут выступать любые субъекты гражданского права. Особый субъективный состав имеет лишь одна разновидность договора займа — *государственный заем*. Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью (унитарные предприятия), а также граждане с ограниченной дееспособностью (несовершеннолетние, ограниченные судом) могут совершать заемные сделки в пределах, которые соответствуют уставным целям предприятий или объему дееспособности граждан, установленному законом. Так, учреждения вправе распоряжаться только доходами от разрешенной им собственником хозяйственной деятельности (п. 2 ст. 298 ГК), а потому могут выдавать займы лишь за счет этих средств.

Форма договора займа — письменная. Исключение составляют случаи, когда договор заключен между гражданами и сумма займа не превышает десяти МРОТ (правило п. 1 ст. 808 ГК является конкретизацией общей нормы п. 1 ст. 161 ГК).

Во всех иных случаях применяются установления ст. 158—161 ГК, посвященные форме сделок. Принимая во внимание особенности заключения договора займа, и в первую очередь заемные обязательства между гражданами, закон разрешает оформление таких сделок путем составления заемщиком расписки или иного документа, удостоверяющего передачу ему заимодавцем денег или заменимых вещей (п. 2 ст. 808 ГК).

Расписка или иной документ скрепляется подписью заемщика и приобретает доказательственное значение. В этом смысле расписка приравнивается к обычной письменной форме договора. В случае несоблюдения простой письменной формы сделки договор займа не считается недействительным, однако наступают последствия, предусмотренные ст. 162 ГК (запрет на использование свидетельских показаний).

Предмет займа и его оценка относятся к существенным условиям договора. При отсутствии этих условий договор считается незаключенным.

Предмет договора займа — деньги или другие вещи, определяемые родовыми признаками. Этим договор займа отличается от договора имущественного найма и ссуды (безвозмездного пользования), предметом которых могут быть только индивидуально-определенные вещи. Кроме того, в двух указанных договорах наниматель и ссудополучатель приобретают право пользования вещью, но не право собственности на вещь, а потому и не несут риска ее случайной гибели.

Кроме предмета залога в договоре должна быть указана его оценка.

Содержание договора займа — обязанность заемщика возвратить сумму займа (ст. 810 ГК) и право требования заимодавца. Порядок и сроки исполнения основной обязанности заемщика определяются договором.

Срок, как правило, не относится к существенным условиям договора займа. Законом определены исключения: срок возврата суммы займа не установлен либо определяется моментом востребования. В таких обстоятельствах заемщику предоставлен льготный тридцатидневный срок, исчисляемый со дня предъявления заимодавцем требования, в течение которого заемщик может собрать необходимую сумму и вернуть долг (льготный срок удлинен до месяца по сравнению со сроком, установленным п. 2 ст. 314 ГК). Однако это правило является диспозитивным и может быть изменено в договоре.

Досрочный возврат суммы долга вполне допустим при беспроцентном займе, поскольку такой заем не приносит дохода заимодав-

цу и он заинтересован в скорейшем погашении обязательства. Наоборот, согласие заимодавца требуется, когда речь идет о займе возмездием и сокращение срока договора уменьшит его доходы (п. 2 ст. 810 ГК).

Момент исполнения обязанности заемщиком, если иное не предусмотрено соглашением сторон, совпадает с моментом передачи суммы займа заимодавцу или с моментом зачисления денег на его банковский счет. В случае, когда договор займа является процентным, его надлежащее исполнение предполагает также уплату процентов на основной долг в полном объеме.

Займодавец вправе:

получить с заемщика проценты на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором, если иное не предусмотрено законом или договором займа (ст. 809 ГК);

при возвращении займа по частям (в рассрочку), при нарушении заемщиком срока, установленного для возврата очередной части займа, потребовать досрочного возврата всей оставшейся суммы займа вместе с причитающимися процентами (п. 2 ст. 811 ГК);

при невыполнении заемщиком предусмотренных договором займа обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает, потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором (ст. 813 ГК);

в случае невыполнения заемщиком условия договора займа о целевом использовании суммы займа, а также при нарушении обязанностей, предусмотренных п. 1 ст. 814 ГК, заимодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором (ст. 814 ГК).

Заемщик вправе:

досрочно вернуть сумму беспроцентного займа, если иное не предусмотрено договором займа. Сумма займа, предоставленного под проценты, может быть возвращена досрочно с согласия заимодавца (п. 2 ст. 810 ГК);

оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано договором (п. 1 ст. 812 ГК).

Обязанности заимодавца.

Кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения полностью или

в соответствующей части. Если должник выдал кредитору в удостоверение обязательства долговой документ, то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения указать на это в выдаваемой им расписке. Расписка может быть заменена надписью на возвращенном долговом документе. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства (п. 2 ст. 408 ГК).

Обязанности заемщика.

Заемщик обязан возвратить полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа. В случаях, когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение 10 дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором (ст. 810 ГК).

Если договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой заем), заемщик обязан обеспечить возможность осуществления займодавцем контроля за целевым использованием суммы займа (п. 1 ст. 814 ГК).

При наличии в договоре условий о начислении при просрочке возврата долга повышенных процентов, а также неустойки за это нарушение (за исключением штрафной) кредитор вправе предъявить требование о применении одной из мер ответственности, не доказывая факта и размера убытков, понесенных им при исполнении денежного обязательства.

Тема 4.6.2. Целевой заем и государственный заем

Гражданский кодекс определяет два вида договора займа: целевой заем (ст. 814 ГК); государственный заем (ст. 815 ГК).

Договор займа не является целевым, т. е. не содержит условия об использовании полученных средств под определенные цели. Но стороны вправе придать договору займа строго целевой характер.

Целевой заем. Необходимость этих отношений может возникнуть, когда правила заема устанавливаются между коммерческими организациями и займодавец желает знать, куда будут тратиться выданные им средства, либо когда заем предоставлен организацией своему работнику, например для покупки дома. Целевой заем дает займодавцу специальные полномочия контроля за соблюдением

целевого характера расходования выданных заемщику средств. Заемщик подвергается дополнительным ограничениям, приобретая право распоряжения заемным капиталом по целевому кредитному договору. В этом случае он вправе использовать средства в своих собственных экономических интересах, но не на любые цели, а только на те из них, которые поддерживает кредитор и которые получили свое закрепление в договоре.

Установление цели в кредитном договоре позволяет удовлетворять интересы кредитора, который дополнительно обеспечивает надлежащее исполнение заемщиком своего обязательства по возврату (например, кредит, предоставленный на цели санации), и заемщика (например, в виде запрета использования кредита для приобретения бытовых приборов для работников предприятия). С помощью кредита могут удовлетворяться интересы третьих лиц (например, покупателя товара, которому коммерческий кредит предоставлен поставщиком, в свою очередь получившим для этих целей банковский кредит).

При неисполнении условия целевого использовании занятых сумм либо при нарушении заемщиком контрольных прав заимодавца последний вправе потребовать досрочного исполнения договора и уплаты процентов по нему, если иное не установлено соглашением сторон.

Государственный заем. Это договор, заемщиком в котором выступает государство в целом (Российская Федерация), субъект Федерации, а заимодавцем — гражданин или юридическое лицо.

При заключении подобного договора государство сознательно увеличивает свой внутренний долг.

В состав государственного долга входят: кредиты, полученные Правительством РФ, государственные займы, осуществляемые посредством выпуска ценных бумаг от имени Правительства, и другие долговые обязательства, гарантированные Правительством, которое представляет в заемных отношениях государство.

Государственный внутренний долг обеспечивается всеми активами, находящимися в распоряжении Правительства России. Государственные займы являются добровольными. Договор заключается на утвержденных государством условиях эмиссии путем покупки заимодавцем выпущенных государством облигаций или иных государственных ценных бумаг. Последние порождают у заимодавца право на получение от заемщика денежного номинала облигации (другой бумаги) или иного имущественного эквивалента, а также на получение установленных условиями выпуска займа процентов либо иных имущественных прав.

Договор государственного займа, урегулированный в главных чертах ст. 817 ГК РФ, отличается особым субъектным составом, поскольку на стороне заемщика здесь всегда присутствует РФ, республика или область, край, национальный округ и т. п. (субъект РФ).

Общее положение п. 1 ст. 124 ГК о выступлении РФ и ее субъектов в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами конкретизировано в упомянутой статье указанием на добровольный характер государственных займов (п. 2) и запретом на изменение условий выпущенного в обращение займа (п. 4).

Различают несколько видов государственных займов.

По срокам действия займы делятся на краткосрочные (до 1 года), среднесрочные (от 1 года до 5 лет), долгосрочные (от 5 до 30 лет).

По субъекту эмиссии государственные займы подразделяются на выпускаемые Правительством РФ, правительствами субъектов РФ.

В зависимости от субъектов — держателей ценных бумаг различают государственные займы, которые могут реализовываться только среди населения, среди юридических лиц, размещаться среди физических и юридических лиц.

По форме выплаты доходов различают процентные, выигрышные, смешанные, целевые займы. Владельцы процентных и выигрышных займов ежегодно получают доход путем зачисления процента к начисленному номиналу ценных бумаг, без ежегодных выплат. Владельцы выигрышных облигаций получают доход в форме выигрыша в момент погашения облигаций. Доход выплачивается только по тем облигациям, которые попали в тиражи выигрышей.

По форме займы могут быть облигационными и безоблигационными. Облигационные займы связаны с эмиссией ценных бумаг. Безоблигационные займы оформляются подписанием соглашений, договоров, а также путем записей в долговых книгах и выдачи особых обязательств.

Тема 4.6.3. Понятие и особенности кредитного договора. Его отличие от договора займа

Традиционный договор займа оказался недостаточно приспособленным для урегулирования сложных и разнообразных кредитных

отношений. Гражданский кодекс выделяет кредитный договор как самостоятельную разновидность заемных отношений.

По **кредитному договору** банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму с процентами (п. 1 ст. 819 ГК).

Кредитный договор является *консенсуальным*. Договор вступает в силу уже в момент достижения сторонами соответствующего соглашения, до реальной передачи денег заемщику (тем более что во многих случаях такая передача производится периодически, а не однократно).

Кредитный договор всегда является *возмездным*. Вознаграждение кредитору определяется в виде процентов, начисленных на сумму кредита за все время его фактического использования. Размер таких процентов определяется договором, а при отсутствии в нем специальных указаний — по правилам п. 1 ст. 809 ГК, т. е. по ставке рефинансирования.

Кредитный договор является *двусторонним*. Стороны кредитного договора четко определены в законе. Это банк или иная кредитная организация (кредитор), имеющая лицензию Банка России на все или отдельные банковские операции, и заемщик, получающий денежные средства для предпринимательских или потребительских целей.

Предметом кредитного договора могут быть только деньги. Выдача кредитов осуществляется как в наличной, так и в безналичной форме.

Кредитный договор должен быть заключен в письменной форме (ст. 820 ГК). Письменная форма считается соблюденной при условии, что договор был заключен путем обмена документами (ст. 160, 434 ГК).

Содержание кредитного договора в целом совпадает с содержанием договора займа и строится на принципах банковского кредитования: возвратности, платности и срочности, которые закрепляются в кредитном договоре между сторонами.

Возвратность представляет собой обязанность заемщика выплатить сумму долга на условиях, определенных договором. Сумма кредита может быть возвращена либо разовыми платежом, либо частями, если такая возможность заемщику предоставлена договором. Моментом возврата кредита считается момент зачисления денежных средств на корреспондентский счет кредитной организации.

Платность предполагает взимание с заемщика процентов за пользование предоставленными денежными средствами. Банки фактически продают имеющиеся в их распоряжении денежные средства путем размещения в качестве кредита. Плата в виде процентов за эти денежные средства составляет основную часть прибыли кредитной организации.

Срочность — установленное в договоре время, в течение которого сумма кредита может находиться в распоряжении заемщика, но по истечении которого она должна быть возвращена кредитной организации.

В кредитном договоре отражаются права и обязанности его сторон.

Банк-кредитор обязан предоставить денежные средства в размере и на условиях и способом, предусмотренных договором. Если кредит предоставляется наличными денежными средствами физическому лицу, то заемщик может получить сумму кредита через кассу банка. Если кредит предоставляется безналичными денежными средствами юридическому лицу, то сумма кредита зачисляется на банковский счет клиента-заемщика, открытый на основании договора банковского счета в этом или другом банке; физическим лицам для получения кредита безналичными денежными средствами должен быть открыт счет по учету сумм привлеченных банком вкладов (депозитов) физических лиц; данная обязанность считается исполненной с момента зачисления денежных средств на счет клиента-заемщика.

Кредитор обязан хранить банковскую тайну о счетах клиента.

Банк-кредитор имеет право отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок (п. 1 ст. 821 ГК).

Банк имеет право контролировать целевое использование кредита, если оно предусмотрено договором. При нарушении заемщиком обязанности целевого использования кредита кредитор вправе отказать от дальнейшего кредитования заемщика.

Банк-кредитор в соответствии с предоставленными ему полномочиями имеет право требовать от заемщика своевременного возврата суммы кредита вместе с процентами и реализовать предусмотренное договором кредитования обеспечение в случае неисполнения заемщиком обязанности по своевременному и полному возврату суммы кредита.

К *основным обязанностям заемщика* относятся возврат суммы предоставленного кредита и процентов по нему, а также использо-

Таблица 24. Отличия кредитного договора и договора займа

Виды договоров	Стороны договора		Обязательства	Юридическая природа	Форма договора
	Заимодавец	Заемщик			
Кредитный договор	Только банк или иная кредитная организация, имеющая соответствующую лицензию Центробанка РФ на совершение данного вида банковских операций	Лицо, которое получает денежные средства для предпринимательских или потребительских целей	Только денежные (п. 1 ст. 819 ГК)	Консенсуальный, вступает в силу не с момента передачи денежных средств, а с момента подписания сторонами	Договор должен быть заключен в письменной форме (ст. 820 ГК)
Договор займа	Любые лица, в том числе некоммерческие организации и граждане		Денежные и неденежные (натуральные) (ст. 807 ГК)	Реальный, вступает в силу после фактической передачи денег или вещей заимодавцем заемщику	Договор должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз установленный законом МРОТ, если заимодавцем является юридическое лицо (независимо от суммы)

вание суммы кредита в соответствии с целями, на которые она была получена.

Срок является существенным условием кредитного договора. Кредитный договор не заключается на условиях «до востребования», но может быть досрочно исполнен лишь с согласия кредитора. В зависимости от продолжительности срока договора и его цели кредиты принято делить на краткосрочные (до одного года) и долгосрочные (более года).

Правовое регулирование кредитного договора и договора займа очень схоже. Но имеются существенные *отличия*, которые отражены в табл. 24.

Тема 4.6.4. Ответственность в договоре займа

Ответственность в договоре займа носит односторонний характер. Нарушение заемщиком договора (просрочка возврата суммы долга) влечет для него последствия, заключающиеся в возложении обязанности по уплате процентов за неисполнение денежного обязательства. Размер ответственности заемщика за просрочку определяется ставкой рефинансирования, установленной ЦБ РФ на конкретный день. Статья 395 ГК определяет, что общая сумма денежных средств, подлежащая возврату в случае нарушения заемщиком своих обязательств, состоит из сумм: займа, процентов, установленных за пользование заемными средствами; процентов, начисляемых за нарушение срока возврата заемных средств. Таким образом, начисление двух разновидностей процентов происходит кумулятивно, путем сложения процентов цены займа и процентов ответственности. В тех случаях, когда условиями договора предусмотрено возвращение займа по частям, нарушение заемщиком срока возврата очередной части займа дает право займодавцу потребовать досрочного возврата всей оставшейся суммы займа и установленных процентов. С этого момента, следовательно, возможно и начисление на указанную сумму дополнительных процентов. Очевидно, что проценты могут быть взысканы лишь при нарушении обязательства займа денег, но не вещей (либо при невозврате процентов в денежной сумме по договору займа вещей).

По общему правилу проценты начисляются за период пользования кредитными средствами.

В отличие от одностороннего характера ответственности по договору займа *ответственность по кредитному договору* может быть возложена и на заемщика, и на кредитора. Заемщик отвечает по

правилам ст. 811 ГК, если иное не установлено законодательством или кредитным договором. Его ответственность состоит в дополнительном денежном обременении, связанном с уплатой повышенных процентов по просроченному кредиту. Размер процентов определяется в соответствии со ст. 395 ГК и обычно увеличивается в договоре до тех пределов, которые обусловлены интересами банка. Кроме того, особая ответственность в договоре может быть предусмотрена за нецелевое использование полученных средств либо за снижение (утрату) ценности обеспечения кредита. Кредитор вправе также обратиться в арбитражный суд с заявлением о возбуждении производства по делу о несостоятельности заемщика. Наряду с уплатой неустойки виновная сторона должна полностью возместить другой стороне убытки, вызванные неисполнением либо ненадлежащим исполнением договора, если такая форма ответственности предусмотрена договором.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Что является существенным условием договора займа?
2. В какой форме заключается договор займа?
3. Может ли договор займа быть безвозмездным?
4. Назовите виды займа.
5. Какая ответственность предусмотрена законом для сторон договора займа?
6. В чем состоит особенность кредитного договора? Чем кредитный договор отличается от договора займа?

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Сравните договор займа и договор кредита.

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Тема 5.1.1. Понятие обязательств из причинения вреда. Общие условия ответственности за причинение вреда

Обязательства, которые возникают вследствие нарушения имущественных и личных неимущественных абсолютных прав потерпевшего и направлены на полное восстановление этих прав, называются **обязательствами из причинения вреда** (а по сути — обязательствами по возмещению причиненного ущерба) или **деликтными обязательствами**. Такие обязательства могут возникать как в результате правонарушения (тогда они будут мерами ответственности причинителя вреда), так и вследствие иных действий причинителя вреда (правомерное причинение вреда, например, необходимая оборона и т. п.).

Условия возникновения деликтных обязательств.

1. Единственное необходимое во всех случаях условие — наличие вреда, причиненного потерпевшему:

- уничтожение или повреждение имущества;
- потеря прибыли;
- потеря трудоспособности;
- дополнительные расходы на иждивение;
- потеря кормильца;
- причинение физических или нравственных страданий (моральный вред) и т. д.

2. Другие факторы (противоправность поведения, причинная связь между ним и причиненным вредом, вина), будучи условиями гражданско-правовой ответственности, могут иметь или не иметь значение для возникновения обязательства по возмещению вреда.

Признаки ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда (ст. 1064 ГК):

основанием ответственности является действие лица, причиняющее вред личности или имуществу другого лица;

причинитель вреда и потерпевший не состоят друг с другом в договорных отношениях либо состоят, но вред причинен в результате действий, не связанных с исполнением договорных обязательств;

в случаях, предусмотренных законом, по правилам об обязательствах вследствие причинения вреда возмещается вред, вызванный нарушением договорных обязательств (например, возмещается любой вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, даже если он причинен в результате нарушения обязательств по договору);

условия и размер ответственности за причинение вреда определяются только законом и не могут быть изменены соглашением сторон. Таким соглашением допускается лишь установление обязанности причинителя вреда выплатить потерпевшему дополнительную компенсацию сверх возмещения вреда.

Общие основания ответственности за причинение вреда, наличие которых необходимо для возложения ответственности (в определенных случаях и при отсутствии противоправности или вины).

1. Возникновение вреда. Вред может быть причинен жизни, здоровью или имуществу лица вследствие нарушения его имущественных или неимущественных прав. Вред может быть *имущественным* (уменьшение имущества, расходы на лечение, протезирование и т. п.) или *неимущественным* (моральным), выражающимся в нравственных или физических страданиях потерпевшего.

Лицо, причинившее имущественный вред, должно возместить его в полной мере. Оно должно возместить его в натуре (отремонтировать вещь, предоставить другую аналогичную вещь) либо возместить причиненные убытки в денежной форме. В этом случае возмещается как реальный ущерб, так и упущенная выгода.

2. Противоправность деяния причинившего вред, что означает нарушение этим действием какой-либо правовой нормы.

Вред, причиненный правомерными действиями, по общему правилу возмещению не подлежит. Так, не возмещается вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, т. е. в случае защиты личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если не были превышены пределы необходимой обороны.

Правомерными являются и действия в состоянии крайней необходимости, т. е. при причинении вреда другому лицу для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами. Такой вред подлежит возмещению, однако суд с учетом обстоятельств дела может возложить обязанность по возмещению вреда на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинителя вреда.

Не признаются противоправными и не влекут обязанности возместить причиненный вред действия лица, выполняющего свои служебные обязанности, связанные с возможностью причинения вреда (например, действия пожарника по тушению пожара), а также действия, причиняющие вред по просьбе или с согласия потерпевшего при условии, что эти действия не нарушают нравственные принципы общества.

Вред, причиненный в результате бездействия, подлежит возмещению, только если лицо должно было и могло совершить действие по предупреждению возникновения вреда.

3. Причинная связь между действиями причинителя вреда и возникновением вреда.

4. Вина причинителя вреда, которая может быть умышленной либо неосторожной. Причинитель вреда предполагается виновным, пока он не докажет свою невиновность. В случаях, предусмотренных законом, причинитель вреда отвечает и при отсутствии вины.

Учет вины потерпевшего (ст. 1083 ГК). Причинитель вреда освобождается от обязанности его возместить в случае, если умысел потерпевшего содействовал возникновению вреда. При грубой неосторожности потерпевшего, содействовавшей наступлению вреда, размер возмещения должен быть уменьшен либо в возмещении может быть отказано. Однако в случае, если причинитель вреда виновен либо произошло причинение вреда жизни или здоровью гражданина, грубая неосторожность потерпевшего может повлечь лишь снижение размера возмещения, но не отказ в нем. Кроме того, грубая неосторожность потерпевшего вообще не принимается во внимание при определении размера дополнительных расходов, в которых гражданин нуждается вследствие повреждения здоровья, размера возмещения вследствие утраты кормильца семьи, а также размера возмещения расходов на его погребение.

Предупреждение причинения вреда (ст. 1065 ГК). Суд вправе обязать лицо, осуществляющее деятельность, которая может при-

чинить вред в будущем, приостановить или прекратить ее, кроме случаев, когда от такого приостановления или прекращения деятельности пострадают общественные интересы. Отказ в приостановлении или прекращении судом такой деятельности не лишает потерпевшего права на возмещение уже причиненного ему вреда.

Тема 5.1.2. Ответственность юридических лиц или граждан за вред, причиненный их работниками

По ст. 1068 ГК юридическое лицо или гражданин (работодатель) возмещает вред, причиненный его работниками при исполнении трудовых, служебных, должностных обязанностей. При этом под работником понимается лицо, выполняющее работу на основании трудового договора (контракта) или по гражданско-правовому договору, если при этом оно действовало или должно было действовать по заданию работодателя и под его контролем за безопасным ведением работ.

Хозяйственные товарищества и производственные кооперативы возмещают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

Тема 5.1.3. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также должностными лицами

Гражданский кодекс дифференцирует вред, который причинен действиями государственных органов, органов местного самоуправления (ст. 1069), и вред, причиненный действиями органов дознания, предварительного следствия или прокуратуры и суда, выразившийся в незаконном осуждении или незаконном привлечении к уголовной ответственности, незаконном применении в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписку о невыезде, незаконном наложении административного взыскания в виде ареста или исправительных работ.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц в

сфере административного управления, возмещается за счет, соответственно, казны Российской Федерации, казны субъекта Федерации или казны муниципального образования. Основанием такой ответственности может быть как непосредственно незаконное действие или бездействие, так и издание акта, не соответствующего закону или иному правовому акту.

Государство или муниципальное образование отвечает лишь за действия своих органов и должностных лиц (т.е. лиц, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющих функции представителей власти либо выполняющих организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ). Вред, причиненный действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, выразившийся в незаконном осуждении, незаконном привлечении к уголовной ответственности, незаконном применении заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконном привлечении к административной ответственности в виде административного ареста, а также вред, причиненный юридическому лицу в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности, возмещается в полном объеме за счет казны Российской Федерации (в случаях, предусмотренных законом, — за счет казны субъекта Федерации или муниципального образования) вне зависимости от вины должностных лиц правоохранительных органов.

Порядок возмещения вреда в этом случае определяется Положением о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, утвержденным Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 г. № 4892-Х. Определением Конституционного Суда РФ от 21.04.2005 г. № 242-0 было разъяснено, что данный документ может применяться лишь во взаимосвязи с положением гл. 18 УПК РФ, а также ст. 1070 и § 4 гл. 59 ГК РФ.

Право на возмещение вреда у гражданина возникает при условии:

- постановления оправдательного приговора;
- прекращения уголовного дела за отсутствием события преступления, за отсутствием в деянии состава преступления или за недоказанностью участия гражданина в совершении преступления;
- прекращения дела об административном правонарушении.

Кроме возмещения имущественного вреда, в этом случае подлежат восстановлению жилищные, трудовые, пенсионные и иные нарушенные права.

Тема 5.1.4. Ответственность за вред, причиненный недееспособными и несовершеннолетними лицами

Ответственность за вред, причиненный указанными лицами, устанавливается в ст. 1073 — 1078 ГК.

Ответственность за вред, причиненный лицами, не достигшими 14 лет (малолетними), несут их родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред причинен не по их вине.

Родители, лишённые родительских прав, в течение трех лет после этого несут ответственность за вред, причиненный малолетними, в отношении которых они лишены родительских прав, если будет установлена причинная связь между действиями малолетних и ненадлежащим выполнением лицами, лишёнными родительских прав, своих обязанностей по воспитанию малолетних.

Ответственность за действия малолетних, находящихся под надзором воспитательных, образовательных, лечебных учреждений, может быть возложена на эти учреждения, если доказано, что вред причинен по их вине в результате неосуществления надзора за малолетними. Обязанности соответствующих лиц по возмещению вреда не прекращаются с достижением малолетним совершеннолетия или получения им имущества, достаточного для возмещения вреда. Однако суд вправе возложить обязанности по возмещению на малолетнего причинителя вреда, достигшего совершеннолетия и имеющего достаточно средств для этого, если граждане, на которых возложена ответственность за причиненный им вред, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред, а если у несовершеннолетнего нет достаточных доходов или иного имущества, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями, усыновителями или попечителями при наличии их вины в ненадлежащем воспитании несовершеннолетнего.

Субсидиарная ответственность указанных лиц прекращается по достижении несовершеннолетним совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел полную дееспособность.

Ответственность за вред, причиненный лицами, признанными судом недееспособными в связи с тем, что вследствие психического

расстройства они не могут отдавать себе отчет в своих действиях, несут их опекуны или учреждения, осуществляющие над ними надзор, если вред причинен в результате неосуществления надзора, а для соответствующих учреждений — также и в результате неустановления надзора, если причинитель вреда в нем нуждался.

Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, то суд вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет имущества непосредственного причинителя, если опекун умер или не имеет достаточно средств для возмещения вреда, а сам причинитель обладает такими средствами.

Лица, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред.

Гражданин, который в момент причинения вреда не отдавал отчет в своих действиях, освобождается от обязанности его возместить, кроме случаев, когда он сам привел себя в такое состояние путем употребления спиртных напитков или наркотических веществ либо иным способом.

Кроме того, если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд вправе возложить на причинителя обязанность его возместить полностью или частично.

Тема 5.1.5. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности

К деятельности, создающей повышенную опасность (ст. 1079 ГК), относится использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов, осуществление строительной и иной (связанной с ней) деятельности и т. д. В каждом конкретном случае суд устанавливает, был ли вред причинен деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.

Ответственность при этом возлагается на лицо, осуществлявшее соответствующую деятельность (владельца источника повышенной опасности).

Им может быть:

лицо, владеющее источником повышенной опасности на каком-либо гражданско-правовом основании (право собственности, аренды и пр.);

лицо, использующее источник повышенной опасности не по воле собственника, а на основании распоряжения компетентного органа о временной передаче его другому лицу;

лицо, владеющее источником повышенной опасности не по воле собственника и без надлежащего правового основания (незаконный владелец). В этом случае к ответственности также может быть привлечен и законный владелец источника повышенной опасности, если будет доказано, что источник выбыл из его обладания не только в результате действий третьих лиц, но и по его вине.

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, наступает вне зависимости от вины причинителя вреда.

Основанием освобождения от ответственности является только непреодолимая сила или умысел потерпевшего. К частичному или полному освобождению от ответственности может привести также и грубая неосторожность потерпевшего.

В случае причинения вреда третьим лицам взаимодействием источников повышенной опасности владельцы этих источников несут перед потерпевшим солидарную ответственность за причинение вреда. Если же в этом случае вред причинен самим владельцам источников повышенной опасности, то ответственность возлагается на виновную сторону.

Тема 5.1.6. Ответственность за совместное причинение вреда. Право регресса к лицу, причинившему вред

Согласно ст. 1080 ГК лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно. По заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на лиц, совместно причинивших вред, ответственность в долях на основании положений ст. 1081 ГК.

В зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц различают долевую, солидарную и субсидиарную ответственность.

Ответственность лиц, совместно причинивших имущественный вред, разграничивают по признакам множественности лиц и способу исполнения охранительных обязанностей. Множественность лиц на стороне должника в охранительных отношениях может возникать при множественности лиц в договорном обязательстве, при совместном причинении вреда несколькими лицами во внедоговорной сфе-

ре, при признании сделки недействительной, если на стороне должника в такой сделке участвовало несколько лиц.

Долевая и солидарная ответственность возникают по правилам ст. 321 — 325 ГК, субсидиарная — по ст. 399 ГК. **Долевая ответственность** в договорной сфере состоит в том, что каждый из обязанных содолжников отвечает в объеме, соразмерном его доле в обязательстве. В силу ст. 321 ГК доли предполагаются равными.

Статья 321 ГК является диспозитивной, должники своим соглашением могут определить неравные доли. Во внедоговорной сфере долевая ответственность возникает у родителей (усыновителей, опекунов разных детей) за вред, причиненный несколькими малолетними (до 14 лет). Родители каждого из непосредственных причинителей привлекаются за собственное виновное поведение, выразившееся в ненадлежащем отношении к воспитанию или надзору за ребенком, поэтому отвечают соразмерно своей доле вины.

Долевая ответственность возникает и в тех случаях, когда вред является следствием актов виновного противоправного поведения нескольких лиц.

Солидарная ответственность (ст. 322 ГК) состоит в том, что любой из солидарных должников (причинителей) обязан по требованию потерпевшей стороны принять на себя бремя ответственности в том объеме, в каком она возлагается на него потерпевшей стороной (в полном объеме, в части долга).

Если невозможно получить компенсацию от одного должника, остальную часть долга кредитор может возложить на другого или всех оставшихся должников. Солидарная ответственность возникает в договорной сфере, если солидарность обязанностей ответчиков предусмотрена договором либо вытекает из закона. Законом солидарность предусматривается при неделимости предмета договора, а также в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью (ст. 322 ГК).

Норма п. 2 ст. 322 ГК РФ является диспозитивной: законом, иными нормативными актами или условиями обязательства может быть установлена долевая ответственность. В законодательных актах могут быть установлены иные случаи возникновения солидарной обязанности должников.

Во внедоговорной сфере солидарная ответственность наступает для лиц, совместно причинивших вред. Совместное причинение предполагает действия нескольких лиц, сонаправленные на достижение одной цели. Этой целью может быть само причинение вреда при умышленных действиях либо иная цель, достижение которой сопряжено с возникновением вреда для другого субъекта (при не-

осторожности в формах небрежности или самонадеянности). Это может быть случайное причинение вреда третьему лицу совместными действиями, например при столкновении автомобилей.

При солидарной ответственности один из должников (причинителей), возместивший убытки, уплативший неустойку в полном размере (возместивший внедоговорной вред), приобретает *право регрессного требования* к остальным.

В регрессном обязательстве содолжники отвечают перед новым кредитором в объеме приходящихся на них долей возмещения. Однако, если один из должников в регрессном обязательстве не уплачивает своей доли новому кредитору, эта доля в равных объемах распределяется между новым кредитором и остальными должниками (ст. 325 ГК).

Статья 1081 ГК разъясняет порядок обратного требования (регресса) к лицу, причинившему вред. Лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных, должностных или иных трудовых обязанностей, лицом, управляющим транспортным средством, и т. п.), имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом. Причинитель вреда, возместивший совместно причиненный вред, вправе требовать с каждого из других причинителей вреда долю выплаченного потерпевшему возмещения в размере, соответствующем степени вины этого причинителя вреда. При невозможности определить степень вины доли признаются равными.

Российская Федерация, субъект РФ или муниципальное образование в случае возмещения ими вреда, причиненного должностным лицом органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда (п. 1 ст. 1070), имеют право регресса к этому лицу, если его вина установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Законом или договором может быть предусмотрена *субсидиарная ответственность* поручителя.

Тема 5.1.7. Способы возмещения вреда. Учет вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред

Статья 1082 ГК определяет способы возмещения вреда. Лицо, ответственное за причинение вреда, обязывается судом возместить вред в натуре либо возместить причиненные убытки. *Убытки* —

понятие, включающее в себя реальный ущерб и упущенную выгоду. *Реальный ущерб* — это расходы, потраченные непосредственно на восстановление имущества. *Упущенная выгода* — неполученные доходы, на которые пострадавший мог бы рассчитывать при обычных условиях.

Определены два способа возмещения вреда:

- 1) в натуре — предоставление вещи того же рода и качества, исправление поврежденной вещи;
- 2) возмещение причиненных убытков.

Выбор способа зависит от обстоятельства дела, чаще всего используется второй способ. Вред, нанесенный здоровью и жизни гражданина, моральный вред компенсируются только в денежной форме.

Возмещение вреда в натуре, как вытекает из содержания ст. 1082 ГК, возможно только в случаях, когда вред выражен в виде уничтожения или повреждения имущества. В отличие от этого взыскание убытков — универсальный способ возмещения вреда: он может быть использован как в случае уничтожения или повреждения имущества, так и в любых других обстоятельствах (причинение вреда путем похищения имущества, причинение нематериального вреда и т. п.).

Использование того или иного способа возмещения вреда зависит не только от желания потерпевшего или причинителя вреда, но и от других обстоятельств, которые оценивает суд, например от учета вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред (ст. 1083 ГК).

Вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит.

Если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда размер возмещения должен быть уменьшен.

При грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или в возмещении вреда может быть отказано, если законом не предусмотрено иное. При причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается.

Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов (ст. 1085), при возмещении вреда в связи со смертью кормильца (ст. 1089), а также при возмещении расходов на погребение (ст. 1094).

Суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

Тема 5.1.8. Ответственность за повреждение здоровья и смерть гражданина. Размер и компенсация морального вреда

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, всегда производится по правилам об обязательствах по причинению вреда, независимо от того, причинен вред в связи с нарушениями договорных обязательств или не связан с ними.

Лицу, здоровью которого причинен вред, возмещаются:

утраченный заработок или иные доходы, которых он лишился в связи с повреждением здоровья: все виды оплаты труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, доходы от предпринимательской деятельности, авторские гонорары и т. п. Если потерпевший до повреждения его здоровья не работал, то среднемесячный заработок определяется исходя из обычного размера вознаграждения работника в данной местности, но не менее пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда. Указанные выплаты производятся независимо от того, получает ли потерпевший пенсию, пособие, заработную плату или иные доходы после повреждения его здоровья;

дополнительные расходы, т. е. расходы на лечение, дополнительное питание, уход, протезирование и все иные расходы, которые потерпевший понес в связи с повреждением его здоровья (в том числе и расходы по обучению другой профессии).

В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда получают все несовершеннолетние и нетрудоспособные лица, которые состояли на иждивении умершего или имели право на получение от него содержания: ребенок умершего, родившийся после его смерти; один из его родителей, супруг или другой член семьи, который не работает и занят уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего, не достигшими 14 лет либо достигшими этого возраста, но по состоянию здоровья нуждающимися в постоянном уходе (если такое лицо стало нетрудоспособным в период осуществления ухода, то оно сохраняет право на получение возмещения и после его окончания), а также лица, которые состояли на иждивении умершего, но

были трудоспособными к моменту его смерти, если они станут нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Пенсии, назначенные лицам как до, так и после смерти кормильца, заработная плата, получаемая ими после его смерти, не влияют на размер возмещения.

В случае реорганизации юридического лица, выплачивающего суммы на возмещение вреда жизни или здоровью, указанные обязанности переходят к его правопреемнику, а в случае ликвидации юридического лица обязано капитализировать соответствующие платежи и внести всю сумму в соответствующие органы в порядке, установленном законом или иными правовыми актами.

Кроме возмещения имущественного ущерба, указанные лица имеют право на компенсацию морального вреда.

Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг (ст. 1095 ГК РФ), производится по нормам о внедоговорных обязательствах, если товары, работы, услуги приобретены не для использования в предпринимательских целях, независимо от того, приобретены ли они непосредственно у причинителя или у третьего лица. По этим же правилам возмещается и вред, причиненный лицу вследствие недостатков товаров, работ и услуг, если оно не приобретало и не использовало указанные товары, работы, услуги.

Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, возлагается по выбору потерпевшего на их изготовителя или продавца, а за вред, причиненный вследствие недостатков работ и услуг, — на их исполнителя.

Возмещению подлежит вред, причиненный не только вследствие недостатков товаров, работ и услуг, но и в результате неполной или недостоверной информации о товаре, работе или услуге.

Причинитель вреда несет ответственность независимо от вины и может быть освобожден от нее, только если докажет, что вред причинен вследствие непреодолимой силы либо нарушения потерпевшим доведенных до него специальных правил пользования товаром (работой, услугой) или правил его хранения.

Вред подлежит возмещению, если он возник в пределах срока годности или срока службы товаров, а если они не установлены, то в течение 10 лет со дня изготовления товара или выполнения работы.

Если потерпевший является потребителем, т. е. гражданином, использующим, приобретающим, заказывающим либо имеющим намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд, то он имеет право и на компенсацию морального вреда.

Моральный вред — это нравственные и физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности), либо нарушающими его имущественные права.

Моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий, и др. Моральный вред оценивается судом и подлежит компенсации в полной мере. Моральный вред, возникший вследствие нарушения имущественных прав граждан, возмещается только в случаях, прямо предусмотренных законом (например: Закон РФ «О защите прав потребителей», ст. 15 «Компенсация морального вреда»). Моральный вред компенсируется только в денежной форме и подлежит компенсации наряду с возмещением имущественного вреда.

Учитывая, что вопросы компенсации морального вреда в сфере гражданских правоотношений регулируются рядом законодательных актов, введенных в действие в разные сроки, суду в целях правильного и своевременного разрешения возникшего спора необходимо по каждому делу выяснять характер взаимоотношений сторон и то, какими правовыми нормами они регулируются, допускает ли законодательство возможность компенсации морального вреда по данному виду правоотношений и, если такая ответственность установлена, когда вступил в силу законодательный акт, предусматривающий условия и порядок компенсации вреда в этих случаях, а также когда были совершены действия, повлекшие причинение морального вреда.

Суду необходимо также выяснить, чем подтверждается факт причинения потерпевшему нравственных или физических страданий, при каких обстоятельствах и какими действиями (бездействием) они нанесены, степень вины причинителя, какие нравственные или фи-

зические страдания перенесены потерпевшим, в какой сумме или иной материальной форме он оценивает их компенсацию и другие обстоятельства, имеющие значение для разрешения конкретного спора.

Основания и размер компенсации гражданину морального вреда определяются правилами, предусмотренными гл. 59 и ст. 151 ГК.

Компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя вреда, если вред причинен:

жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;

гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконно 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;

распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию;

в иных случаях, предусмотренных законом.

В соответствии со ст. 1101 ГК компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме.

При рассмотрении требований о компенсации причиненного гражданину морального вреда необходимо учитывать, что по правоотношениям, возникшим после 3 августа 1992 г. (Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик), компенсация определяется судом в денежной или иной материальной форме, а по правоотношениям, возникшим после 1 января 1995 г. (введение части первой ГК), — только в денежной форме, независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. Исходя из этого размер компенсации зависит от характера и объема причиненных истцу нравственных или физических страданий, степени вины ответчика в каждом конкретном случае, иных заслуживающих внимания обстоятельств и не может быть поставлен в зависимость от размера удовлетворенного иска о возмещении материального вреда, убытков и других материальных требований. При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.10.1996 г. № 10).

Степень нравственных или физических страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств причинения морального вреда, индивидуальных особенностей потерпевшего и других конкретных обстоятельств, свидетельствующих о тяжести перенесенных им страданий.

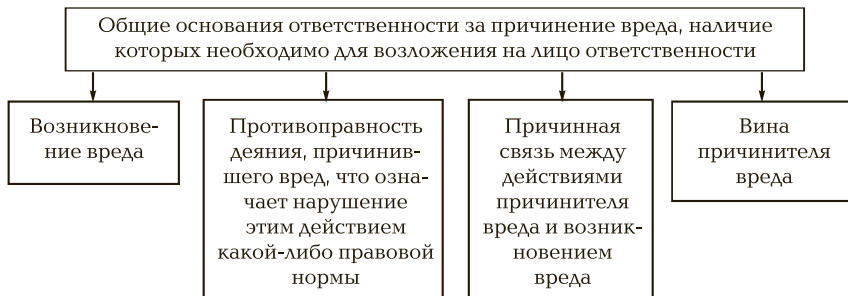
Суд вправе самостоятельно рассмотреть предъявленный иск о компенсации причиненных истцу нравственных или физических страданий, поскольку в силу действующего законодательства ответственность за причиненный моральный вред не находится в прямой зависимости от наличия имущественного ущерба и может применяться как наряду с имущественной ответственностью, так и самостоятельно. Применительно к ст. 42 УПК РФ потерпевший, т. е. лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред (ст. 44 УПК РФ), вправе предъявить гражданский иск о компенсации морального вреда при производстве по уголовному делу.

На требования о компенсации морального вреда исковая давность не распространяется, поскольку они вытекают из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ (п. 2 ст. 43 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик по правоотношениям, возникшим после 3 августа 1992 г., п. 1 ст. 208 части первой ГК РФ по правоотношениям, возникшим после 1 января 1995 г.).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Как производится возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина?
2. В чем суть понятия морального вреда?
3. Что такое компенсация морального вреда?
4. Проанализируйте нормы Гражданского и Гражданско-процессуального кодексов о возмещении вреда и компенсации морального вреда.
5. Проанализируйте схему 9.

Схема 9. Общие основания ответственности за причинение вреда



НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Тема 6.1.1. Понятие наследственного права. Наследование, наследодатель, наследник

С 1 марта 2002 г. была введена в действие часть третья ГК РФ «Наследственное право». Каждый человек волен свободно распоряжаться тем, что принадлежит ему по закону как при жизни, так и после смерти: завещать все свое имущество или его часть родственникам или любым другим лицам, а также государству и юридическим лицам. Это один из основных принципов наследственного права — свобода завещания, которая может быть ограничена только правилами, касающимися обязательной доли в наследстве. Это означает, что несовершеннолетние и нетрудоспособные дети, а также нетрудоспособные супруг, родители или иждивенцы наследуют независимо от содержания завещания не меньше половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Если завещания нет, то в силу вступает наследование по закону. При этом имущество переходит в собственность наследников в равных долях.

Гражданский кодекс устанавливает наследование по завещанию в качестве основного.

В части третьей ГК РФ существенно обновлены и дополнены правила, касающиеся формы завещания, охранены сроки для принятия наследства.

Наследуется не только имущество, но и долги завещателя. Наследник несет за них ответственность, но только в пределах стоимости пришедшего к нему имущества.

Наследодатель — лицо, чьи права и обязанности переходят по наследству, — одна из центральных фигур в наследственном праве.

Наследодателем может выступать только физическое лицо, будь то гражданин Российской Федерации, иностранец или а п а т р и д (лицо без гражданства). Ни одна социальная общность, независимо от того, является ли она юридическим лицом или нет, наследодателем не может быть. Универсальное правопреемство, которое происходит при реорганизации юридического лица, не относится к наследственному правопреемству, хотя в быту нередко можно услышать, что вновь образованное юридическое лицо «унаследовало» долги своего предшественника (например, к акционерному обществу перешли долги унитарного предприятия, на базе которого оно образовано).

При наследовании по закону наследодатель может быть дееспособным и недееспособным. Иначе обстоит дело при наследовании по завещанию. Поскольку завещание — это сделка, которая совершается действием лица, желающего распорядиться наследством на случай смерти, завещатель на момент совершения указанной сделки должен быть дееспособен, причем в полном объеме. Лица, которые в установленном законом порядке вступили в брак до достижения брачного возраста (п. 2 ст. 21 ГК) или эмансипированы (ст. 27 ГК), поскольку они становятся полностью дееспособными, на общих основаниях с другими дееспособными лицами могут составить завещание.

Лица частично дееспособные (ст. 26 ГК), а также ограниченно дееспособные (ст. 30 ГК) завещательной дееспособностью не обладают. Не имеет юридической силы завещание, составленное недееспособным лицом, в период так называемого светлого промежутка. Если лицо, составившее завещание, впоследствии признается недееспособным, то это обстоятельство не отражается на юридической силе завещания, которое наследодатель составил, когда был дееспособным. В то же время такое завещание может быть оспорено по основаниям, предусмотренным ст. 177 ГК. Признание лица, составившего завещание, недееспособным впоследствии может иметь значение и при решении вопроса об отстранении наследника по завещанию от наследования как недостойного наследника.

Наследник — лицо, у которого возникает право получить наследство. Круг наследников п о з а к о н у определяет закон, круг наследников п о з а в е щ а н и ю — завещание. Если наследодателем может быть только физическое лицо, то наследниками могут быть как физические, так и юридические лица, государство Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. Иными словами, круг наследников значительно шире, чем круг наследодателей. При этом социальные образования признаются наследниками, если они

существуют на момент открытия наследства. Если, например, гражданин оставил завещание в пользу Союза ССР, который к моменту открытия наследства перестал существовать, то имущество перейдет к государству — правопреемнику Союза ССР (например, к Российской Федерации). Что же касается граждан, то при наследовании как по закону, так и по завещанию наследниками могут быть граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя. Если же граждане зачаты при жизни наследодателя, но родились после его смерти, то дети наследодателя могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Остальные же граждане могут быть в этом случае наследниками только по завещанию.

Важно отметить, что закон допускает призвание к наследованию не только граждан, находящихся в живых к моменту открытия наследства, но и тех, кто был зачат при жизни наследодателя, однако родился живым после открытия наследства, т.е. уже после смерти наследодателя. Охрана интересов такого лица предусмотрена ст. 1116 ГК. Означает ли это, что неродившийся ребенок признается субъектом права? Нет, поскольку его интересы будут учитываться лишь при условии, что он родится живым. Если же он родится мертвым, то факт его зачатия утрачивает какое бы то ни было юридическое значение, поскольку его правоспособность так и не возникла. В данном случае он вообще не считается призванным к наследованию, а потому не подлежат применению ни правила о наследственной трансмиссии, ни правила о приращении наследственных долей, ни другие правила, рассчитанные на тот случай, когда наследник, призванный к наследованию, умирает, не успев принять наследство.

Очерчивая круг лиц, призываемых к наследованию, следует сказать и о тех, кто от наследования отстраняется, о так называемых *недостойных наследниках* (ст. 1117 ГК). В п. 1 ст. 1117 ГК РФ говорится о наследниках, которые отстраняются от наследования как по закону, так и по завещанию.

К ним отнесены граждане, которые своими противозаконными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих (недостойных наследников) или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся себе или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе его наследовать. Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были

в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

В п. 2 ст. 1117 ГК перечисляются лица, которые отстраняются от наследования лишь по закону, но не по завещанию. Отстраняются от наследования по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко времени открытия наследства, а также граждане, злостно уклонявшиеся от обязанностей по содержанию наследодателя, если это обстоятельство подтверждено судом. При этом оно может быть подтверждено судом и после открытия наследства. В то же время указанные лица в отличие от лиц, попадающих под действие п. 1 ст. 1117 ГК, отстраняются от наследования только по закону, но не по завещанию.

Если наследодатель простил своего отца, который злостно уклонялся от уплаты алиментов на его содержание, и совершил в его пользу завещание, то отец может быть призван к наследованию как наследник по завещанию. Однако по требованию других наследников по закону он как недостойный наследник может быть отстранен от наследования той части имущества, которая осталась незавещанной.

Правила о недостойных наследниках распространяются и на наследников, имеющих право на обязательную долю (п. 4 ст. 1117 ГК). В той части, в какой речь идет об отстранении недостойных наследников от наследования по завещанию, указанные правила применяются и к завещательному отказу как особому виду завещательного распоряжения. Иными словами, они распространяются и на недостойных отказополучателей (п. 5 ст. 1117 ГК).

Центральным в наследственном праве является понятие наследства (наследственная масса). Под **наследством** следует понимать то, что после смерти наследодателя переходит к его наследникам в порядке наследственного правопреемства. Иными словами, для раскрытия содержания понятия наследство необходимо ответить на вопрос, что переходит к наследникам и как переходит. При определении границ самого понятия наследства отправными должны служить следующие положения.

В о - п е р ы х, в состав наследства могут входить лишь те права и обязанности, носителем которых при жизни был сам наследодатель. Если же права и обязанности возникают лишь в результате смерти наследодателя, то говорить о переходе их по наследству не приходится. При таких обстоятельствах права и обязанности не переходят от наследодателя к наследнику, а возникают у наследника по иным основаниям. Но для этого, помимо смерти наследодателя,

необходимо наличие и других предусмотренных законом юридических фактов. Так, в случае смерти застрахованного лица, если в договоре личного страхования не указан иной *выгодоприобретатель*, страховая сумма выплачивается наследникам застрахованного лица. Однако наследственного преемства здесь не происходит, поскольку право на получение страховой суммы возникает лишь в результате смерти наследодателя. Таким образом, наследник приобретает право, которое самому наследодателю не принадлежало. То же происходит и тогда, когда в качестве выгодоприобретателя в страховом полисе указан наследник.

В о - т о р ы х, далеко не все права и обязанности, принадлежавшие наследодателю при жизни, способны по самой своей природе переходить к другим лицам, в том числе и в порядке наследования. Так, не переходят по наследству права, которые настолько срослись с личностью наследодателя, что «умирают» вместе с ним. Таково, например, право авторства. В то же время авторство наследодателя продолжает существовать и после его смерти в качестве социально значимого и охраняемого законом юридического факта.

В - т р е т ь и х, переход по наследству ряда прав и обязанностей, принадлежавших наследодателю при жизни и способных переходить по наследству, может быть исключен или ограничен в силу прямого указания закона, причем позиция законодателя в этом вопросе может претерпевать изменения. Так, в настоящее время в законодательстве установлено, что начисленная, но не полученная наследодателем заработная плата передается его семье. Наследственного преемства здесь нет, поскольку круг членов семьи, к которым перейдет заработная плата умершего, может и не совпасть с кругом его наследников. Правила о переходе неполученной заработной платы наследодателя к его семье продиктованы стремлением хотя бы на первых порах после смерти наследодателя не подрывать семейный бюджет и дать возможность семье покрыть расходы на погребение. В принципе, однако, может быть установлено, что начисленная, но не полученная заработная плата наследуется на общих основаниях.

Наследственного правопреемства может не наступить и после смерти инвалида, получившего специальные транспортные средства, при определении судьбы этих средств. Полученная инвалидом бесплатно мотоколяска после его смерти подлежит возврату органам социальной защиты населения. Исключение сделано для инвалидов Великой Отечественной войны и приравненных к ним лиц. Бесплатно полученная ими мотоколяска после смерти инвалида остается в собственности его семьи. То же относится и к бесплатно полученным указанными категориями инвалидов автомобилям. Если мотоколяски

и легковые автомобили не получены инвалидами бесплатно, хотя и приобретены ими на льготных условиях, они наследуются на общих основаниях. Это положение распространяется не только на инвалидов Великой Отечественной войны, но и на других.

В - ч е т е р т ы х, по наследству могут переходить права и обязанности с имущественным и неимущественным содержанием. Так, если унаследованы голосующие акции в акционерном обществе, то к наследнику переходит право не только на получение дивидендов, но и право на участие в управлении делами акционерного общества.

В - п я т ы х, в случаях, предусмотренных законом, по наследству могут переходить как субъективные права и обязанности в подлинном смысле слова (например, право собственности или право кредитора в обязательстве), так и правовые образования, которые находятся на пути от правоспособности к субъективным правам.

Тема 6.1.2. **Время и место открытия наследства**

Открытие наследства. Наследство открывается со смертью гражданина (ст. 1113 ГК). Момент смерти фиксируется на основании медико-биологических данных, свидетельствующих о том, что изменения, которые произошли в организме человека, необратимы и позволяют констатировать факт смерти. Факт смерти удостоверяется в свидетельстве о смерти, выдаваемом органами ЗАГС.

К смерти по правовым последствиям приравнивается и решение суда о признании безвестно отсутствующего гражданина умершим, а также установление судом факта смерти. В момент открытия наследства возникает наследственное правоотношение.

Время и место открытия наследства. *Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя.* Если безвестно отсутствующий гражданин объявлен умершим, то днем его смерти признается день вступления в законную силу соответствующего решения суда, а в случае, когда в соответствии с п. 3 ст. 45 ГК днем смерти признан день его предполагаемой гибели, — день смерти, указанный в решении суда. Последнее может иметь место, когда есть основания предполагать, что гибель гражданина произошла в результате несчастного случая. При наличии такого предположения суд может признать днем смерти гражданина тот день, когда этот несчастный случай произошел. Если факт смерти гражданина установлен судом, днем смерти гражданина признается день, зафиксированный в решении суда.

Возможно, что день смерти, зафиксированный в решении суда (как при объявлении гражданина умершим, так и при установлении факта смерти), и день вступления решения суда в законную силу по времени будут далеко отстоять друг от друга, а то и находиться за пределами шестимесячного срока для принятия наследства, который исчисляется с момента его открытия. Правильнее поэтому в соответствующих случаях исчислять указанный срок с момента вступления решения суда в законную силу, а не со дня смерти, зафиксированного судом. При ином подходе, если срок для принятия наследства пропущен, надо ставить вопрос о его продлении как пропущенного по уважительным причинам, что может привести к волоките при оформлении наследственных дел.

Поскольку временем открытия наследства признается день смерти наследодателя, лица, умершие в один и тот же день, хотя и в разное время суток, признаются умершими одновременно, а потому и не призываются к наследованию после смерти друг друга. Указанные лица называются *коммориянтами* (*commorientes* — умирающие одновременно). Таким образом, при определении времени открытия наследства не учитывается тот временной разрыв, который может быть между смертями, последовавшими друг за другом, но в один и тот же день. Иными словами, разница во времени, исчисляемая часами и минутами в пределах одного и того же дня, при определении момента смерти во внимание не принимается. Конечно, при таком подходе может быть и так, что лица, которые умерли один в 23 ч 55 мин, а другой в 00 ч 5 мин следующего дня, будут считаться умершими не в один день и наследовать после друг друга, а лица, между смертями которых куда больший временной разрыв, — умершими в один день и к наследованию после друг друга не призываются. Но это все же связано с меньшими издержками, нежели определение момента смерти по часам, а то и по минутам. Ведь не будешь же у изголовья каждого человека, который отходит, стоять с хронометром. К тому же такие случаи обычно связаны с экстремальными ситуациями (чаще всего при транспортных и экологических катастрофах), когда не до учета точного времени смерти человека, которому уже ничем нельзя помочь.

Местом открытия наследства является последнее место жительства (ст. 20 ГК) *наследодателя* (ст. 1115 ГК). Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в РФ признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является

место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной его части, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Распад Союза ССР вызвал движение многочисленных людских потоков в самых разных направлениях. То, что происходит сейчас на территории бывшего Союза ССР, в известной мере можно сравнить с переселением народов. Не избежала этого и Россия. Острота проблемы беженцев и вынужденных переселенцев не спадает. При таких обстоятельствах определить последнее место жительства наследодателя, не говоря уже о том, что оно может быть и неизвестно, далеко не просто. Как, например, определить место жительства вынужденного переселенца, который бежал из Чечни, бросив все свое имущество, и зарегистрирован по месту пребывания у своих родственников в Санкт-Петербурге?

Еще более сложна эта проблема в отношении беженцев, которые, как известно, не являются гражданами страны, предоставившей им убежище. Очевидно, регистрация места пребывания, независимо от того, идет ли речь о беженце или вынужденном переселенце, сама по себе место жительства не определяет. Более надежным ориентиром в этом отношении может служить регистрация по месту жительства.

Но при всех обстоятельствах решающее значение для определения места жительства наследодателя имеет материально-правовой критерий, а именно установление того места, где наследодатель на момент открытия наследства постоянно или преимущественно проживал. Только если последнее место жительства наследодателя не может быть установлено, место открытия наследства придется определять по месту нахождения наследства или основной его части.

Так, если основную часть наследства составляет жилой дом или иное недвижимое имущество, местом открытия наследства будет место, где это имущество зарегистрировано. Если основная часть наследства выражается в акциях или в доле в капитале хозяйственного общества или товарищества, то наследство открывается по месту регистрации соответствующего юридического лица.

Определение места открытия наследства имеет важное практическое значение, поскольку именно по этому месту устанавливается круг лиц, призываемых к наследованию, происходит принятие наследства или отказ от него, совершаются иные действия по оформлению наследственных прав.

Тема 6.1.3. Наследование по закону

В соответствии с принципом свободы завещания наследование по закону происходит тогда и в том случае, если оно не отменено или не изменено завещанием. При наследовании по закону выделяется два общих положения: *круг наследников по закону определен в законе исчерпывающим образом; установлена очередность призвания наследников по закону к наследованию.*

В действующем законодательстве установлены три очереди наследников по закону.

К первой очереди (ст. 1142 ГК) отнесены дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) наследодателя, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти.

Ко второй очереди (ст. 1143 ГК) отнесены полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его бабушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

В третью очередь (ст. 1144 ГК) включены полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Если отсутствуют наследники трех очередей (ст. 1142—1144 ГК), право наследовать по закону (ст. 1145 ГК) получают родственники наследодателя четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

В соответствии с п. 1 ст. 1145 ГК призываются к наследованию: в качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства — прадедушки и прабабушки наследодателя;

в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Призвание к наследованию нетрудоспособных иждивенцев наследодателя. Нетрудоспособность — это утрата способности к труду временно, на длительный срок или постоянно, в том числе с детства. *Иждивенцы* — лица, находящиеся на содержании другого лица или получающие от него постоянную помощь, которая является для них основным источником средств к существованию.

Порядок призвания к наследованию нетрудоспособных иждивенцев:

граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в ст. 1143—1145 ГК, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет;

к наследникам по закону относятся граждане, которые не входят в круг наследников, указанных в ст. 1142—1145 ГК, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

Статья 1088 ГК определяет возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Это:

нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

ребенок умершего, родившийся после его смерти;

один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;

лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Вред возмещается:

- несовершеннолетним — до достижения 18 лет;
- учащимся старше 18 лет — до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет;
- женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет — пожизненно;
- инвалидам — на срок инвалидности;
- одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, — до достижения ими 14 лет либо изменения состояния здоровья.

Особенности наследования нетрудоспособными иждивенцами: к моменту открытия наследства иждивенцы являлись нетрудоспособными;

не менее одного года до смерти наследодателя находились на его иждивении;

наследуют независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет в течение года;

не входят в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию;

наследуют по закону вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию;

при отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников в о с ь м о й очереди.

При определении лиц, относящихся к детям (в том числе усыновленным), супругу, родителям (усыновителям) умершего, а также к ребенку умершего, родившемуся после его смерти, надлежит руководствоваться нормами семейного законодательства. К супругам относятся:

- 1) лица, брак которых зарегистрирован в органах ЗАГСa;
- 2) лица, совершившие религиозный брак, приравняемый к гражданскому браку;
- 3) лица, фактические брачные отношения которых признаны судом. Основанием признания к наследованию детей и родителей является происхождение детей, удостоверенное в установленном законом порядке (ст. 47 СК). Условия и порядок установления происхождения детей определены в гл. 10 СК.

Тема 6.1.4. Наследование по завещанию

Завещание — это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти, сделанное в установленном законом порядке, а также сам документ, которым оно оформляется.

По своей правовой природе завещание является односторонней сделкой. В соответствии со ст. 1118 ГК каждый гражданин может оставить по завещанию свое любое имущество, в том числе и то, которое он может приобрести в будущем, одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также государству или отдельным юридическим лицам. Завещание совершается действием одного лица, специально направленным на достижение правовых последствий.

Завещание может быть совершено завещателем только лично, хотя при его составлении нередко приходится прибегать к помощи сведущего лица, а если завещатель неграмотен или страдает физическим недугом, то к помощи р у к о п р и к л а д ч и к а. Но при всех обстоятельствах завещание не может быть совершено через представителя. Не может быть также совершено одно завещание от имени нескольких лиц. Завещатель при составлении завещания должен быть полностью дееспособен. Если завещание совершено лицом хотя и дееспособным, но таким, которое при этом не отдавало отчет в своих действиях или не могло ими руководить, то указанное обстоятельство может явиться основанием для признания завещания недействительным. В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина.

Составленное завещание само по себе никакого наследственного правоотношения не порождает. Завещание выступает как первичный юридический факт, который в сочетании с другим юридическим фактом — открытием наследства приводит к возникновению наследственного правоотношения: наследники по завещанию призываются к наследованию.

Содержание завещания. Воля наследодателя может получить в завещании самое неожиданное воплощение. Он может лишиться в завещании права наследования (лишить наследства) всех своих наследников и этим ограничиться. Он может оставить все свое имущество или его часть любому лицу, как входящему, так и не входящему в круг наследников по закону, в любом соотношении распределить доли в наследстве между указанными в завещании наследниками, составить особые завещательные распоряжения в виде подназначения наследника, завещательного отказа, возложения и т. д.

Неотъемлемое право завещателя — в любой момент отменить или изменить ранее составленное завещание. Позднее составленное завещание отменяет ранее составленное полностью или в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Завещание может быть отменено путем подачи соответствующего заявления нотариусу или тому органу (должностному лицу), на ко-

торый возложено совершение нотариальных действий. Таким образом, аннулирование ранее составленного завещания может и не сопровождаться составлением нового завещания или внесением изменений в ранее составленное.

В многообразии форм выражения воли завещателя предметно воплощен принцип свободы завещания (ст. 1119 ГК), который обеспечивается соблюдением тайны совершаемых нотариальных действий (ст. 1123 ГК), в том числе и *тайны удостоверения завещаний* (ст. 5, 14, 16, 17 Основ законодательства о нотариате; ст. 4 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти от 19.03.1996 г.).

Форма завещания. Воля завещателя, выраженная в завещании, должна быть облечена в требуемую законом форму. Несоблюдение требуемой формы влечет недействительность завещания.

Предписывая, что завещание было *удостоверено у нотариуса*, законодатель в то же время широко определяет круг случаев, когда завещания, удостоверенные уполномоченными на то должностными лицами, *приравниваются к нотариальным* (ст. 1127 ГК).

Обязательная доля в наследстве. Среди наследников по закону выделяется особая категория наследников, за которыми независимо от содержания завещания наследодателя бронируется определенная доля в наследстве. Эта доля получила название обязательной, поскольку необходимые наследники, кроме недостойных наследников (ст. 1117 ГК), не могут быть лишены права ее унаследовать. Вопрос о наследовании обязательной доли, а также об исчислении размера этой доли регламентируется ст. 1149 ГК.

Право на обязательную долю имеют несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруг, родители (усыновители) и нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

Обязательная доля по своему размеру должна составлять не менее половины той, которая причиталась бы каждому необходимому наследнику при наследовании по закону. Обязательная доля включает в себя все имущество, которое наследник получает из наследства по какому-либо основанию, даже стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Завещательный отказ (легат) (ст. 1137 ГК). Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Завещательный отказ должен быть установлен

в завещании. Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т. п.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам.

Тема 6.1.5. Принятие наследства и отказ от наследства

Наследственная трансмиссия. Правила о наследственной трансмиссии закреплены в ст. 1156 ГК. Наследник, призванный к наследованию, может принять (или не принять) наследство в установленный законом срок. Если наследник наследство принимает, то право на его принятие трансформируется в право на наследство в части принадлежащей наследнику в этом наследстве доли. Но наследство может быть наследником и не принято.

Наследственная трансмиссия — это переход права на принятие наследства к наследникам того наследника, которому это право принадлежало и который умер, не успев его осуществить.

Это право переходит к наследникам умершего наследника, который выступает по отношению к ним как наследодатель, в общем составе наследственной массы, принадлежавшей умершему, что лишний раз подчеркивает обоснованность характеристики наследства как совокупности прав и обязанностей наследодателя, переходящей к его наследникам в порядке наследственного правопреемства.

Принятие наследства имеет свои особенности.

В о п е р ы х, право на принятие наследства может быть осуществлено в срок, который не истек к моменту смерти наследника, ставшего наследодателем, в то время как для принятия остальной наследственной массы установлен шестимесячный срок, исчисляемый с момента смерти наследодателя. Может случиться, что срок на принятие права на наследство пропущен, а срок на принятие остальной части наследства не пропущен. Наследственная доля, на которую

распространяется право на принятие наследства, должна прирасти к долям наследников наследодателя, умершего первым, либо перейти к государству как выморочная.

Во - в о - р о - в - н о - м е - р - н о - м , на эту долю могут наложить взыскание кредиторы первоначально умершего наследодателя, в то время как остальная часть наследства наследника, который умер, не успев принять наследство, от взысканий со стороны этих кредиторов свободна.

Таким образом, с юридической характеристикой того, что именно переходит к наследникам в порядке наследственной трансмиссии, связаны ощутимые, хотя и довольно трудно уловимые, практические последствия.

Отказ от принятия наследства. Для того чтобы приобрести наследство, наследник должен его принять (ст. 1152 ГК), при этом принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Наследник подает заявление о принятии наследства по месту открытия наследства государственному нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу. Но обращаться в нотариальную контору с подобным заявлением не обязательно: наследник признается, пока не доказано иное, принявшим наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства:

вступил во владение или в управление наследственным имуществом;

принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;

оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства и ценные бумаги.

Свое согласие принять наследство наследователь должен выразить не позднее шести месяцев со дня открытия наследства. Если в течение указанного срока наследник не принял наследство, он может обратиться в суд с просьбой продлить ему этот срок. Если причины пропуска срока будут признаны уважительными (например, наследник находился в длительной командировке за границей, тяжело болел и т. п.), суд продлевает срок на принятие наследства. Наследник может принять наследство по истечении указанного в законе срока и без обращения в суд, если принявшие наследство другие наследники не возражают против этого.

Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками (ст. 1152 ГК).

Если наследник, призванный к наследованию по закону или по завещанию, умрет после открытия наследства, не успев его принять в установленный законом шестимесячный срок, право на принятие наследства переходит к его наследникам. В этом случае действия, свидетельствующие о согласии принять наследство (фактическое вступление во владение наследственным имуществом или подача заявления об этом в нотариальную контору), должны быть осуществлены в течение оставшейся части срока для принятия наследства основным наследником. Если оставшаяся часть срока меньше трех месяцев, она удлинится до трех месяцев.

Наследнику предоставляется право в течение шести месяцев отказаться от наследства. Он может отказаться от наследства **б е з у с л о в н о**, и в этом случае его доля поступит к наследникам по закону или по завещанию, которые призываются к наследованию. Наступит так называемое приращение долей других наследников. Но наследнику предоставлено право отказаться от наследства **в п о л ь з у д р у г и х н а с л е д н и к о в**, о чем он должен указать в заявлении, направленном в нотариальную контору в тот же шестимесячный срок. Лицами, в пользу которых наследник вправе отказаться от своей доли, могут быть только наследники по закону или по завещанию.

Наследник, принявший наследство, должен нести ответственность по долгам наследодателя. В целях защиты интересов наследников закон предусматривает, что эта ответственность ограничивается пределами действительной стоимости наследственного имущества.

Наследник как по закону, так и по завещанию может отказаться от принятия наследства (ст. 1157 ГК). Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц (ст. 1158 ГК) или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства (ст. 1154 ГК), в том числе в случае, когда он уже принял наследство. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. При этом, как правило, отказ от наследства ведет к уменьшению материальных благ наследника, что недопустимо по смыслу гражданского законодательства, которое охраняет данную категорию лиц.

Тема 6.1.6. Охрана наследства

Исполнитель завещания осуществляет меры по охране наследственного имущества и управлению им в течение срока, необходимого для исполнения завещания. В случае, когда наследственное имущество находится в разных местах, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управлении им. Порядок охраны наследственного имущества и управления им, в том числе порядок описи наследства, определяется законодательством о нотариате. Для охраны наследственного имущества нотариус производит опись наследственного имущества в присутствии двух свидетелей. Входящие в состав наследства наличные деньги вносятся в депозит нотариуса, а валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются банку на хранение по договору.

Другое входящее в состав наследственного имущества, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам — другому лицу по усмотрению нотариуса. В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, хранение наследственного имущества обеспечивается исполнителем завещания самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания.

Тема 6.1.7. Оформление наследственных прав

Порядок оформления наследственных прав регулируется нормами третьей части ГК, а также основами законодательства РФ о нотариате.

Закон предусматривает два способа принятия наследства — формальный и фактический.

Формальный способ заключается в подаче нотариусу по месту открытия наследства или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Фактическое принятие наследства означает совершение фактических действий, свидетельствующих о принятии наследства, если не доказано иное. Принятие наследства, как правило, определено законом или завещанием, но если у наследника нет необходимых документов, для признания фактического принятия наследства необходимо представление соответствующих доказательств. По сложившейся в России нотариальной практике бесспорным доказательством фактического принятия наследства является факт совместного проживания с наследодателем на день смерти (подтверждается представлением справки о месте жительства умершего на день смерти с указанием проживающих с ним на день смерти членов семьи). В случаях, когда наследник, фактически принявший наследство, не проживал совместно с умершим, необходимо установить факт принятия наследства в судебном порядке, а уже затем обратиться к нотариусу, который будет оформлять наследственные права.

Для подачи нотариусу заявления о принятии наследства необходимо предъявление:

свидетельства о смерти (для подтверждения факта открытия наследства);

справки о последнем месте жительства умершего (для подтверждения места открытия наследства);

документов, подтверждающих родство с наследодателем (указанные документы предъявляются, если умерший не оставил завещание либо в завещании указано, какому именно родственнику завещано имущество);

завещания с отметкой нотариуса, которым оно удостоверено, о том, что оно не отменено;

решения суда о восстановлении пропущенного срока принятия наследства либо об установлении факта принятия наследства (в случае пропуска срока принятия наследства);

документов, подтверждающих состав наследственного имущества:

правоустанавливающих документов на недвижимое имущество (договора приватизации, договора дарения, договора купли-продажи, свидетельства о праве на наследство и пр.). Если же право собственности не зарегистрировано либо недвижимое имущество принадлежало наследодателю на основании договора долевого участия, право собственности по которому также не зарегистрировано, наследникам необходимо обратиться в суд и установить факт владения имуществом на праве собственности за умершим;

технической документации на имущество (паспорта БТИ на недвижимое имущество);

справки о стоимости недвижимого имущества (инвентаризационной справки БТИ);

документов на транспортные средства (паспорта транспортного средства, свидетельства о государственной регистрации, отчета о стоимости транспортного средства);

сберкнижки умершего;

справки из органов Пенсионного фонда о наличии недополученной пенсии;

паспортов наследников.

Свидетельство о праве на наследство может быть выдано нотариусом по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И ЗАДАНИЯ

1. Кого закон относит к наследодателям?
2. Кто может выступать наследником?
3. Что является основанием для открытия наследства?
4. Как определяется время и место открытия наследства?
5. Перечислите основания признания наследников по закону.
6. Кто является наследниками первой, второй, третьей очереди?
7. Что такое «наследственная трансмиссия»?
8. Какие условия необходимы для наследования по завещанию?
9. Как определяется обязательная доля в наследстве?
10. Что такое завещательный отказ (легат)?

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1 от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1994. — № 32. — Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 2 от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (в ред. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 5. — Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 3 от 26.11.2001 г. № 146-ФЗ (в ред. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 49. — Ст. 4552.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 4 от 18.12.2006 г. № 230-ФЗ (в ред. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2006. — № 52 (часть 1). — Ст. 5496.
6. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ (в ред. от 18.10.2007 г.) // СЗ РФ. — 2005. — № 1 (часть 1). — Ст. 14.
7. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 г. № 136-ФЗ (в ред. от 21.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 44. — Ст. 4148 (с послед. изм. и доп.).
8. Водный кодекс Российской Федерации от 03.06.2006 г. № 74-ФЗ (в ред. от 21.07.2011 г.) // Российская газета. — 2006. — 8 июня. — № 121.
9. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (в ред. от 14.06.2011 г.) // СЗ РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532.
10. Закон РФ от 21.02.1992 г. № 2395-1 «О недрах» (в ред. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1995. — № 10. — Ст. 823 (с послед. изм. и доп.).
11. Закон РФ от 20.02.1992 г. № 2383 -1 «О товарных биржах и биржевой торговле» (в ред. от 19.07.2011 г.) // Ведомости СНД и ВС РФ. — 1992. — № 18. — Ст. 961.
12. Закон РФ от 19.06.1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах и союзах) в Российской Федерации» (в ред. от 21.03.2002 г.) // Российская газета. — 1997. — № 136 (с послед. изм. и доп.).
13. Закон РФ от 29.05.1992 г. № 2872-1 «О залоге» (в ред. от 30.12.2008 г.) // Российская газета. — 1992. — № 129.
14. Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (в ред. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 1. — Ст. 1 (с послед. изм. и доп.).
15. Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с изм. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1998. — № 7. — Ст. 785 (с послед. изм. и доп.).

16. Федеральный закон РФ от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (с изм. от 19.07.2009 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 20. — Ст. 2321 (с послед. изм. и доп.).

17. Федеральный закон РФ от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (с изм. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2002. — № 48. — Ст. 4746 (с послед. изм. и доп.).

18. Федеральный закон РФ от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (в ред. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 3. — Ст. 145 (с послед. изм. и доп.).

19. Федеральный закон РФ от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (в ред. от 01.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1995. — № 21. — Ст. 1930 (с послед. изм. и доп.).

20. Федеральный закон РФ от 08.12.1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (с изм. от 01.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1995. — № 50. — Ст. 4870 (с послед. изм. и доп.).

21. Федеральный закон от 11.08.1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» (в ред. от 23.12.2010 г.) // СЗ РФ. — 1995. — № 33. — Ст. 3340 (с послед. изм. и доп.).

22. Федеральный закон от 26.09.1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (в ред. от 01.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1997. — № 39. — Ст. 4465 (с послед. изм. и доп.).

23. Федеральный закон от 17.06.1996 г. № 74-ФЗ «О национально-культурной автономии» (в ред. от 09.02.2009 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 25. — Ст. 2965 (с послед. изм. и доп.).

24. Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2006. — № 31 (часть 1). — Ст. 3434.

25. Федеральный закон от 12.01.1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (в ред. от 28.12.2010 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 3. — Ст. 148 (с послед. изм. и доп.).

26. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (в ред. от 29.12.2010 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 33 (часть 1). — Ст. 3430 (с послед. изм. и доп.).

27. Федеральный закон от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» (в ред. от 21.03.2002 г.) // СЗ РФ. — 1998. — № 30. — Ст. 3611 (с послед. изм. и доп.).

28. Федеральный закон от 14.06.1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу Федеральных конституционных законов, актов палат Федерального собрания» (в ред. от 22.10.1999 г.) // СЗ РФ. — 1994. — № 8. — Ст. 801 (с послед. изм. и доп.).

29. Федеральный закон от 10.07.2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (в ред. от 27.06.2011 г.) // Российская газета. — 2002. — № 127 (с послед. изм. и доп.).

30. Федеральный закон от 15.07.1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах РФ» (в ред. от 01.12.2007 г.) // СЗ РФ. — 1995. — № 29. — Ст. 2757 (с послед. изм. и доп.).

31. Федеральный закон от 30.12.1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» (в ред. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 1. — Ст. 18 (с послед. изм. и доп.).

32. Федеральный закон от 29.10.1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» (в ред. от 08.05.2010 г.) // СЗ РФ. — 1998. — № 44. — Ст. 5394.

33. Федеральный закон от 21.07.1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (в ред. от 19.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1997. — № 30. — Ст. 3594 (с послед. изм. и доп.).

34. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (в ред. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 33 (часть 1). — Ст. 3431 (с послед. изм. и доп.).

35. Федеральный закон от 21.03.2002 г. № 31-ФЗ «О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц"» (в ред. от 04.05.2011 г.) // СЗ РФ. — 2002. — № 12. — Ст. 1093 (с послед. изм. и доп.).

36. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)» (в ред. от 30.12.2006 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 33 (часть 1). — Ст. 3436 (с послед. изм. и доп.).

37. Федеральный закон от 10.01.2002 г. № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» (в ред. от 08.11.2007 г.) // СЗ РФ. — 2002. — № 2. — Ст. 127 (с послед. изм. и доп.).

38. Федеральный закон от 21.12.2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (в ред. от 01.12.2007 г.) // СЗ РФ. — 2002. — № 34. — Ст. 251 (с послед. изм. и доп.).

39. Федеральный закон от 11.07.2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях» (в ред. от 23.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 29. — Ст. 2950 (с послед. изм. и доп.).

40. Федеральный закон от 19.06.2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда» (в ред. от 01.06.2011 г.) // СЗ РФ. — 2000. — № 26. — Ст. 2729 (с послед. изм. и доп.).

41. Федеральный закон от 26.11.2001 г. № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (в ред. от 11.11.2003 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 49. — Ст. 4553 (с послед. изм. и доп.).

42. Федеральный закон от 25.10.2001 г. № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного Кодекса Российской Федерации» (в ред. от 18.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 2001. — № 44. — Ст. 4148 (с послед. изм. и доп.).

43. Федеральный закон от 16.06.1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» (в ред. от 01.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1998. — № 29. — Ст. 3400.

44. Федеральный закон от 29.07.1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» (с изм. от 26.04.2007 г.) // СЗ РФ. — 1998. — № 31. — Ст. 3814.

45. Указ Президента РФ от 23.05.1996 г. № 763-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации,

Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» (в ред. от 28.06.2005 г.) // СЗ РФ. — 1996. — № 22. — Ст. 2663.

46. Постановление Президиума Верховного Совета РФ и Правительства РФ от 25.05.1992 г. № 2837-1 «О неотложных мерах по улучшению расчетов в народном хозяйстве и повышении ответственности предприятия за их финансовое состояние» (с изм. от 22.10.1997 г.) // Российская газета. — 1992. — № 1284.

47. Постановление Правительства РФ от 15.12.2007 г. № 872 «О создании и регулировании деятельности федеральных казенных предприятий» // СЗ РФ. — 2007. — № 52. — Ст. 6456.

48. Постановление Правительства РФ от 13.08.1997 г. № 1009 «Об утверждении правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации» (в ред. от 29.07.2011 г.) // СЗ РФ. — 1997. — № 33. — Ст. 3895.

49. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень ВС РФ. — 1996. — № 9.

50. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18.11.2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» // Вестник ВАС РФ. — 2004. — № 1.

51. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 09.12.1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Бюллетень ВС РФ. — 2000. — № 3.

52. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 12.11.2001 г. № 15, Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 15.11.2001 г. №18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности» // Вестник ВАС РФ. — 2002. — № 1.

53. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2001 г. № 12 «О вопросе, возникшем при применении Федерального закона «Об акционерных обществах» // Бюллетень ВС РФ. — 2001. — № 12.

54. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» // Российская газета. — 2005. — № 50.

55. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 06.10.2005 г. № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. — 2006. — № 1.

56. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15.12.2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Хозяйство и право. — 2005. — № 2.

57. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.09.1994 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав

потребителей» (в ред. от 29.06.2010 г.) // Российская газета. — 1994. — № 230.

58. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22.10.1997 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки» // Вестник ВАС РФ. — 1998. — № 3.

Учебная литература

1. *Анисимов А. П., Рыженков А. Я., Чаркин С. А.* Гражданское право России. Общая часть : учебник / под ред. А. В. Гусейновой. — М. : Юрайт, 2011.

2. *Гатин А. М.* Гражданское право : учеб. пособие. — М. : Дашков и Ко, 2009.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации: постатейный комментарий. Части первая, вторая, третья и четвертая: текст с изменениями и дополнениями на 1 октября 2011 г. — М. : ЭКСМО, 2011.

4. Гражданское право. Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права : учебник : в 4 т. / И. А. Зенин, Е. В. Кулагина, Е. А. Суханов и др. ; под ред. Е. А. Суханова. — М. : Волтерс Клувер, 2008. — Т. 2.

5. Гражданское право. Общая часть : учебник : в 4 т. / В. С. Ем, Н. В. Козлова, С. М. Корнеев и др. ; под ред. Е. А. Суханова. — М. : Волтерс Клувер, 2008. — Т. 1.

6. Гражданское право. Обязательственное право : учебник : в 4 т. / В. В. Витрянский, В. С. Ем, С. М. Корнеев и др. ; под ред. Е. А. Суханова. — М. : Волтерс Клувер, 2008. — Т. 3.

7. Гражданское право. Обязательственное право : учебник : в 4 т. / В. В. Витрянский, В. С. Ем, И. А. Зенин и др. ; под ред. Е. А. Суханова. — М. : Волтерс Клувер, 2008. — Т. 4.

8. Гражданское право : учебник / под общ. ред. С. С. Алексеева. — М. : Проспект, 2009.

9. *Егоров Н. Д., Байбак В. В., Елисеев И. В.* Гражданское право : учебник. — М. : Проспект, 2011.

10. *Зенин И. А.* Гражданское право : учебник / под ред. А. В. Гусейновой. — М. : Юрайт-Издат, 2011.

11. *Корнеева И. Л.* Наследственное право Российской Федерации: учебник. — 3-е изд. — М. : Юрайт, 2011.

12. *Пшляева В. В.* Гражданское право. Части Общая и Особенная: учебник. — М. : Кнорус, 2011.

13. *Поваров Ю. С.* Акционерное право России : учебник. — М., 2009.

14. *Рассолов М. М., Алексей П. В., Кузбагаров А. Н.* Гражданское право. — М. : ЮНИТИ, 2011.

15. *Рассолова М. М., Гонгало Б. М.* Гражданское право. — М. : Проспект, 2011.

16. *Садиқов О. Н.* Гражданское право Российской Федерации: учебник. — Т. 2. — М. : ИНФРА-М, 2009.

17. *Сергеев А. П.* Гражданский кодекс Российской Федерации: постатейный комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. — М. : Проспект, 2011.

18. *Цветков М.* Договорная работа. — М. : Проспект, 2010.

Предисловие.....	3
Введение	6

РАЗДЕЛ 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1.1. Гражданское право как отрасль права. Источники гражданского права	13
Тема 1.1.1. Понятие гражданского права. Место гражданского права в системе права России	13
Тема 1.1.2. Предмет и метод гражданского права. Принципы гражданско-правового регулирования	15
Тема 1.1.3. Система гражданского права. Отграничение гражданского права от других отраслей права (административного, трудового, семейного и др.)	21
Тема 1.1.4. Понятие и виды источников гражданского права. Система гражданского законодательства: Гражданский кодекс, федеральные законы и подзаконные акты.....	23
Тема 1.1.5. Пределы действия нормативных правовых актов	26
Тема 1.1.6. Аналогия закона и аналогия права. Международный договор	34
Тема 1.1.7. Роль обычаев делового оборота для дальнейшего развития российских и международных гражданских отношений.....	34
Глава 1.2. Гражданское правоотношение. Осуществление и защита гражданских прав. Исполнение гражданских обязанностей	36
Тема 1.2.1. Понятие гражданского правоотношения. Особенности и элементы гражданских правоотношений	36
Тема 1.2.2. Виды гражданских правоотношений	38
Тема 1.2.3. Содержание гражданского правоотношения	40
Тема 1.2.4. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. Классификация юридических фактов в гражданском праве	41
Тема 1.2.5. Понятие и способы осуществления гражданских прав. Исполнение гражданских обязанностей.....	45
Тема 1.2.6. Принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.....	46
Тема 1.2.7. Особенности защиты гражданских прав.....	47

Глава 1.3.	Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права	49
Тема 1.3.1.	Классификация субъектов гражданского права	49
Тема 1.3.2.	Специфические особенности граждан (физических лиц) как субъектов гражданского права	51
Тема 1.3.3.	Понятие и содержание правоспособности	55
Тема 1.3.4.	Понятие и содержание дееспособности гражданина. Ограничение дееспособности. Признание гражданина недееспособным	56
Тема 1.3.5.	Недопустимость лишения и ограничения правоспособности и дееспособности гражданина	57
Тема 1.3.6.	Объем дееспособности малолетних и несовершеннолетних. Место жительства	58
Тема 1.3.7.	Ограничение дееспособности гражданина	61
Тема 1.3.8.	Признание гражданина недееспособным	62
Тема 1.3.9.	Предпринимательская деятельность гражданина	63
Тема 1.3.10.	Акты гражданского состояния	64
Глава 1.4.	Юридические лица и административно-правовые образования как субъекты гражданского права	68
Тема 1.4.1.	Понятие юридического лица. Признаки юридического лица	68
Тема 1.4.2.	Правоспособность и дееспособность юридического лица ..	70
Тема 1.4.3.	Органы юридического лица. Филиалы и представительства юридических лиц	71
Тема 1.4.4.	Индивидуализация юридического лица: понятие и средства индивидуализации	73
Тема 1.4.5.	Классификация юридических лиц	74
Тема 1.4.6.	Государственная регистрация юридических лиц	77
Тема 1.4.7.	Прекращение деятельности юридических лиц	83
Тема 1.4.8.	Хозяйственные товарищества	85
Тема 1.4.9.	Хозяйственные общества. Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью	90
Тема 1.4.10.	Открытые и закрытые акционерные общества. Народные предприятия	94
Тема 1.4.11.	Унитарные предприятия	100
Тема 1.4.12.	Производственные кооперативы	103
Тема 1.4.13.	Особенности деятельности некоммерческих организаций	106
Тема 1.4.14.	Потребительские кооперативы	108
Тема 1.4.15.	Общественные и религиозные организации	110
Тема 1.4.16.	Учреждения, финансируемые собственником	113
Тема 1.4.17.	Фонды	114
Тема 1.4.18.	Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)	116
Тема 1.4.19.	Некоммерческое партнерство. Автономная некоммерческая организация. Государственная корпорация	117

Тема 1.4.20. Публично-правовые образования как субъекты гражданского права, их правоспособность.....	119
Тема 1.4.21. Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях: вещных, предпринимательских, обязательственных	121
Тема 1.4.22. Особенности гражданской правосубъектности публично-правовых образований.....	125
Глава 1.5. Объекты гражданских правоотношений.....	134
Тема 1.5.1. Понятие и виды объектов гражданского права.....	134
Тема 1.5.2. Вещи как объекты гражданского права	137
Тема 1.5.3. Классификация вещей	139
Тема 1.5.4. Ценные бумаги как объекты гражданских прав	147
Тема 1.5.5. Работы и услуги. Нематериальные блага	157
Тема 1.5.6. Результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации	160
Глава 1.6. Сделки	186
Тема 1.6.1. Понятие и значение сделок. Их место в системе юридических фактов	186
Тема 1.6.2. Виды сделок.....	188
Тема 1.6.3. Условия действительности сделки.....	190
Тема 1.6.4. Недействительные сделки. Виды недействительных сделок. Последствия недействительности сделки.....	193
Глава 1.7. Представительство и доверенность	199
Тема 1.7.1. Понятие и область применения представительства, полномочия представителя.....	199
Тема 1.7.2. Виды представительства. Особенности коммерческого представительства. Представительство без полномочий ..	201
Тема 1.7.3. Доверенность, ее виды. Форма доверенности.....	203
Тема 1.7.4. Срок действия доверенности. Прекращение действия доверенности.	205
Глава 1.8. Сроки в гражданском праве. Исковая давность	207
Тема 1.8.1. Понятие и исчисление сроков в гражданском праве. Виды сроков.....	207
Тема 1.8.2. Понятие и исчисление сроков исковой давности. Требования, на которые исковая давность не распространяется.....	209
Тема 1.8.3. Последствия истечения сроков исковой давности. Приостановление, перерыв и восстановление срока исковой давности	212

РАЗДЕЛ 2. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

Глава 2.1. Общие положения о праве собственности.....	216
Тема 2.1.1. Собственность как экономическое отношение. Собственность и право собственности	216
Тема 2.1.2. Содержание права собственности.....	218

Тема 2.1.3.	Юридическое понятие и форма собственности: собственность граждан и юридических лиц, государственная и муниципальная собственность	220
Тема 2.1.4.	Виды титулов собственности: первоначальные и производные	226
Тема 2.1.5.	Основания прекращения права собственности по воле собственника. Случаи и порядок принудительного изъятия имущества у собственника	233
Тема 2.1.6.	Общая собственность	235
Глава 2.2.	Защита прав собственника	239
Тема 2.2.1.	Понятие защиты права собственности и других вещных прав	239
Тема 2.2.2.	Система вещно-правовых способов защиты: виндикационный иск, негаторный иск, иск о признании права собственности.....	241

РАЗДЕЛ 3. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

Глава 3.1.	Понятие обязательств. Основания возникновения, изменения и прекращения обязательств	244
Тема 3.1.1.	Понятие и типы обязательств. Стороны обязательств.....	244
Тема 3.1.2.	Основания возникновения обязательств	248
Тема 3.1.3.	Основания изменения и прекращения обязательства.....	250
Глава 3.2.	Исполнение обязательств. Способы обеспечения надлежащего исполнения обязательств	263
Тема 3.2.1.	Понятие и значение исполнения обязательства	263
Тема 3.2.2.	Предмет исполнения обязательств. Понятие надлежащего исполнения обязательств. Субъекты, срок, способы, место исполнения	264
Тема 3.2.3.	Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательств	266
Тема 3.2.4.	Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств. Неустойка, залог	267
Тема 3.2.5.	Удержание имущества. Поручительство, банковская гарантия, задаток.....	273
Глава 3.3.	Гражданско-правовая ответственность	280
Тема 3.3.1.	Понятие гражданско-правовой ответственности	280
Тема 3.3.2.	Виды гражданско-правовой ответственности	281
Тема 3.3.3.	Основания и условия гражданско-правовой ответственности. Размер гражданско-правовой ответственности	283
Глава 3.4.	Гражданско-правовой договор. Общие положения	288
Тема 3.4.1.	Понятие, значение и область применения гражданского правового договора	288

Тема 3.4.2.	Виды договоров.....	290
Тема 3.4.3.	Содержание договора. Существенные и иные условия, их значение для заключения договора.....	294
Тема 3.4.4.	Заключение договора, изменение и расторжение договора	296
РАЗДЕЛ 4. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОГОВОРОВ		
Глава 4.1.	Договор купли-продажи	302
Тема 4.1.1.	Понятие и сфера применения договора купи-продажи	302
Тема 4.1.2.	Особенности отдельных видов договора купи-продажи	308
Глава 4.2.	Договор мены. Договор дарения	326
Тема 4.2.1.	Понятие и основные элементы договора мены.....	326
Тема 4.2.2.	Понятие и элементы договора дарения. Содержание договора дарения.....	327
Глава 4.3.	Договор имущественного найма (аренда)	330
Тема 4.3.1.	Понятие и элементы договора аренды.....	330
Тема 4.3.2.	Содержание договора аренды. Прекращение договора аренды	332
Тема 4.3.3.	Особенности отдельных видов договора аренды	336
Глава 4.4.	Договор подряда	349
Тема 4.4.1.	Понятие договора подряда	349
Тема 4.4.2.	Различие подрядного и трудового договора	351
Тема 4.4.3.	Стороны в договоре подряда и привлечение к выполнению работ третьих лиц	352
Тема 4.4.4.	Права и обязанности подрядчика и заказчика	353
Тема 4.4.5.	Особенности отдельных видов договора подряда.....	356
Тема 4.4.6.	Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	361
Глава 4.5.	Договор перевозки	364
Тема 4.5.1.	Система и виды транспортных договоров.....	364
Тема 4.5.2.	Договор перевозки грузов. Права и обязанности сторон по договору перевозки грузов. Ответственность сторон за нарушение обязательств по перевозке	368
Тема 4.5.3.	Договор перевозки пассажира и багажа.....	371
Глава 4.6.	Договор займа. Договор кредита	374
Тема 4.6.1.	Понятие договора займа. Форма договора займа. Содержание договора займа	374
Тема 4.6.2.	Целевой заем и государственный заем	378
Тема 4.6.3.	Понятие и особенности кредитного договора. Его отличие от договора займа	380
Тема 4.6.4.	Ответственность в договоре займа	384

**РАЗДЕЛ 5. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ
ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА**

Тема 5.1.1.	Понятие обязательств из причинения вреда. Общие условия ответственности за причинение вреда	386
Тема 5.1.2.	Ответственность юридических лиц или граждан за вред, причиненный их работниками	389
Тема 5.1.3.	Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также должностными лицами	389
Тема 5.1.4.	Ответственность за вред, причиненный недееспособными и несовершеннолетними лицами	391
Тема 5.1.5.	Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности	392
Тема 5.1.6.	Ответственность за совместное причинение вреда. Право регресса к лицу, причинившему вред	393
Тема 5.1.7.	Способы возмещения вреда. Учет вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред.....	395
Тема 5.1.8.	Ответственность за повреждение здоровья и смерть гражданина. Размер и компенсация морального вреда	397

РАЗДЕЛ 6. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Тема 6.1.1.	Понятие наследственного права. Наследование, наследодатель, наследник	402
Тема 6.1.2.	Время и место открытия наследства	407
Тема 6.1.3.	Наследование по закону	410
Тема 6.1.4.	Наследование по завещанию	412
Тема 6.1.5.	Принятие наследства и отказ от наследства.....	415
Тема 6.1.6.	Охрана наследства	418
Тема 6.1.7.	Оформление наследственных прав	418
Рекомендуемая литература.....		421