**Дагестанский
государственный
институт народного хозяйства**

**ХАЛИЛОВА РОЗА МИРЗАГАСАНОВНА
РАШИДОВ ШАРАПУТДИН МАКАШАРИПОВИЧ**

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

(ОБЩАЯ И ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ)

**УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
(курс лекций)**

Махачкала-2011

УДК 347
ББК 67.99

Печатается по решению Учебно-методического совета Дагестанского государственного института народного хозяйства

Составители:
Халилова Р.М.
заведующая кафедрой «Гражданское право»
Дагестанского государственного института народного хозяйства
Рашидов Ш.М.
кандидат юридических наук, доцент кафедры
«Гражданское право»
Дагестанского государственного института народного хозяйства

Внутренний рецензент:
Мусалов М.А.
кандидат юридических наук, доцент кафедры
«Гражданское право»
Дагестанского государственного института народного хозяйства

Внешний рецензент:
Мирзаев З.М.
кандидат юридических наук, доцент кафедры
«Гражданское право»
Дагестанского государственного педагогического
университета

Халилова Р.М., Рашидов Ш.М. Учебное пособие. (Курс лекций) «Гражданское право» (общая и особенная часть) для направления «Юриспруденция», профилей подготовки «Гражданское право», «Уголовное право». Махачкала: ДГИНХ, 2011. – 453 с.

Издание подготовлено на основе Гражданского кодекса Российской Федерации и новейших нормативно-правовых актов с учетом судебной практики. В учебном пособии сжато, но достаточно полно изложен весь курс современного российского гражданского права.

Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов.

© Дагестанский институт народного хозяйства. 2011.
© Халилова Р.М. 2011.

ВВЕДЕНИЕ

Гражданское право – одна из основных учебных дисциплин по направлению «Юриспруденция». В условиях рыночной экономики и кардинальном реформировании социально-экономических отношений нашего общества резко возрастает роль гражданского права как основного регулятора товарно-денежных отношений и иных отношений, складывающихся в рыночном хозяйстве. Гражданское право, по сути составляет основную базу правового оформления предпринимательской деятельности, закрепляя главные «правила игры» для цивилизованного рынка. Оно содержит разнообразные правовые средства защиты имущественных и иных интересов граждан-потребителей, а также охватывает большой круг неимущественных отношений, прежде всего связанных с созданием и использованием различных результатов творческой деятельности.

Все это повышает необходимость глубокого изучения и освоения основных гражданско-правовых категорий и конструкций.

Изучение дисциплины «Гражданское право» предполагает получение студентами теоретических знаний по предмету, системе российского гражданского права и основным его институтам, приобретению ими практических навыков по использованию нормативно-правовой базы, регламентирующей гражданское право.

В результате изучения дисциплины студенты должны знать основные задачи, характеристики отрасли гражданского права и его институтов, порядок правового регулирования гражданских правоотношений в соответствии с нормативными актами.

Учебное пособие содержит курс лекций, составленный в соответствии с примерной программой по дисциплине «Гражданское право». В пособии отражены теоретические вопросы изучаемой дисциплины. Издание подготовлено на основе Гражданского кодекса Российской Федерации и новейших нормативно-правовых актов с учетом судебной практики. В учебном пособии сжато, но достаточно полно изложен весь курс современного российского гражданского права.

Целью пособия является оказание помощи студентам в изучении важнейших вопросов курса.

Лекция 1.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ЧАСТНОГО ПРАВА

1. Предмет гражданского права.
2. Метод гражданского права.
3. Система гражданского права.
4. Принципы гражданского права.

1.

В соответствии с абз. 1 ст. 2 ГК РФ гражданское право 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), регулирует 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.

Таким образом, в предмет гражданского права входят:

1. имущественные отношения;
2. личные неимущественные отношения.

Гражданское право как отрасль права – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, основанные на равенстве сторон, имущественной самостоятельности сторон и автономии их воли.

1. Имущественные отношения – это отношения, которые возникают по поводу имущества, материальных благ (купля-продажа, аренда, выполнение работ, оказание услуг).

Имущественные отношения включают в себя вещные (например, право собственности) и обязательственные (например, возникающие из договора купли-продажи, причинения вреда имуществу).

Особенности имущественных отношений:

а) имеют товарно-денежную форму, т.е. отношения, которые связаны с экономическим оборотом, имеют стоимостный характер, связанны с оборотом товаров и денег;

б) носят эквивалентно-возмездный характер – в процессе обмена стоимость товара (работы, услуги) соотносится с той денежной суммой, которая за него отдается;

в) связанны с принадлежностью или с переходом имущества от одних лиц к другим.

2. Личные неимущественные отношения характеризуются тем, что предметом их является нематериальные блага, они лишены экономического содержания и неотделимы от личности человека или организации.

Эти отношения делятся на две подгруппы:

- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями – это отношения, которые возникают по поводу использования объектов интеллектуальной собственности, в частности произведений науки, литературы и искусства;

- личные неимущественные отношения возникают по поводу таких нематериальных благ как неотчуждаемые права и свободы человека (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация человека и др.). Их перечень дан в ст. 150 ГК РФ. Такие объекты не могут быть предметом сделок, не могут передаваться от одного лица другому. Личные неимущественные отношения, возникающие по поводу этих благ, не регулируются, а лишь защищаются гражданским правом (п. 2 ст. 2 ГК РФ).

2.

Методы правового регулирования – это способы воздействия юридических норм на общественные отношения. В теории права выделяют два метода: метод власти и подчинения (императивный метод) и метод равенства участников правоотношения (диспозитивный метод). Первая разновидность характерна для публичного права, вторая – для частного, в т.ч. для гражданского.

Метод гражданского права – это совокупность средств, приемов и способов воздействия на общественные отношения. Гражданско-правовой метод является дозволительным.

Основные признаки метода гражданско-правового регулирования:

1. юридическое равенство участников гражданских правоотношений. Ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно другого участника. Равенство, означает их неподчиненность друг другу, а не одинаковость прав;
2. автономия воли участников гражданских правоотношений (каждый из участников вправе самостоятельно определять, вступать ему в гражданские правоотношения или нет) т.е. возможность выбрать варианты своего поведения;
3. имущественная самостоятельность участников. Каждый из участников имеет обособленное имущество на праве собственности или ином вещном праве, которым несет ответственность по своим обязательствам;

4. характер санкций, применяемых в гражданском праве:
   – меры принуждения (ответственности) всегда имеют имущественный характер;
   – санкции являются компенсационными (восстановление имущественной сферы лица, у которого нарушены права);
   – действует принцип полного возмещения вреда или убытков.

На практике возникали вопросы относительно возможности применения к публичным отношениям, носящим имущественный характер, норм гражданского права, в частности о взыскании убытков, неустойки, компенсации морального вреда и др.

В соответствии с п.3 ст. 2 ГК РФ к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в т.ч. к налоговым и другим финансовым отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

Постановлением Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6 /8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского Кодекса РФ» разъяснено (п. 2), что в отношении сумм, необоснованно, взысканных с юридических и физических лиц в виде экономических (финансовых) санкций налоговыми, таможенными и другими государственными органами, при удовлетворении требований названных лиц о возврате из бюджета этих сумм, не подлежат применению правила о начислении процентов, содержащиеся в ст. 395 ГК РФ.

3.

Система права – это строение национального права, его внутренняя структура, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

Отрасль права – это наиболее крупное подразделение системы права, которая регулирует определенный род (сферу) общественных отношений. В частности гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения.

Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из подотраслей, институтов и норм права.

Институт права – гораздо меньшая по сравнению с отраслью совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов.

Отрасль гражданского права делится на следующие разделы:

– Право собственности и иные вещные права.

– Обязательственное право.
– Личные неимущественные права.
– Право на результаты творческой деятельности.
– Право наследования.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует **подотрасль права**. Подотрасль права – это уже не институт, но еще и не отрасль права. Так, авторское, патентное, жилищное право являются подотраслями гражданского права.

Система гражданского права – структура, состав отдельных институтов и норм в их определенной последовательности.

Гражданское право состоит из:

– **Общей части** (общие положения, имеющие фундаментальное значение).
– **Особенной части** (включает подотрасли и институты, регулирующие конкретные виды обязательств, возникающие из договоров, односторонних сделок и других оснований).
– И двух **специальных частей**: часть 3, регулирующая наследственные правоотношения, а также гражданские правоотношения с иностранным элементом (международное частное право) и часть 4, содержащая нормы об интеллектуальной собственности (патентное право, авторское и смежное право, средства индивидуализации товаров, работ, услуг).

4.

Под **принципами гражданского права** понимаются основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений.

Основные принципы гражданского права закреплены в ст. 1 ГК РФ и конкретизированы в других статьях ГК РФ и других нормативно-правовых актах.

К основным принципам относятся:

1. **Принцип равенства участников гражданских правоотношений**. Данный принцип совпадает с одним из признаков метода гражданско-правового регулирования и означает, что ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно другого участника, в т. ч. и государства.
2. **Принцип неприкосновенности собственности** является конституционным. В соответствии с п. 3 ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Согласно п. 2 ст. 235 ГК РФ принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, когда по основаниям, предусмотренным законом, производятся обращения

взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу, и т. д.

3. **Принцип свободы договора** означает, что граждане и юридические лица свободы в заключении договор. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрен ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Данный принцип конкретизирован в ст. 421 ГК РФ.
4. **Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела.** Этот принцип базируется на положениях ст. ст. 23, 24 Конституции РФ, в которых предусматриваются положения о неприкосновенности частной жизни, личной, семейной тайны граждан. Понятие частные дела охватывает и дела, связанные с ведением предпринимательской деятельности.
5. **Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав.** Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе.

Гражданские права могут быть ограничены 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, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории РФ. Ограничения возможны только на основании федерального закона и только в интересах общества и государства.

6) Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты. Основной функцией гражданского права является компенсаторная функция, направленная на восстановление нарушенных прав. Лицо, которому был причинен вред, должно получить соответствующую компенсацию, направленную на восстановление его имущественного положения. Ст. 12 ГК РФ перечисляет некоторые из наиболее распространенных способов защиты нарушенных прав, в частности взыскание убытков, неустойки и другие.

Наиболее распространенной формой защиты гражданских прав является судебная защита. В тех случаях, когда защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, вынесенное решение может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК РФ).

Практическое значение принципов гражданского права состоит в их применении при аналогии права. В случаях, когда гражданские правоотношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового

оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из принципов гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности.

Контрольные вопросы

1. Каково значение гражданского права в системе частного права?
2. Какие правоотношения являются предметом регулирования гражданского права?
3. Охарактеризуйте метод гражданского права?
4. Что представляет собой система гражданского права?
5. Назовите принципы гражданского права?

Лекция 2.

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1. Понятие и виды источников гражданского права. Гражданское законодательство.
2. Международный договор как источник гражданского права.
3. Обычаи делового оборота. Обыкновения. Заведенный порядок.
4. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц.
5. Применение гражданского законодательства по аналогии.

1.

Источники права – формы закрепления (внешнего выражения) правовых норм. **Источники гражданского права** – это формы выражения гражданско-правовых норм.

Источники гражданского права РФ включает в себя:

1. Нормативно-правовые акты.
2. Международные договоры.
3. Обычаи делового оборота.

Судебная практика, в т. ч. постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, обзоры практики этих судов, не является источником права в Российской Федерации в соответствии с принципом разделения властей. В то же время, эти акты имеют важное значение при разъяснении действующего законодательства.

Нормативно-правовые акты или гражданское законодательство. В соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское

законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации.

По юридической силе иерархия нормативных актов выглядит следующим образом:

1. Конституция РФ (ст.ст. 35, 36, 44, 60 и т.д.)
2. Гражданский Кодекс РФ;
3. Федеральные законы (например, ФЗ «Об акционерных обществах», ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и др.);
4. Законы Союза ССР и законы РСФСР, действующие на территории РФ в части, не противоречащей действующему законодательству РФ, принятому после 12 июня 1990 г.;
5. Подзаконные акты (Указы Президента и Постановления Правительства);
6. Акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, которые могут издаваться в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами.

ГК РФ является кодифицированным федеральным законом наряду с другими федеральными законами, но при этом имеет определенный приоритет над другими законами. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 3 ГК нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ.

ГК содержит 4 части, принятые в разное время.

Часть 1 принята 21 октября 1994 г. и введена в действие с 1 января 1995 г., за исключением положений, для которых установлены иные сроки введения их в действие.

Часть 2 принята 22 декабря 1995 г., вступила в силу с 1 марта 1996 г.

Часть 3 принята 1 ноября 2001 г., введена в действие с 1марта 2002 г.

Часть 4 принята 24 ноября 2006 и вступила в силу с 1 января 2008 г.

2.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются в соответствии с частью 4 ст. 15 Конституции РФ и п.1 ст. 7 ГК составной частью правовой системы РФ.

В качестве примеров международных договоров, в которых участвует РФ, можно отметить:

- Венская Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (Россия присоединилась в 1990 г.)
- Бернская Конвенция ООН о литературной и художественной собственности 1886 г. (Россия присоединилась в 1995 г.)
- Римская Конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (Россия присоединилась в 2002 г.) и др.

Международные договоры РФ применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта.

Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

3.

Обычаи делового оборота – это сложившиеся и широко применяемое в какой-либо предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (ст. 5 ГК).

Обычай признается источником права в том случае, если он санкционирован государством, например, в форме указания на него в законе (см., например, ст.ст. 309, 311, 314 и др.). Так, при исполнении договорных и иных обязательств их стороны обязаны руководствоваться «обычно предъявляемыми требованиями» при отсутствии специальных требований законодательства или условий обязательства (ст. 309 ГК). Если условие конкретного договора непосредственно не определено сторонами либо диспозитивной нормой закона, оно определяется обычаями делового оборота (п. 5 ст. 421 ГК).

Обычаи следует отличать от обыкновений. Обыкновение – это такое сложившееся правило, которым согласились руководствоваться стороны конкретного договора и только потому оно приобрело для них юридическое значение. Иначе говоря, оно подразумевает собой подразумеваемое условие договора (соглашение партнеров). Если такого условия в договоре нет (или намерение сторон руководствоваться им не доказано), обыкновение не учитывается как обязательное правило и при отсутствии специальных указаний законодательства или договора для регулирования соответствующих отношений. В основе обыкновений также могут лежать общепризнанные обычаи.

От обыкновений отличается «заведенный порядок». Он представляет собой практику взаимоотношений сторон конкретного договора, сложившуюся между ними в предшествующих взаимосвязях, и хотя прямо и не закрепленную где-либо, но подразумеваемую в силу отсутствия каких-либо возражений по этому поводу. Такой порядок (сложившаяся практика взаимоотношений) совсем не обязательно составляет какой-либо обычай или обыкновение имущественного оборота.

Следовательно, заведенный порядок и обыкновение имеют юридическую силу условий конкретного договора. В этом качестве они имеют безусловное преимущество в применении перед диспозитивными

нормами закона (действующими лишь в случаях отсутствия иных указаний в договоре), а, следовательно, и перед обычаем. Однако ни обыкновения, ни заведенный порядок не являются источниками права в отличие от обычаев.

В соответствии с п. 4 ст. 421 ГК условия договора определяются сторонами, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом. В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не предусмотрено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Таким образом, обычаи делового оборота по своей юридической силе уступают как диспозитивным нормам, так и заведенному порядку.

Национальные торгово-промышленные палаты изучают существующие обычаи и публикуют их для сведения заинтересованных лиц. Письменным подтверждением обычая могут быть условия публикуемых примерных договоров, что допускается п. 2 ст. 427 ГК РФ.

Обычаи делового оборота, противоречащие императивным нормам, не применяются.

4.

Гражданско-правовые нормативные акты не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие.

Из этого правила имеются исключения:

– Если сам гражданский закон предусматривает распространение своего действия на отношения, возникшие до вступления его в силу. Например, Закон о введении в действие части 2 ГК (ст. 12) распространил действие новых правил о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина на случаи причинения такого вреда, происшедшие за 3 года до вступления в силу соответствующих правил Кодекса (если указанный вред остался невозмещенным). Этот же Закон (ст.11) распространил действие новых правил об охране прав и интересов вкладчиков на отношения, связанные с привлечением денежных средств во вклады, также возникшие до принятия второй части ГК и сохранившиеся на момент введения в действие).

– Другая ситуация связана с длящимся характером многих гражданских правоотношений. Если, например, закон изменил продолжительность давностного срока по какому-либо требованию, возникшему до введения его в действие, но предъявленному в суд после введения его в действие, то действует правило п. 2 ст. 4 ГК. Следовательно, в нашем примере действует новый давностный срок.

Особые правила предусмотрены для договоров, заключенных до введения в действие нового закона (устанавливающего в этом отношении императивные предписания), но исполняемых после этого момента. С тем, чтобы обеспечить точное, надлежащее исполнение взятых на себя сторонами договора обязательств, отражающее важнейший принцип договорного права, закон сохраняет здесь силу за условиями ранее заключенного договора (ст. 422 ГК), несмотря на их противоречие новым императивным правилам.

Конечно, в новом законе может быть прямо предусмотрено распространение его действия и на отношения, вытекающие из ранее заключенных договоров.

Гражданское законодательство распространяется на всей территории РФ и на всех лиц, находящихся в РФ.

5.

Условия применения гражданского законодательства по аналогии (аналогия закона):

– существование пробела в законодательстве, не восполняемого с помощью предусмотренных законом норм, включая обычаи делового оборота;
– наличие законодательного регулирования сходных отношений. Так, «трастовые операции» банков до принятия специальных правил о договоре доверительного управления имуществом фактически регулировались нормами о сходных договорах – поручения и комиссии.
– применение аналогичного закона к регулируемым отношениям должно не противоречить их существу. Нельзя, например, применять общие положения о сделках к большинству личных неимущественных отношений.

Не является аналогией закона отсылка к регламентации сходных отношений, установленная законным порядком, например, распространение правил о статусе обществ с ограниченной ответственностью на общества с дополнительной ответственностью (п. 3 ст. 95 ГК). Здесь речь идет не о пробеле в законе, а об особом юридико-техническом приеме.

Аналогия права допустима при наличии пробела в законе, невосполнимого с помощью аналогии закона, а также при соблюдении

следующих критериев – это применение общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости.

Аналогия закона и аналогия права не могут распространяться на действие подзаконных нормативных актов, а имеющиеся в них пробелы не могут восполняться подобным образом.

Контрольные вопросы

1. Что представляет собой система источников гражданского права?
2. Является ли судебная практика источником гражданского права?
3. Дайте определение обычая делового оборота?
4. Что означают понятия «обыкновение» и «заведенный порядок»?
5. Чем отличается аналогия закона от аналогии права?

Лекция 3.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

1. Понятие и особенности гражданского правоотношения (далее ГПО).
2. Содержание гражданского правоотношения.
3. Субъекты и объекты гражданских правоотношений.
4. Виды гражданских правоотношений.

1.

Гражданское правоотношение – это урегулированное нормами гражданского права правоотношение, возникающее между юридически равными, имущественно обособленными субъектами по поводу имущества, а также нематериальных благ, выражающиеся в наличии у них субъективных прав и обязанностей.

Особенности ГПО:

1. Субъекты ГПО обособлены друг от друга, как в имущественном, так и в организационном плане, в силу чего они самостоятельны, независимы друг от друга, соотносятся друг с другом как равные.
2. ГПО формируются как правоотношения между равноправными субъектами, как правоотношения особого структурного типа, в которых обязанность корреспондирует субъективному праву как притязанию, а не как велению. Обязанный субъект во всех случаях в равном положении с управомоченным субъектом, т.е. в отношениях координации, а не субординации.
3. Основными юридическими фактами, порождающими, изменяющими и прекращающими ГПО., являются акты волеизъявления субъектов – сделки.

4. Особые присущие только гражданскому праву меры защиты, субъективных гражданских прав и меры ответственности за неисполнение обязанностей, обладающие главным образом имущественным характером.

2.

Структура гражданского правоотношения включает в себя следующие элементы: объект, субъект, содержание.

Содержание ГПО составляют субъективные права и обязанности его участников.

Субъективное гражданское право есть мера дозволенного поведения субъекта ГПО.

Субъективное гражданское право имеет собственное содержание, которое состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Юридические возможности называются правомочиями.

При весьма большом разнообразии содержания субъективных гражданских прав можно обнаружить, что в любом случае такое право является результатом разновариантных комбинаций трех правомочий:

1. правомочия на собственные действия (возможность самостоятельного совершения субъектом фактических и юридически значимых действий);
2. правомочия требования (возможность требовать от обязанного субъекта исполнения возможных на него обязанностей);
3. правомочия на защиту (возможность использования различных мер защиты или требования использования государственно-принудительных мер в случаях нарушения субъективного права).

Классической моделью субъективного гражданского права, включающего в себя, всю перечисленную выше триаду правомочий является, субъективное право собственности.

Субъективная обязанность – это мера должного поведения участника ГПО.

В ГПО бывают два типа обязанностей – пассивный и активный. Обязанности пассивного типа вытекают из гражданского права запретов и по своей природе означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих интересы государства и управомоченных лиц. Иначе - воздержание от соответствовавших действий.

Обязанности активного типа содержат требования к субъекту совершить какое-либо действие (либо по передаче имущества, либо по выполнению работы и т.д.) в противном случае последует санкция за неисполнение обязанности.

3.

Субъектами ГПО могут быть физические лица (граждане), юридические лица и публично-правовые образования. К числу последних граждан законодательство относит РФ, субъекты РФ, муниципальное образование.

Правосубъективность – социально – правовая возможность субъекта быть участником ГПО.

Предпосылками и составными частями гражданской правосубъективности является правоспособность и дееспособность субъектов (подробнее об этом в следующей теме: «Граждане как субъекты гражданского права»).

В каждом ГПО различают две стороны – управомоченную и обязанную. Как на управомоченной, так и на обязанной стороне могут выступать одно или несколько лиц (субъектов).

Под объектом правоотношения обычно понимают, то на что данное правоотношение направленно и оказывает определенное воздействие. В качестве объекта ГПО выступает поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага (подробнее об этом в теме: «Объекты гражданских прав»).

4.

В науке гражданского права выделяются различные классификации гражданских правоотношений. Рассмотрим некоторые из них.

1. По характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъектов, различаются абсолютные и относительные правоотношения.

Абсолютными называются такие правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов.

Относительными называются ГПО, в которых управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо (лица). Круг относительных, ГПО весьма широк. Он включает в себя обязательственные защиты и т.п. В таких правоотношениях обе стороны строго определены. Их права и обязательства взаимно корреспондируют друг другу.

2. По объекту гражданские правоотношения разделяются на две группы: имущественные и неимущественные.

Имущественные отношения имеют своим объектом материальные блага (имущество) и отражают:

- либо принадлежность имущества определенному лицу (право собственности и т.д.)

- либо переход имущества (по договоренности в порядке наследия, возмещение вреда и т.п.).

Правоотношения, объектами которых являются результаты интеллектуальной деятельности, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, именуются личными неимущественными.

3. По способу удовлетворения интересов управомоченного лица гражданские правоотношения делятся на вещные и обязательственные.

Вещные правоотношения – правоотношения фиксирующие статистику имущественного положения субъектов. В них управомоченное лицо имеет непосредственно воздействовать на вещь и не может отражать любые посягательства на нее со стороны третьих лиц. Вещные права носят абсолютный характер.

Обязательственные правоотношения – правоотношения опосредующую динамику имущественных отношений. В них управомоченный субъект обладает лишь правом требовать от обязательного лица передачи имущества, выполнения работ, оказания услуг и т.д. В обязательственных правоотношениях имущество находится во власти должника, а не во власти управомоченного лица-кредитора.

Корпоративные правоотношения имеют место между участниками (членами) корпоративных образований, обладающих качеством юридических лиц, а также между участниками и самой корпорацией. Осуществление корпоративных прав прямо или косвенно имеет своей целью удовлетворение имущественных интересов их носителей. Поэтому корпоративные правоотношения можно отнести к числу имущественных отношений.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение гражданского правоотношения?
2. Каковы особенности гражданских правоотношений?
3. Перечислите элементы гражданского правоотношения?
4. Дайте понятие субъективного гражданского права и субъективной гражданской обязанности?
5. Назовите виды гражданских правоотношений?

Лекция 4.

ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Правоспособность физических лиц.
2. Дееспособность физических лиц.
3. Ограничение и лишение дееспособности.
4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим.

1.

В качестве субъектов гражданских правоотношений могут выступать:

- физические лица;
- юридические лица;
- публичные образования (Российская Федерация, субъекты Российской федерации и муниципальные образования).

Физические лица – это граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Согласно п.4 ст.2 ГК РФ правила, установленные гражданским законодательством, принимаются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. Для того чтобы физическое лицо стало субъектом гражданских правоотношений, необходимо, чтобы оно обладало правоспособностью и дееспособностью.

Согласно ст.17 ГК РФ гражданская правоспособность – это способность иметь гражданские права и нести обязанности. Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность – это общая предпосылка субъективных прав и обязанностей.

Содержание гражданской правоспособности определено в ст.18 ГК РФ.

Граждане могут:

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

В соответствии со ст.22 ГК РФ никто не может быть ограничен в правоспособности, не иначе как в случаях и в порядке, установленных законом.

2.

Под **гражданской дееспособностью** в соответствии с п.1 с.21 ГК РФ понимается 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, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста. С этого возраста гражданин в праве совершать самостоятельно любые виды сделок (сделкоспособность) и самостоятельно несет ответственность по своим обязательствам в полной мере (деликтоспособность).

В некоторых случаях полная дееспособность возникает по достижении восемнадцати лет, а именно:

- при вступлении в брак;
- при эмансипации.

В настоящее время общий брачный возраст на территории Российской Федерации совпадает с возрастом полной гражданкой дееспособности – 18 лет. В связи с тем, что фактические брачные отношения складываются и в более раннем возрасте в соответствии ст.13 Семейного кодекса при наличии уважительных причин орган местного самоуправления вправе разрешить вступление в брак лицам достигшего возраста шестнадцати лет по их просьбе. Снижение брачного возраста производится органами местной администрации по месту жительства лиц вступающих в брак.

В настоящее время нет единых норм в законодательстве, которые бы определяли единые подходы к условиям заключения ранних браков. Так в трех субъектах Российской Федерации (Башкортостан, Новгородской и Орловской областях) возрастные ограничения вообще отсутствуют, то есть брак может быть разрешен и лицу, не достигшему 14-летнего возраста. В других субъектах Российской Федерации снижение возраста возможно до 14 или 15 лет.

Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. При признании брака недействительным (например, при фиктивном браке, при заключении брака между родственниками) суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определенного судом.

Другим основанием для приобретения полной дееспособности является эмансипация.

Эмансипация – объявление несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным по решению органа опеки и

попечительства – с согласия обоих родителей или попечителя, либо при отсутствии такого согласия – по решению суда (ст.27 ГК РФ). Основаниями для эмансипации являются:

- работа по трудовому договору, в том числе по контракту;
- с согласия родителей, усыновителей или попечителя занятие предпринимательской деятельностью.

С момента признания несовершеннолетнего полностью дееспособным подросток вправе самостоятельно совершать любые виды сделок, а родители, усыновители и попечители не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим из сделок, вследствие причинения им вреда.

Наряду с полной дееспособностью Гражданский кодекс РФ выделяет:

- частичную дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет);
- частичную дееспособность подростков (от 14 до 18 лет);
- ограниченную дееспособность;
- недееспособность.

Частичная дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет). Дети до шести лет являются недееспособными и не могут совершать сделки. За них все юридические действия совершают родители, усыновители, опекуны. Малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать:

1. мелкие бытовые сделки;
2. сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды не требующего нотариального удостоверения, либо государственной регистрации
3. сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями, или с согласия последних третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Дееспособность п. 2 ст. 28 ГК РФ. Остальные сделки от имени малолетних совершают их родители, усыновители, опекуны.

Частичная дееспособность подростков (от 14 до 18 лет). Подростки в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет могут самостоятельно совершать не только сделки, разрешенные малолетним, но и также:

1. распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
2. осуществлять право автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или много охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
3. вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении шестнадцати лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов (п. 2 ст. 26 ГК РФ).

Остальные сделки подростки совершают с письменного согласия своих законных представителей – родителей, усыновителей или попечителя.

3.

Физическое лицо может быть ограничено в дееспособности только по разрешению суда и только в случаях, предоставленных федеральным законом. Гражданский кодекс РФ устанавливает два случая ограничения гражданина в дееспособности.

1) Первый случай касается совершеннолетних лиц, полностью дееспособных. Согласно ст. 30 ГК РФ гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности.

Над гражданином, признанным ограниченно дееспособным, устанавливается попечительство.

Одинокий гражданин, не имеющий семьи, не может быть ограничен в дееспособности по заявлению соседей или других лиц.

Гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработки, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

2) Второй случай ограничения в дееспособности затрагивает несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в части распоряжения своими доходами. За исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме. Основаниями для ограничения в дееспособности могут быть неразумное расходование заработной платы, стипендии, во вред своему здоровью, например, на спиртные напитки, наркотики, азартные игры, в результате вовлечения подростка в религиозные секты и т.д.

Недееспособность. Гражданин является недееспособным до шести лет. Кроме того, гражданин может быть признан недееспособным по решению суда при условии, что вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст.29 ГК РФ). Оценку здоровья гражданина дает не суд, а судебно-психиатрическая экспертиза. Гражданин вправе обжаловать в суд, поставленный ему диагноз. Над гражданином, признанным недееспособным, устанавливается опека. Недееспособный гражданин не вправе совершать сделки. В противном случае такие сделки являются

ничтожными. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, несет его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

4.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц 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 – первое января следующего года (ст.42 ГК РФ).

Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим:

1. Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства. Но это лицо не становится собственником имущества, а действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с органом опеки и попечительства;
2. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать (например, несовершеннолетние дети, нетрудоспособные родители);
3. Из этого имущества погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего (например, возвращается долг по кредитному договору, заключенному с банком;
4. Брак с безвестно отсутствующим гражданином может быть расторгнут супругом в упрощенной форме через органы записи актов гражданского состояния на основании поданного заявления.

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.

Основания и последствия объявления гражданина умершим отличаются от оснований и последствий признания гражданина безвестно отсутствующим. Гражданин может быть **объявлен судом умершим**, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение

пяти 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, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (ст. 45ГК РФ).

Последствия объявления гражданина умершим совпадают с последствиями смерти гражданина:

1. его имущество переходит по наследству. Наследники становятся собственниками имущества гражданина, объявленного умершим;
2. кредиторы гражданина, объявленного умершим, вправе предъявить свои требования к наследникам в пределах сроков исковой давности;
3. брак гражданина прекращается.

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. Исключение составляют деньги, а также ценные бумаги на предъявителя, которые не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя. Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость (ст. 45 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Что означает понятие дееспособности физических лиц?
2. Перечислите виды дееспособности граждан?
3. Охарактеризуйте дееспособность малолетних лиц?
4. Дайте определение эмансипации?
5. В каких случаях гражданин может быть ограничен в дееспособности?
6. Каковы последствия явки гражданина объявленного умершим?

Лекция 5.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Понятие и признаки юридических лиц.
2. Создание юридического лица.
3. Реорганизация юридических лиц.
4. Ликвидация юридических лиц.
5. Виды юридических лиц.

1.

Участниками гражданских правоотношений могут выступать наряду с физическими лицами - гражданами, иностранными гражданами и лицами без гражданства, юридические лица. Правовая сущность конструкции юридического лица объяснялась различными научными концепциями, в частности:

- теорией фикции;
- органической теорией;
- теорией интереса;
- теорией коллектива;
- теорией директора и др.

Каждая из этих теорий по-своему определяет сущность юридического лица через различные признаки. Гражданский кодекс РФ в качестве основного признака юридического лица, определяющего его правовую личность, называет персонификацию имущества. Для того чтобы стать участником гражданского оборота, юридическое лицо должно обладать имуществом, обособленным от имущества его участников.

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 Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету. Выделяют 4 признака юридического лица:

1) Имущественная самостоятельность,
2) Организационное единство;
3) Самостоятельная имущественная ответственность по обязательствам;
4) Выступление в гражданском обороте и в суде от своего имени.

1) Основным признаком юридического лица является **имущественная самостоятельность.** Юридическое лицо может обладать имуществом на одном из вещных прав:

- праве собственности;
- праве хозяйственного ведения;
- праве оперативного управления.

Большинство юридических лиц являются собственниками переданного им учредителями имущества. К ним относятся все коммерческие организации, кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий, а также некоммерческие организации, за исключением учреждений.

Юридическое лицо имеет уставный капитал (складочный капитал и т.п.). Нормативными правовыми актами предусматриваются определенные требования к его размеру. В частности, минимальный уставный капитал открытого общества должен составлять не менее тысячекратной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату регистрации общества, а закрытого общества - не менее стократной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества уставного капитала для создаваемых банков.

2) **Признак организационного единства** состоит в том, что каждое юридическое лицо представляет собой организацию, имеющую определенную структуру, а в некоторых случаях филиалы и представительства, органы управления, которые отражены в учредительных документах:

- уставе;
- учредительном договоре;
- общем положении об организациях данного вида (п. 1 | ст. 52ГК).

При необходимости осуществления деятельности за пределами своего места нахождения юридическое лицо может создавать представительства и филиалы.

В соответствии со ст. 55 ГК РФ **представительством** является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства. Филиал осуществляет более широкий перечень функций, чем представительство.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами и сами не участвуют в гражданском обороте.

Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности. Указанные лица представляют интересы юридического лица и действуют от его имени, а не от имени филиала или представительства.

3) Другим важным признаком юридического лица является его **самостоятельная имущественная ответственность по обязательствам.** В соответствии со ст. 56 ГК РФ юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Имущество юридического лица первоначально формируется путем внесения уставного (складочного) капитала (уставного, паевого фонда) и числится на балансе (для учреждения - смете).

Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Гражданским кодексом РФ либо учредительными документами юридического лица.

Так, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

4) **Каждое юридическое лицо выступает в гражданском обороте от своего имени,** может быть истцом и ответчиком в суде. Согласно ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование, включающее в себя указание на организационно-правовую форму и отличительный элемент юридического лица (например, Общество с ограниченной ответственностью «Большевик»). Законодательством предусматриваются определенные требования к фирменным наименованиям. Так, в соответствии со ст. 7 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и

банковской деятельности» фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер деятельности этого юридического лица посредством использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация», а также указание на его организационно-правовую форму. Банк России обязан при рассмотрении заявления о государственной регистрации кредитной организации запретить использование наименования кредитной организации, если предполагаемое наименование уже содержится в Книге государственной регистрации кредитных организаций. Ни одно юридическое лицо в Российской Федерации, за исключением получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем наименовании слова «банк», «кредитная организация» или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций.

2.

Создание юридического лица осуществляется по воле его учредителей, в качестве которых могут выступать как частные лица, так и публичные образования. В некоторых случаях законодательством предъявляются дополнительные требования к составу, количеству учредителей. Так, казенное предприятие может быть учреждено Российской Федерацией, ее субъектами или муниципальными образованиями. В соответствии с п. 3 ст. 108 ГК РФ число членов производственного кооператива не должно быть менее пяти.

Традиционно различают два способа создания юридических лиц:

- нормативно-явочный (заявительный) порядок и
- разрешительный порядок.

Большинство юридических лиц создаются в нормативно-явочном порядке. При этом не требуется разрешение органов государственной власти. Регистрирующий орган не вправе отказать в регистрации юридического лица, за исключением случаев нарушения формальных требований, предъявляемых при регистрации юридических лиц.

Юридическое лицо считается созданным с момента государственной регистрации. Данные о государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Государственная регистрация юридических лиц осуществляется органами Федеральной налоговой службы в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о

государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

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

Отказ в государственной регистрации юридического лица допускается только в случаях, установленных законом, а именно:

а) непредставления необходимых для государственной регистрации документов;

б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц, например, банковских учреждений.

3.

Законодательством определены две формы прекращения юридического лица: **реорганизация и ликвидация. Реорганизация**

юридического лица - это прекращение юридического лица (юридических лиц) с правопреемством (переходом прав и обязанностей от одного лица к другому). Исключение составляют случаи выделения, когда юридическое лицо не прекращает свою деятельность.

Реорганизация и ликвидация юридического лица, как и создание, требуют государственной регистрации. Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

Реорганизация осуществляется в пяти формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование.

При **слиянии** юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

При **присоединении** юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При **разделении** юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При **выделении** из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

При **преобразовании** юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (например, общество с ограниченной ответственностью преобразовывается в открытое акционерное общество).

Основания реорганизации юридических лиц. Реорганизация юридического лица может быть осуществлена добровольно или принудительно. Добровольная реорганизация осуществляется по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, например, для общества с ограниченной ответственностью - общего собрания участников.

Принудительная реорганизация осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов, например, при слиянии или присоединении коммерческих организаций, суммарная балансовая стоимость активов которых по последнему балансу превышает 200 тысяч установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда, необходимо предварительное согласие антимонопольного ведомства.

Оформление реорганизации юридических лиц производится с помощью передаточного акта либо разделительного баланса. При слиянии, присоединении и преобразовании составляется передаточный акт, а при разделении и выделении - разделительный баланс.

В соответствии со ст. 59 ГК РФ передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех

его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами.

В некоторых случаях разделительный баланс может быть составлен таким образом, что он не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица. С целью защиты интересов кредиторов реорганизованного юридического лица на всех вновь возникших юридических лиц п. 3 ст. 60 ГК возлагается солидарная ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица.

Кроме того, Гражданский кодекс РФ предусматривает и иные **гарантии прав кредиторов** юридического лица при его реорганизации.

Так, учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о реорганизации юридического лица, обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого юридического лица.

Кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещения убытков.

4.

В соответствии с п. 1 ст. 61 ГК РФ **ликвидация** - это прекращение юридического лица при отсутствии правопреемства в его правах и обязанностях.

Юридическое лицо может быть ликвидировано добровольно или принудительно.

Добровольная ликвидация осуществляется:

- по решению его учредителей (участников);
- либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано.

Принудительная ликвидация возможна только по решению суда в случае:

- допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер;
- либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законом,
- либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

- либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям;
- а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Например, осуществление коммерческой организацией деятельности, подлежащей лицензированию, после аннулирования лицензии может являться основанием для ее ликвидации.

Требование о ликвидации юридического лица в принудительном порядке может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом 5 (например, антимонопольным органом).

Порядок ликвидации. Ликвидация юридического лица включает в себя несколько этапов:

1-й этап. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом в уполномоченный государственный орган для внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

2-й этап. Ликвидационная комиссия помещает в органах печати публикацию о его ликвидации, а также о порядке и сроке заявления требований его кредиторами. Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации.

Ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о

ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

3-й этап. Если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов. Данное положение не распространяется на учреждения, которые несут ответственность только денежными средствами. Субсидиарную ответственность по их обязательствам несут собственники имущества.

4-й этап. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 ГК РФ:

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;
- в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

При ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами банков, или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, а также требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов граждан в банках.

Так, в судебной практике возник спор относительно очередности погашения требования вкладчиков - физических лиц в части неустойки в связи с несвоевременным возвратом банковского вклада.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется

между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

5-й этап. После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Одним из оснований как добровольной, так и принудительной ликвидации юридического лица является несостоятельность (банкротство)

Несостоятельность **(банкротство)** - это признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию. В этом случае основной целью ликвидации является справедливое распределение оставшегося имущества юридического лица между его кредиторами в рамках конкурсного производства.

Принудительное **банкротство** осуществляется по решению суда, добровольное - по решению самого несостоятельного (банкрота). В некоторых случаях несостоятельный должник обязан обратиться в суд с заявлением о признании несостоятельным (банкротом).

Порядок ликвидации в случае несостоятельности определен Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Несостоятельным (банкротом) в соответствии со ст. 65 ГК РФ может быть признано по решению суда юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо фонда. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива

либо фонда, может совместно с кредиторами принять решение об объявлении о своем банкротстве и о добровольной ликвидации.

Казенные предприятия и некоммерческие организации, кроме потребительских кооперативов и фондов, не могут быть признаны несостоятельными (банкротами).

Признаки и критерии несостоятельности (банкротства). В соответствии со ст. 3 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» юридическое лицо считается не способным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Заявление о признании должника банкротом принимается арбитражным судом, если требования к должнику - юридическому лицу в совокупности составляют не менее чем сто тысяч рублей и указанные требования не исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Процедуры несостоятельности. Согласно ст. 27 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» при рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица применяются следующие процедуры банкротства:

- наблюдение;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение.

До применения процедур банкротства к должнику могут быть применены предупредительные меры, направленные на предупреждение банкротства. Ст. 31 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» регулирует одну из таких мер - досудебную санацию. **Досудебная санация** - это предоставление финансовой помощи в размере, достаточном для погашения денежных обязательств и обязательных платежей и восстановления платежеспособности должника. Предоставление финансовой помощи может сопровождаться принятием на себя должником или иными лицами обязательств в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

Первая судебная процедура, применяемая к должнику в целях сохранения его имущества, осуществления анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов, проведения первого собрания кредиторов носит название **наблюдения.** На период наблюдения назначается временный управляющий, который, не

вмешиваясь в хозяйственную деятельность должника, наблюдает за сохранностью его имущества и осуществляет финансовый анализ в целях выявления перспектив должника.

Вторая судебная стадия развития конкурсных отношений, которая является не обязательной, а возможной при наличии определенных предпосылок (как правило, это ожидаемое удовлетворение всех требований кредиторов в течение достаточно длительного срока без осуществления активных экономических и юридических мероприятий) - **финансовое оздоровление.**

Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего. В определении о введении финансового оздоровления должен указываться срок финансового оздоровления, а также содержаться утвержденный судом график погашения задолженности. Срок финансового оздоровления не может превышать двух лет.

Внешнее управление — процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности путем осуществления независимым субъектом - внешним управляющим - активных (как экономических, так и юридических) действий, направленных на оздоровление финансового состояния должника.

Внешнее управление является факультативной стадией, которая может вводиться после наблюдения или финансового оздоровления.

Конкурсное производство - заключительная процедура конкурсного процесса, применяемая к должнику, несостоятельность которого признана арбитражным судом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. Данная стадия является ликвидационной и вводится с момента вынесения судом решения о признании должника банкротом сроком на один год с возможностью продления на шесть месяцев. Основная цель конкурсного производства - формирование и распределение имущества должника между кредиторами в соответствии с принципами очередности, соразмерности, пропорциональности.

Мировое соглашение - процедура банкротства, которая может быть отнесена к числу восстановительных, поскольку влечет прекращение производства по делу о несостоятельности < (банкротстве) вследствие договоренности должника и кредиторов по вопросу о порядке, сроках, условиях погашения задолженности. Мировое соглашение - это сделка между должником и кредиторами, которая может быть заключена на любой судебной стадии конкурсного производства.

5.

Гражданский кодекс РФ подразделяет юридические лица на **коммерческие и некоммерческие организации.** |

Коммерческие организации - это юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Некоммерческие организации - это юридические лица, не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью (ст. 49 ГК РФ) и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если в учредительных документах таких коммерческих организаций не содержится исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься.

Унитарные предприятия, а также другие коммерческие организации, в отношении которых законом предусмотрена специальная правоспособность (банки, страховые организации и некоторые другие), не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности, определенным законом или иными правовыми актами. Такие сделки являются ничтожными.

Сделки, совершенные иными коммерческими организациями, в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных статьей 173 ГК.

Другая классификация юридических лиц, предусмотренная Гражданским кодексом РФ, основывается на особенностях прав учредителей (участников) юридического лица на имущество юридического лица сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Полное товарищество и товарищество на вере создаются на основании учредительного договора.

Общество с ограниченной ответственностью - учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются;

- учредительный договор;

- устав.

Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является устав.

Число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать 50 участников. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного законом предела.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников.

Уставом общества может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета) общества.

В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллегиальный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников. Единоличный орган управления обществом может быть избран также и не из числа его участников.

Общество с **дополнительной ответственностью** - это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

К обществу с дополнительной ответственностью применяются правила об обществе с ограниченной ответственностью.

Акционерное общество — общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Основным признаком акционерного общества является разделение уставного капитала на **акции.** Акции может выпускать только акционерное общество.

Виды акционерных обществ:

- открытое акционерное общество;
- закрытое акционерное общество;

- акционерное общество работников (народное предприятие).

В отличие от открытого акционерного общества **закрытое акционерное общество** не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Акционеры закрытого акционерного общества имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать 50 участников.

Акционерное общество работников (народное предприятие) - акционерное общество, работникам которого принадлежит количество акций народного предприятия, номинальная стоимость которых составляет более 75 процентов его уставного капитала.

Дочернее хозяйственное общество — это хозяйственное общество, в отношении которого другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества).

Основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний.

Зависимое хозяйственное общество - хозяйственное общество, в отношении которого другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более:

- двадцати процентов голосующих акций акционерного общества
- или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Хозяйственное общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно публиковать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах.

Производственный кооператив (артель) - это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной

продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

К **основным признакам производственного кооператива** относятся следующие:

- производственный кооператив основан на началах членства;
- является коммерческой организацией;
- представляет собой не только объединение имущества участников, но и объединение личного трудового участия;
- распределение прибыли зависит от трудового участия;
- каждый участник обладает одним голосом на общем собрании участников независимо от имущественного вклада;
- минимальное количество участников - пять членов;
- члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

Государственное и муниципальное унитарное предприятие - это коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество.

Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия.

Виды унитарных предприятий:

1. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения.

Предприятие не вправе без согласия собственника распоряжаться недвижимым имуществом.

Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия.

2. Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие).

Унитарное предприятие не вправе без согласия собственника распоряжаться как движимым, так и недвижимым имуществом. При этом собственник может изъять излишнее, не используемое или используемое не по назначению имущество.

Собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества.

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

Некоммерческие организации могут создаваться в форме:

- общественных или религиозных организаций (объединений);
- некоммерческих партнерств;
- учреждений;
- автономных некоммерческих организаций;
- социальных, благотворительных и иных фондов;
- ассоциаций и союзов;
- а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения следующих целей: социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих, а также в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Потребительский кооператив - добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Доходы, полученные потребительским кооперативом от пред-принимательской деятельности, распределяются между его членами.

Общественные и религиозные организации - добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Общественные и религиозные организации (объединения) вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых они созданы.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций (объединений) не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Участники (члены) общественных и религиозных организаций (объединений) не отвечают по обязательствам указанных организаций (объединений), а указанные организации (объединения) не отвечают по обязательствам своих членов.

Фонд — не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (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 уставом фонда. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, соответствующей этим целям и необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых фонд создан. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них. Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества. Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц.

Фонд может быть ликвидирован в следующих случаях:

1) если имущества фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;

2) если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены;

3) в случае уклонения фонда в его деятельности от целей, предусмотренных уставом;

4) в других случаях, предусмотренных законом.

Учреждение - это некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая полностью или частично этим собственником.

Имущество учреждения закрепляется за ним на праве оперативного управления.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности

субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения несет его собственник.

Учреждение не вправе распоряжаться как движимым, так и недвижимым имуществом. Это прерогатива собственника. Однако ™ учреждение вправе заниматься самостоятельной деятельностью, приносящей доходы, и распоряжаться ими самостоятельно.

Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать **объединения в форме ассоциаций или союзов,** являющихся некоммерческими организациями. Ассоциация или союз не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность.

Если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) преобразуется в хозяйственное общество или товарищество либо может создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе.

Некоммерческие организации могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) некоммерческих организаций.

Ассоциация (союз) некоммерческих организаций является некоммерческой организацией.

Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по обязательствам этой ассоциации (союза) в размере и в порядке, предусмотренных ее учредительными документами.

Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами.

Член ассоциации (союза) вправе по своему усмотрению выйти из ассоциации (союза) по окончании финансового года. В этом случае член ассоциации (союза) несет субсидиарную ответственность по ее обязательствам пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода.

Член ассоциации (союза) может быть исключен из нее по решению остающихся членов.

Некоммерческое партнерство — это основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных целей.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие юридического лица?
2. Перечислите признаки юридического лица?
3. Какой закон регулирует порядок создания юридических лиц?
4. Какие требования предъявляются к наименованию юридических лиц?
5. Какие вы знаете формы реорганизации юридических лиц?
6. Какие гарантии прав кредиторов предусмотрены при реорганизации?
7. Чем отличается хозяйственное товарищество от хозяйственного общества?
8. Имеют ли право некоммерческие организации заниматься предпринимательской деятельностью?

Лекция 6.

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений.
2. Вещи и их классификация.
3. Деньги и ценные бумаги.
4. Нематериальные объекты.

1.

Объекты гражданских правоотношений - это материальные и нематериальные блага, по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Ст. 128 ГК РФ определяет следующие виды объектов гражданских правоотношений:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

К материальным объектам гражданских прав относятся вещи, а также работы и услуги. Работы в отличие от услуг имеют материальный результат (например, по договору подряда подрядчик обязуется создать определенную вещь). В результате оказания услуги возникает нематериальный результат, необходимый заказчику (например, по договору перевозки перевозчик обязуется перевезти груз и передать его заказчику).

К нематериальным объектам относятся объекты интеллектуальной собственности, личные неимущественные блага, пользующиеся гражданско-правовой защитой, информация.

2.

Вещи – это данные природой и созданные человеком предметы материального мира.

Гражданский кодекс РФ предусматривает различные классификации вещей, среди которых:

- оборотоспособные, ограниченные в гражданском обороте, изъятые из гражданского оборота вещи;
- движимые и недвижимые вещи;
- простые и сложные;
- главные вещи и принадлежности;
- потребляемые и непотребляемые;
- одушевленные и неодушевленные;
- и другие.

Оборотоспособные, ограниченные в гражданском обороте, изъятые из гражданского оборота вещи.

Оборотоспособные - это объекты гражданских прав, которые могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства.

Объекты гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается, относятся к объектам, изъятым из гражданского оборота, например, ядерное оружие. Эти объекты должны быть прямо указаны в законе.

Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, относятся к объектам, ограниченным в гражданском обороте (например, газовое оружие, водные объекты). Согласно ст. 22 Водного кодекса РФ от 16 ноября 1995 г. № 167-ФЗ1 оборот водных объектов осуществляется в соответствии с требованиями настоящего Кодекса. Продажа, залог и совершение других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение водных объектов, не допускаются.

Движимые и недвижимые вещи.

К недвижимым вещам относятся:

- земельные участки;
- участки недр;
- обособленные водные объекты;

- и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно;

- в том числе леса, многолетние насаждения;
- здания, сооружения.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации:

- воздушные и морские суда;
- суда внутреннего плавания;
- космические объекты.

Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются **движимым имуществом.** Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

Права на недвижимое имущество, а в случаях, предусмотренных законом - и сделки с недвижимостью, подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним - юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права.

Особым объектом недвижимого имущества является предприятие. **Предприятием** как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

В состав предприятия как имущественного комплекса входят:

1) Все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая:

- земельные участки;
- здания, сооружения;
- оборудование, инвентарь;
- сырье, продукцию;
- права требования, долги.

2) Права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии со ст. 135 ГК РФ **принадлежность** - это вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением. Принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное, например, скрипка и смычок, квартира и входная дверь.

К одушевленным вещам относятся животные. В соответствии со ст. 137 ГК РФ к животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. При осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности. Животные не являются субъектами гражданских прав. Так, в их пользу нельзя составить завещание. Однако в соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 1139 ГК РФ наследодатель в завещании вправе возложить на наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Делимые и неделимые вещи.

Согласно ст. 133 ГК РФ вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается **неделимой** (например, автомобиль, коллекция).

Данная классификация имеет правовое значение в основном для раздела общей собственности и выдела доли из нее. Так, делимые вещи могут быть разделены между собственниками с выделением каждому из них его доли в натуре. Неделимая вещь передается одному из собственников, который выплачивает другим стоимость их доли, либо эта вещь продается, а вырученная сумма распределяется между собственниками пропорционально доле каждого из них.

Простые и сложные вещи.

В соответствии со ст. 134 ГК РФ, если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь (сложная вещь), например, предприятие, библиотека, сервиз. Действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное.

3.

Вещи, не относящиеся к недвижимым, являются движимыми, в том числе ценные бумаги и деньги. **Ценной бумагой** является документ,

удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (п. 1 ст. 142 ГК РФ).

К ценным бумагам относятся:

- 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.

Ценные бумаги могут быть классифицированы по различным признакам. Так, по содержанию удостоверенных прав ценные бумаги делятся на следующие виды:

- **денежные** - ценные бумаги, выражающие право требования уплаты определенной денежной суммы (облигация, вексель, чек);
- **товарораспорядительные** — ценные бумаги, выражающие право на определенные вещи и товары (закладная, коносамент, складское свидетельство);
- **корпоративные** — ценные бумаги, выражающие право на участие в делах хозяйственного общества (акции).

Особую разновидность ценных бумаг представляют **бездокументарные ценные бумаги** — это способ фиксации прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т.п.).

Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав. Передача, предоставление и ограничение прав должны официально фиксироваться этим лицом, которое несет ответственность за сохранность официальных записей, обеспечение их конфиденциальности, представление правильных данных о таких записях, совершение официальных записей о проведенных операциях.

Классификация ценных бумаг по способу легитимации управомоченного лица:

Ценная бумага на предъявителя - ценная бумага права, по которой принадлежат предъявителю ценной бумаги. Для передачи другому лицу

прав, удостоверенных ценной 93 бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу.

Именная ценная бумага - ценная бумага права, по которой принадлежат названному в ценной бумаге лицу. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии).

Ордерная ценная бумага - ценная бумага, права по которой принадлежат названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (например, вексель). Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи индоссамента.

Законом может быть исключена возможность выпуска ценных бумаг определенного вида в качестве именных, либо в качестве ордерных, либо в качестве бумаг на предъявителя. Так, например, в соответствии со ст. 16 ФЗ «О рынке ценных бумаг» эмиссионные ценные бумаги могут быть именными или на предъявителя.

4.

К нематериальным объектам относятся:

- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Интеллектуальная собственность. В соответствии со ст. 139 ГК РФ в случаях и в порядке, установленных Гражданским кодексом РФ и другими законами, признается **исключительное право (интеллектуальная собственность)** гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

Все объекты интеллектуальной собственности могут быть разделены на следующие виды:

- объекты авторских прав (произведения науки, литературы и искусства);
- объекты смежных прав (исполнения, фонограммы, передачи эфирного и кабельного вещания);
- объекты патентного права (изобретения, полезные модели и промышленные образцы);

- средства индивидуализации предпринимателей и их продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, наименования места происхождения товаров);
- нетрадиционные объекты (топологии интегральных микросхем, селекционные достижения и др.)

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Информация. Гражданское право РФ охраняет не любую информацию, а лишь ту, которая составляет служебную или коммерческую тайну. Согласно ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» **коммерческая тайна** - это конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. **Информация, составляющая коммерческую тайну,** - это научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны. **Режим коммерческой тайны** включает в себя правовые, организационные, технические и иные принимаемые обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, меры по охране ее конфиденциальности.

Информация составляет служебную или коммерческую тайну при наличии следующих условий:

1) информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;

2) к ней нет свободного доступа на законном основании;

3) и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (ст. 139 ГК РФ).

Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами.

Информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ и другими законами.

К способам защиты относится прежде всего взыскание причиненных убытков.

Лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Нематериальные блага. В соответствии с п. 1 ст. 150 ГК РФ к нематериальным благам относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона; эти права неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Нематериальные блага не регулируются гражданским законодательством, а лишь охраняются такими способами, как компенсация морального вреда, взыскание убытков, опровержение порочащих сведений и др.

Согласно ст. 152 ГК РФ гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации. Таким образом, лицо, чьи честь, достоинство или деловая репутация были нарушены, должно доказать, что нарушителем были распространены порочащие сведения. А лицо, допустившее нарушение, в защиту своих интересов должно доказать соответствие этих сведений действительности.

Контрольные вопросы

1. Какие классификации вещей вы знаете?
2. Что относится к недвижимому имуществу?
3. Дайте определение ценной бумаги?
4. Как происходит передача прав по ордерной ценной бумаге?

Лекция 7.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ

1. Понятие и виды юридических фактов.
2. Понятие и виды сделок.
3. Недействительность сделок.

1.

Гражданские правоотношения возникают вследствие наступления юридических фактов.

Юридические факты делятся в зависимости от связи с волей человека на:

- события (обстоятельства), не зависящие от воли человека (например, стихийные бедствия);
- действия (обстоятельства, зависящие от воли человека). Действия в свою очередь можно классифицировать на правомерные и неправомерные.

Ст. 8 ГК РФ перечисляет наиболее типичные основания возникновения гражданских правоотношений. К ним относятся:

1) договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;
2) акты государственных органов и органов местного самоуправления;
3) судебные решения;
4) приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом (например, в силу приобретательской давности);
5) создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
6) причинение вреда;
7) неосновательное обогащение;
8) иные действия граждан и юридических лиц;
9) события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

2.

Сделка является одним из наиболее распространенных юридических фактов в гражданском праве.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Признаки сделки:

1) сделка как волевое действие (внутренняя воля лица, совершающего сделку и внешнее волеизъявление должны совпадать);

2) основание сделки (кауза) должно быть законным и осуществимым;

3) правомерность сделки.

Сделки могут быть классифицированы по различным основаниям.

1-я классификация. В зависимости от количества сторон, выражающих волю на совершение сделки, эти 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 (например, завещание, доверенность).

Двусторонние и **многосторонние** сделки представляют собой договоры. Для заключения двусторонней сделки необходимо выражение согласованной воли двух сторон (договор купли-продажи), для многосторонней сделки необходимо волеизъявление трех или более сторон (договор простого товарищества).

Односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами.

2-я классификация. Сделки, совершенные под условием, в соответствии со ст. 157 ГК РФ делятся в зависимости от вида условия на:

- **Сделки под отлагательным условием.**
- **Сделки под отменительным условием.**

Сделка считается совершенной **под отлагательным условием,** если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, продажа квартиры поставлена в зависимость от приобретения продавцом иного жилья).

Сделка считается совершенной **под отменительным условием,** если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, прекращение договора аренды здания поставлено в зависимость от его реконструкции).

Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим.

3-я классификация. Крупные сделки и сделки с заинтересованностью.

Крупной сделкой считается: сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, за исключением следующих видов сделок:

- совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества;
- связанных с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества;
- связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества.

Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный настоящим Федеральным законом.

Крупная сделка должна быть одобрена советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров.

Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается всеми членами совета директоров (наблюдательного совета) общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет более 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

При определении размера крупной сделки не учитываются проценты и другие санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение.

Сделки с заинтересованностью - это сделки (в том числе заем, кредит, залог, поручительство), в совершении которых имеется заинтересованность:

- члена совета директоров (наблюдательного совета) общества;

- лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе управляющей организации или управляющего;
- члена коллегиального исполнительного органа общества или акционера общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества;
- а также лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания.

Указанные лица признаются заинтересованными в совершении обществом сделки в случаях, если они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их аффилированные лица: являются стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
- владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
- занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица;
- в иных случаях, определенных уставом общества. Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность,должна быть одобрена до ее совершения:
- советом директоров (наблюдательным советом) общества или
- общим собранием акционеров.

В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций 1000 и менее решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом директоров (наблюдательным советом) общества большинством голосов директоров, не заинтересованных в ее совершении.

Если количество незаинтересованных директоров составляет менее определенного уставом кворума для проведения заседания совета директоров (наблюдательного совета) общества, решение по данному вопросу должно приниматься общим собранием акционеров.

В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций более 1000 решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом директоров (наблюдательным советом) общества большинством голосов независимых директоров, не заинтересованных в ее совершении. В случае если все члены совета директоров (наблюдательного совета) общества признаются

заинтересованным! лицами и (или) не являются независимыми директорами, сделка может быть одобрена решением общего собрания акционеров.

4-я классификация. В зависимости от формы сделок.

Сделки совершаются:

- устно или
- в письменной форме (простой или нотариальной). Сделка, которая может быть совершена устно, может совершаться путем осуществления конклюдентных действий. Сделка которая может быть совершена устно, считается совершенной) в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку (например, приобретение и продажа товаров с ис пользованием автоматов). Молчание признается выражение воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом; или соглашением сторон (например, при пролонгации договора доверительного управления в соответствии с абз. 2 п. 2 ел 1016 ГК РФ).

Сделки, **совершаемые** в **устной форме.**

Сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняем при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительное.

Письменная форма сделок.

В простой письменной форме совершаются следующие вид сделок, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами
2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую : менее чем в десять раз установленный законом минимальна размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки (например, договор обещания дарения в будущем).

Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами.

Подпись лица выражает его волеизъявление на совершение сделки.

Подпись может совершаться:

- собственноручно;
- аналогом собственноручной подписи;
- рукоприкладчиком.

Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин (рукоприкладчик). Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований.

Несоблюдение простой письменной формы сделки:

1) лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания либо

2) влечет ее недействительность (ст. 162 ГК РФ).

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 (например, при заключении договора займа между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда).

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Так, например, несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно:

1) в случаях, указанных в законе (например, передоверие, брачный договор и др.);

2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации. Государственной регистрации подлежат право собственности и другие вещные права на недвижимое имущество и сделки с ним, за исключением прав на воздушные и морские суда, суда

внутреннего плавания и космические объекты. Наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации ограничения (обременения) прав на него, в том числе сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда.

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, - требования о государственной регистрации сделки влекут ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной (ст. 165 ГК РФ).

Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

3.

Для того чтобы сделка являлась действительной, необходимо, чтобы кроме соблюдения требуемой законом формы, она совершалась дееспособным субъектом, по своему содержанию отвечала требованиям закона и иных правовых актов, а волеизъявление сторон соответствовало внутренней воле. В случае несоблюдения этих требований сделка может быть признана недействительной.

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты и которые соответствуют данной сделке.

Виды недействительных сделок:

Оспоримая сделка - это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, в силу признания ее таковой судом.

Ничтожная сделка - это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, независимо от признания ее таковой судом.

Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения. Таким образом, законодательством установлена презумпция ничтожности недействительной сделки.

Юридические составы ничтожных сделок, предусмотренные Гражданским кодексом РФ, включают в себя:

1) сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности;

2) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным;

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

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

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

6) мнимые и притворные сделки.

Мнимая сделка - это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия; такая сделка ничтожна.

Притворная сделка - это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку; такая сделка ничтожна (например, вместо договора купли-продажи квартиры супруг приобретает квартиру по договору дарения без согласия супруги). К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила.

Юридические составы оспоримых сделок, предусмотренные Гражданским кодексом РФ, включают в себя:

- сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности;
- сделки, совершенные с выходом за пределы ограничений полномочий на совершение сделки;
- сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет;
- сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности;
- сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими;
- сделки, совершенные под влиянием заблуждения; - сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств.

Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Последствия недействительности сделок. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна она с момента ее совершения. К последствиям недействительности сделок относятся:

- двусторонняя реституция;
- односторонняя реституция;
- возмещение реального ущерба;
- недопущение реституции.

Двусторонняя реституция применяется во всех случаях, когда иное не предусмотрено законом. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах. Двусторонняя реституция применяется при нарушении формы сделки, при совершении сделок гражданами, ограниченными в дееспособности, малолетними и др.

При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке. Пользование при этом полученными стороной сделки от другой стороны денежными средствами следует учитывать при проведении двусторонней реституции

Односторонняя реституция состоит в том, что исполненное по сделке получает обратно лишь одна сторона - добросовестная. Недобросовестная сторона исполненного не получает, оно переходит в доход государства. Например, по сделкам, совершенным под влиянием обмана, угрозы, насилия, виновная сторона не получает исполненного обратно.

Возмещение реального ущерба применяется по сделкам, совершенным гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства. Дееспособная сторона обязана возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Недопущение реституции и обращение всего полученного в доход государства применяется к сделкам, совершенным с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки - в случае исполнения сделки обеими сторонами - в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой

стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение сделки?
2. Какие формы сделок вы знаете?
3. Какие сделки заключаются в письменной форме?
4. Каковы последствия несоблюдения простой письменной формы сделки?
5. Дайте определение недействительной сделки?
6. Чем отличается оспоримая сделка от ничтожной?
7. Каковы последствия недействительности сделок?
8. В каких случаях по недействительной сделке не допускается реституция?

Лекция 8.

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ОБЯЗАННОСТЕЙ

1. Понятия осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей.
2. Пределы осуществления гражданских прав. Понятие и виды злоупотребления правом.
3. Осуществление прав и исполнение обязанностей через представителя.
4. Доверенность: понятие и виды.

1.

Осуществление субъективного гражданского права – это реализация управомоченным лицом возможностей (правомочий), заключенных в содержании данного права.

Осуществление субъективных гражданских прав происходит путем совершения субъектом определенных действий. Субъективные гражданские права могут осуществляться любыми дозволенными законодательством способами. При этом в науке гражданского права различают фактические и юридические способы осуществления субъективных прав.

Под фактическими способами осуществления субъективного права понимаются действия или система действий, совершая которые управомоченное лицо не преследует юридических целей. Например, использование собственником дома для проживания, автомобиля для транспортировки пассажиров или багажа.

Под юридическими способами осуществления субъективного гражданского права понимаются действия, обладающие признаками сделок, а также иных юридически значимые действия, не являющиеся сделками. Продажа имущества и его передача по договору купли-продажи, заключение авторских договоров- это примеры осуществления прав путем совершения двухсторонних и многосторонних договоров. Принятие или отказ от наследства путем передачи заявления в нотариальную контору - это односторонние сделки. Посланное в срок, установленный в законе предупреждение арендатора или арендодателя об отказе от договора аренды, заключенного на неопределенный срок, может служить примером осуществления субъективного права путем совершения юридически значимого действия, не являющегося сделкой. В пункте 2 ст. 610 ГК сказано, что отказаться от договора аренды недвижимого имущества, заключенного на неопределенный срок, может любая сторона, предупредив об этом другую сторону за три месяца. Следовательно, предупреждение наряду с истечением срока является обязательным элементом фактического состава, необходимого для отказа от договора. В этом и состоит его юридическая значимость. Другим примером иного юридического значимого действия без признаков сделки является предъявление иска субъектом в процессе осуществления правомочия на защиту. Предъявление иска согласно ст. 203 ГК прерывает течение срока исковой давности. В этом и состоит главное гражданско-правовое последствие этого действия.

Способы и формы исполнения субъективных гражданских обязанностей.

Осуществление субъективных прав находится в неразрывной связи с исполнением обязанностей.

В науке гражданского права различают обязанности пассивного и активного типов.

Формой исполнения обязанностей пассивного типа является соблюдение запретов лицами, которым они адресованы.

Соблюдение запретов может породить у субъектов право требования какого-либо имущественного удовлетворения или иного предоставления лишь в случаях, предусмотренных законом или соглашением с лицом, в пользу которого установлен запрет. Так, акционер может за вознаграждение принять на себя обязанность перед другим акционером не голосовать на общем собрании против предложений последнего. Согласно статье 621 ГК арендатор надлежащим образом исполнявший свои обязанности, соответственно соблюдавший запрет на нецелевое использование арендованного имущества, по истечению срока договора

имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок.

Способом исполнения обязанностей активного типа являются действия обязанного лица.

В относительных гражданских правоотношениях по общему правилу, стороны взаимно обязаны друг перед другом. Но порядок исполнения этих обязанностей может быть определен в строгой последовательности. Например, исполнение обязанности покупателя оплатить вещь может быть обусловлено предварительным исполнением обязанности продавца по ее передаче. В таких случаях говорят о встречном способе исполнения обязанностей (смотреть ст. 328 ГК).

Обязанности активного типа могут быть исполнены как в добровольной форме, так и в принудительной форме.

2.

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

Виды пределов осуществления субъективных гражданских прав:

1) Осуществление субъективных прав может иметь временные границы, например, сроки исковой давности.

2) Пределы осуществления прав могут устанавливаться правилами о недопустимости тех, или иных способов осуществления данных прав. Так, запрещается бесхозяйственное обращение с принадлежащим гражданину на праве собственности имуществом, имеющим значительную историческую, научную, художественную или иную культурную ценность для общества. Нанимателю жилого помещения в многоквартирном доме запрещается использовать его теми способами, которые могли бы затруднить осуществление аналогичного права пользования другими жильцами дома и т. д.

3) Пределы осуществления гражданских прав ясно видны в запретах использования субъективного права для достижения социально-вредных целей. Наиболее ярко это проявляется в запрете сделок совершенных в целях, противоречащих основам правопорядка и нравственности, посягающим на публичные интересы. Например, подобное имеет место при совершении сделки по изготовлению и сбыту наркотических веществ, боевых оружий и т.д.

4) Субъективные права граждан должны осуществляться в соответствии с их социальным назначением. Цель субъективного права, т. е его социальное назначение, определяется законом различными способами. Закон может запрещать определенные цели, которые как уже

говорилось выше в ст. 169 ГК. Закон может предписывать цели, для которых использоваться имущество (ст. 665 ГК, ст. 1041 и т.д.).

5) В некоторых случаях законодатель, формулируя нормы, прямо указывает на ***нравственность, разумность и добросовестность***, как критерии оценки поведения субъектов. Рассмотрим каждый из названных критериев.

Критерий нравственности. В п. 1 ст. 168 ГК говориться, что сделка совершенная с целью, за ведомо противной основам правопорядка и нравственности, ничтожна. В п. 3 ст. 1064 ГК отмечается, что в возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или согласию потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

В других случаях необходимость применения норм нравственности для оценки поведения управомоченных субъектов вытекает из существа отношений, в которых они состоят. Например, не может выходить за рамки нравственных требований опекун несовершеннолетнего при осуществлении своих прав по опеке.

Таким образом, оценка деятельности управомоченных субъектов через призму нравственных норм и устоев может иметь правовое значение и влиять на определение пределов осуществления гражданских прав в случаях, прямо указанных в законе, а также в тех случаях, когда необходимость этого вытекает из существа отношений, субъектами которых они являются.

Критерии добросовестности и разумности. Действующее законодательство весьма часто использует понятия ***разумности и добросовестности*** для оценки поведения субъектов гражданских правоотношений как взаимосвязанных друг с другом. Можно привести следующие примеры.

В соответствии с пунктом 3 ст. 602 ГК при разрешении спора об объеме содержания, которое предоставляется или должно предоставляться гражданину по договору пожизненного содержания с иждивением, суд должен руководствоваться началами (принципами) добросовестности и разумности.

Согласно ст. 662 ГК арендодатель предприятия может быть освобожден судом от обязанности по возмещению арендатору стоимости неотделимых улучшений, если докажет, что при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности.

В других случаях понятие добросовестность и разумность применяются законодателем раздельно в качестве самостоятельных. Например, норма п. 1 ст. 234 ГК гласит, что лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно

владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет, либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательская давность).

Пункт 1 ст. 220 ГК указывает, что если стоимость переработки существенного превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило переработку для себя.

Теперь приведем примеры использования критерия разумности. Так, правила п. 2 ст. 72 и п. 2 ст. 76 ГК называют в качестве основания для лишения участника полного товарищества полномочия на ведение дел товарищества или исключения кого-либо из участников товарищества, обнаружившуюся неспособность полного товарища к разумному ведению дел. Другие примеры смотреть также в нормах п. 2 ст. 314 ГК, п. 2 ст. 375, п. 2 ст. 427 ГК.

В п. 2 ст. 10 ГК закреплено что, когда закон ставит защиту гражданских прав и исполнение обязанностей в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагается (презумпция разумности и добросовестности).

Разумность субъекта предполагает осмысленность, логичность и целесообразность его поведения. Разумность - это оценочное понятие.

Категория добросовестности субъекта исторически проистекает от критерия «добрых нравов», используемых во многих законодательных системах прошлого и настоящего. В современном российском праве содержится одно легальное положение, содержащие определение добросовестности. В п. 1 ст. 302 ГК, сказано, что если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда оно было утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Таким образом, законодатель понимает добросовестность как субъективное состояние лица, которое не знает и не может (не должно) знать о факте, знание которого с точки зрения закона делает поведение лица неправомерным.

Недобросовестность понимается наоборот, как знание или возможность знания недопустимости совершаемого действия с точки зрения закона. Законодатель часто использует понятие недобросовестности для описания запрещенных действий. Например,

случаи недобросовестной конкуренции: распространение ложных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту; введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, а также потребительских свойств и качества товара и другие.

Злоупотребление правом.

Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (ст. 9 ГК РФ). В то же время свобода осуществления права не является безграничной.

Злоупотребление правом - осуществление субъективного права в противоречии с его социальным назначением. По субъективной стороне случаи злоупотребления правом разделяются на два вида;

а) злоупотребление правом, совершенное в форме действия, осуществленного с намерением причинить вред другому лицу (шикана);

б) злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу.

3.

Представительство - это правоотношение, в котором сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ)

Субъектами представительства являются: представляемый, представитель, третье лицо.

Представителя необходимо отличать от лиц, действующих в чужих интересах, но от собственного имени, а также от лиц, уполномоченных на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок, в частности посыльного, душеприказчика и других лиц.

Например, душеприказчик совершает действия по исполнению завещания от своего имени после смерти наследователя. Рукоприкладчик содействует оформлению сделки, подписывая её за лицо, лишённое возможности сделать это в силу физических недостатков, болезни и неграмотности.

Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать такие сделки в отношении др. лица представителем, которого он одновременно является за исключением случаев коммерческого представительства.

При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего её лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку (п. 1 ст. 183 ГК).

В соответствии с Информационным письмом Президиума ВАС РФ от 23 октября 2000 года № 57 «О некоторых вопросах практики применения ст. 183 ГК РФ», согласно пункту 2, которого в случаях превышения полномочий органами юридического лица при заключении сделок норма пункта 1 ст. 183 применяться не может. Необходимо руководствоваться ст. 168, 174 ГК в зависимости от обстоятельств конкретного дела.

Виды представительства

В зависимости от основания возникновения различают добровольное (на основании договоров поручения, агентирования, трудовых договоров, доверенности) и обязательное (на основании актов уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления или на основании закона).

В качестве особой разновидности представительства можно выделить коммерческое представительство.

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК РФ).

Особенности коммерческого представительства:

1. имеет место исключительно в предпринимательских отношениях;
2. в качестве коммерческого представителя выступает лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей;
3. допускается одновременно коммерческое представительство разных сторон в сделке с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом;
4. возмездный характер;
5. основанием возникновения коммерческого представительства является договор, заключенный в письменной форме и содержащий указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний – также и доверенности.
6. обязанность коммерческого представителя сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

4.

Одним из наиболее распространенных оснований возникновения представительства является доверенность.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьим лицом (п. 1 ст. 185 ГК).

Форма доверенности. Доверенности могут совершаться в письменной и нотариальной форме. К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его зам. по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответственного места лишения свободы и т.д. (пункт 3 ст.185 ГК).

Срок действия доверенности не может превышать 3 лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность (ст. 186 ГК).

Виды доверенности:

1. Генеральная доверенность выдается представителю для совершения разнообразных сделок в течение определенного периода времени.
2. Специальная доверенность выдается на совершения ряда однородных сделок (например, для управления транспортным средством).
3. Разовая доверенность выдается для совершения строго определенной сделки и, как правило, ее можно использовать один раз.

Передоверие

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые уполномочена.

Передоверие – это передача, полномочия представителем другому лицу (заместителю) в случаях, если лицо уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к тому силою обстоятельств для охраны интересов лица, выдавшего доверенность.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением доверенностей на получение заработной платы и их платежей, связанных с трудовыми отношениями.

Срок действия доверенности выдаваемой в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана. С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Контрольные вопросы

1. Какие пределы осуществления прав предусмотрены в законодательстве?
2. Что означает термин «шикана»?
3. Каковы особенности коммерческого представительства?
4. В какой форме выдается доверенность?
5. В каких случаях допускается передоверие по доверенности?

Лекция 9.

ПРАВО НА ЗАЩИТУ КАК СУБЪЕКТИВНОЕ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

1. Понятие защиты гражданских прав.
2. Самозащита гражданских прав.
3. Меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав.
4. Государственно-принудительные меры правоохранительного характера.

1.

Защита гражданских прав выражается в действиях субъектов права, а также уполномоченных органов по предупреждению правонарушения или восстановлению нарушенных прав.

Право на защиту является элементом – правомочием, входящим в содержание всякого субъективного гражданского права. Поэтому **судебное право на защиту** - это юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

Гражданско-правовые правоохранительные меры - это закрепленные либо санкционированные законом способы воздействия на правонарушителя или его имущество, применяемые уполномоченными органами государства, либо самим управомоченным лицом в целях пресечения правонарушения или устранения последствий правонарушения.

Примерный перечень способов защиты гражданских прав указ ст. 12 ГК. Среди них: признания права, признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, самозащита, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда и др.

Следует учитывать, что указанные в ст. 12 ГК РФ способы защиты неоднородны по своей юридической природе. Наиболее распространенным в литературе является их подразделение на меры защиты и меры ответственности. Меры ответственности, в отличие от мер защиты, применяются лишь к виновному нарушителю субъективного права и выражаются в дополнительных обременениях в отношении правонарушителя. Среди способов защиты, предусмотренных ст. 12 ГК, мерами ответственности могут быть признаны лишь возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда; все остальные являются мерами защиты.

В данной теме речь пойдет только о мерах защиты гражданских прав. Мерам гражданско-правовой ответственности посвящена отдельная тема.

Меры защиты можно классифицировать на следующие виды:

1) самозащита;
2) меры оперативного воздействия;
3) меры правоохранительного характера, применяемые уполномоченными органами (государственно-принудительные меры).

Формы защиты гражданских прав. Каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке. Этот порядок именуется формой защиты гражданского права. В науке гражданского права различают юрисдикционную и неюрисдикционную формы защиты прав.

Юрисдикционная форма защиты - это защита гражданских прав уполномоченными на то государственными органами. В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий (судебный) и специальный (административный) порядок защиты нарушенных прав.

По общему правилу защиты гражданского права осуществляются в судебном порядке. В п. 1 ст. 11 ГК говорится, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. В качестве средства суд, защиты гражданских выступает, по общему правилу, иск, а в некоторых случаях заявление или жалоба.

Специальный (административный) порядок применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях, и означает:

1. принятие государственным органом, наделенным правоприменительными полномочиями, решения о применении определенной меры защиты гражданского права с соблюдением установленной законом процедурой;
2. возможность обжалования действий должностных лиц и актов государственных органов в вышестоящий по отношению к ним орган исполнительной власти.

Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суде.

Неюрисдикционная форма защиты гражданского права – это защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к уполномоченным государственным органам. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и при применении управомоченным лицам мер оперативного воздействия к правонарушителю.

2.

Под самозащитой гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом действий фактического порядка, соответствующих закону, и направленных на охрану материальных и нематериальных благ. Примерами действий в качестве самозащиты можно назвать необходимую оборону и крайнюю необходимость.

Необходимой обороной признаются такие действия по самозащите гражданских прав, которые хотя и причиняют вред их нарушителю, но не влекут обязанности обороняющегося по его возмещению, поскольку они признаются действиями правомерными (допустимыми).

Основанием применения необходимой обороны является общественно опасное посягательство на личность обороняющегося или его имущество, обладающее признаками преступления или гражданского правонарушения.

Общественно опасное посягательство как основание необходимой обороны должно быть действительным (реальным).

Необходимая оборона обладает целым рядом признаков. **Во-первых**, необходимая оборона - это действие, заключающееся в причинении вреда жизни, здоровью или имуществу лица, посягающему на личность или имущество обороняющегося. **Во-вторых**, вред должен быть, причинен только лицу, преступно посягающему на личность обороняющегося или его имущество. **В-третьих**, необходимая оборона должна быть своевременной, т.е. она должна осуществляться с момента начала общественно опасного посягательства до его окончания. **В-четвертых**,

необходимая оборона осуществляется лицом только в целях защиты от посягательства.

Норма ст. 1066 ГК гласит, что не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были нарушены ее пределы.

Под действиями, **совершенными в состоянии крайней необходимости**, понимаются действия лица, причиняющие кому-либо вред, но совершаемые для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами.

Действия в условиях крайней необходимости имеют ряд признаков. **Во-первых**, при таких действиях причиняется вред либо лицу, не связанному с созданием угрозы, либо лицу, связанному с этим. При крайней необходимости вред может быть причинен не только здоровью человека, его собственности, но и государству, общественному порядку. **Во-вторых**, действия по устранению угрозы должно совершаться своевременно – с момента ее возникновения до ее прекращения. **В-третьих**, угроза интересам защищающегося субъекта не могла быть устранена иначе как причинением вреда. **В-четвертых**, причиненный вред должен быть меньшим, чем предотвращенный.

Превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный (п. 2 ст. 39 УК РФ). С точки зрения гражданского права это означает, что лицо, превысившее пределы крайней необходимости, должно, безусловно, возместить причиненный вред.

3.

Под мерами оперативного воздействия понимаются такие юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом как стороной в гражданском относительном правоотношении, без обращения за защитой права к компетентным государственным органам.

Виды мер оперативного воздействия.

1. Меры оперативного воздействия, связанные с исполнением обязательств за счет должника. Общая норма, касающаяся данного вида мер оперативного воздействия, установлена ст. 387 ГК. Согласно ей, если должник не исполняет своего обязательства, то кредитор вправе в

разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену, либо выполнить его своими силами и потребовать от должника возмещения понесенных им необходимых расходов и других убытков.

2. Меры оперативного воздействия, связанные с обеспечением встречного удовлетворения. Данная группа мер оперативного воздействия опирается на два предписания законодательства. Первое из них гласит, что в случае не предоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствовавших о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства. Второе положение сформулировано в ст. 359 ГК. В соответствии с ним, кредитор у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещения кредитору связанных с нею издержек удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Оба эти положения конкретизируются в многочисленных нормах, регулирующих отдельные виды обязательства.

3. Меры оперативного воздействия, связанные с отказом от совершения определенных действий в интересах неисправного контрагента (меры отказного характера). К ним относятся:

- отказ от договора;
- отказ от принятия надлежащего исполнения;
- отказ во встречном удовлетворении.

Меры отказного характера весьма многочисленны в нашем гражданском законодательстве. Субъекты предпринимательской деятельности могут определять в договорах иные случаи применения мер отказного характера (ст. 310 ГК).

4.

К мерам правоохранительного характера, применяемым к нарушителям гражданских прав компетентными государственными органами, относятся те способы защиты гражданских прав, которые реализуются в юрисдикционной форме – в судебном или административном порядке.

Эти меры можно разделить на две группы:

1. Государственно-принудительные публичные меры защиты гражданских прав;

2. Собственно гражданско-правовые государственно-принудительные меры защиты гражданских прав, не обладающие признаками гражданско-правовой ответственности.

К первой группе относятся следующие способы защиты гражданских прав:

- признание недействительным ненормативного акта, решений, действий (бездействий) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностного лица, нарушающих права и свободы лица;
- признание недействующим нормативного акта государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица (ст. 13 ГК).
- выдача предписаний внесудебными административными органами, обладающими правоприменительными полномочиями.

Ко 2 группе относятся такие меры защиты как:

- признание права;
- негаторный и виндикационный иски;
- признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- иные меры предусмотренные законом.

Контрольные вопросы

1. Чем отличается юрисдикционная форма защиты прав от неюрисдикционной?
2. Каковы условия правомерности необходимой обороны?
3. Возмещается ли вред причиненный в условиях крайней необходимости?
4. Что означают меры оперативного воздействия в гражданском праве?

Лекция 10.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности.
2. Виды гражданско-правовой ответственности.
3. Основания и условия гражданско-правовой ответственности.

1.

Гражданско-правовая ответственность является разновидностью юридической ответственности. **Юридическая ответственность** представляет собой одну из форм государственно-принудительного

воздействия на нарушителей норм права, заключающуюся в применении к ним предусмотренных законом – мер ответственности, влекущих для них дополнительные неблагоприятные последствия.

Как разновидность юридической ответственности ответственность в гражданском праве обладает всеми указанными выше признаками, однако имеет и особенности.

1. Поскольку гражданское право главным образом регулирует имущественные отношения, то и гражданско-правовая ответственность наступает в виде **лишений имущественного характера.**

Вместе с тем не все меры имущественного характера, предусмотренные гражданским законодательством на случай правонарушения, относятся к гражданско-правовой ответственности. Так, ст. 398 ГК РФ устанавливает последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь, которые наступают в виде принудительного изъятия вещи у должника и передачи ее кредитору. Такую меру имущественного характера нельзя рассматривать как гражданско-правовую ответственность, поскольку в данном случае у должника изымается то имущество, которое он обязан был сам передать кредитору независимо от правонарушения в силу принятой на себя обязанности. В приведенном примере о гражданско-правовой ответственности можно говорить тогда, когда должник за несвоевременную передачу индивидуально-определенной вещи будет лишен принадлежащего ему имущества в виде возмещения убытков, что исключалось бы в случае надлежащего исполнения обязательства. Поэтому к гражданско-правовой ответственности могут быть отнесены только такие принятые к правонарушителю меры, в результате которых он понес имущественные лишения, которые не наступили бы, если бы правонарушитель не совершил правонарушение.

2. Гражданско-правовая ответственность – это всегда ответственность одного участника гражданского правоотношения перед другим участником того же правоотношения, ответственность правонарушителя перед потерпевшим. Тем самым гражданско-правовая ответственность отличается от имущественной ответственности, например в уголовном и административном праве, когда имущественные санкции взыскиваются в доход государства.

3. Регулируемые гражданским правом товарно-денежные отношения носят эквивалентно-возмездный характер. В силу этого гражданско-правовая ответственность носит **компенсационный характер**: имущественные потери потерпевшего компенсируются за счет имущества правонарушителя.

Таким образом, **под гражданско-правовой ответственностью** следует понимать применение к правонарушителю таких мер, в результате которых у правонарушителя изымается и передается потерпевшему имущество, которое правонарушитель не утратил бы, если бы не совершил правонарушение.

Функции гражданско-правовой ответственности:

1. компенсаторно-восстановительная;
2. стимулирующая;
3. предупредительно-воспитательная (например, п. 2 ст. 1065 ГК РФ);
4. штрафная.

2.

Существуют различные классификации гражданско-правовой ответственности. Так, в зависимости от основания возникновения различают **договорную** (в соответствии с условиями договора между сторонами) и **внедоговорную** (например, из причинения вреда имуществу).

Ответственность, возникающая при множественности лиц на стороне правонарушителя, может быть долевой, солидарной, субсидиарной.

Так, при **долевой ответственности** каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доле, установленной законом или договором.

При **солидарной ответственности** должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет исполнено полностью (ст. 323 ГК РФ).

Солидарная ответственность более строгая, чем долевая. В связи с этим она может применяться только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором, например, при совместном причинении вреда (ст. 1080 ГК РФ)

Субсидиарная ответственность является дополнительной по отношению к ответственности основного правонарушителя. Согласно ст. 399 ГК РФ до предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником, кредитор должен предъявить требование к основному должнику. Если основной должник отказался удовлетворить требование

кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответа на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность. В качестве примеров субсидиарной ответственности можно привести ответственность полных товарищей по обязательствам юридического лица, ответственность собственника имущества казенного предприятия или учреждения.

3.

Обстоятельства, при которых наступает гражданско-правовая ответственность, называется ее основаниями. В качестве оснований гражданско-правовой ответственности следует рассматривать гражданские правонарушения и иные обстоятельства, прямо предусмотренные законом или договором.

Для применения мер гражданско-правовой ответственности необходимо наличие следующих условий:

1) противоправное поведение лица, нарушившего право;

2) причинение вреда, который может быть выражен как в материальной, так и в нематериальной форме (моральный вред)

3) причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом;

4) виновное поведение правонарушителя.

Совокупность причиненных условий называют составом гражданского правонарушения.

Противоправным поведением признается поведение, которое нарушает норму права независимо от того, знал или не знал правонарушитель о неправомерности своего поведения. Противоправное поведение может выражаться в виде действия или бездействия.

Под **вредом** в гражданском праве понимается всякое умаление личного или имущественного блага. С этой точки зрения различаются моральный и материальный вред.

Материальный вред представляет собой имущественные потери – уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов и т.п. он может быть возмещен в натуре либо компенсирован в деньгах.

Под **убытками** в гражданском праве понимается денежная оценка имущественных потерь (вреда). Они складываются из реального ущерба и упущенной выгоды. **Реальный ущерб** – это расходы, понесенные потерпевшим в связи с правонарушением. **Упущенная выгода** – это доходы, которые не получены в связи с правонарушением.

ГК РФ исходит из **принципа полноты возмещения убытков**, размер которой должен в принципе соответствовать размеру понесенных

потерпевшим убытков. Из этого общего правила имеются отдельные исключения, связанные с возможностью увеличения размера ответственности (например, при защите прав граждан-потребителей), либо его ограничения (прямо установленные федеральным законом на основании п. 1 ст. 400 ГК, например, при ответственности транспортных организаций в договоре перевозки).

Гражданско-правовая ответственность за нарушение договорных обязанностей иногда может наступать и независимо от наличия вреда (или убытков). Так, просрочка в передаче товара по договору может повлечь применение предусмотренного им штрафа независимо от того, появились ли в результате убытки у приобретателя товара или нет. Однако такие случаи являются исключительными.

Моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания гражданина, вызванные нарушением его личных неимущественных прав. Такой вред не поддается точной материальной оценке. Однако, в случаях, прямо предусмотренных законом, он может быть возмещен в приблизительно определенной денежной сумме, с учетом требований разумности и справедливости, а также индивидуальных особенностей потерпевшего и других фактических обстоятельств (ст.ст. 151, 1101 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 393 ГК возмещению подлежат лишь убытки, причиненные противоправным поведением должника. Это означает, что между противоправным поведением должника и возникающими у кредитора убытками должна существовать причинная связь**. Прямая причинная связь** имеет место тогда, когда в цепи последовательно развивающихся событий между противоправным поведением лица и убытками не существует каких либо обстоятельств, имеющих значение для гражданско-правовой ответственности. Такими обстоятельствами могут быть, например, противоправное поведение других лиц, непреодолимая сила и т.д.

Вина является субъективным условием гражданско-правовой ответственности. В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК РФ **виной** в гражданском праве следует признавать непринятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения, необходимых при такой степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру лежащих на нем обязанностей и конкретным условиям оборота. В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя, ибо именно он должен доказать отсутствие своей вины в правонарушении. Отсутствие вины правонарушителя освобождает его от гражданско-правовой

ответственности, из которого имеются весьма многочисленные ограничения.

Так, владелец источника повышенной опасности несет ответственность независимо от вины. В соответствии с п. 1 ст. 1079 ГК юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, взрывчатых веществ и т.п.) обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Индивидуальные предприниматели и коммерческие организации как профессиональные участники имущественного оборота по общему правилу несут друг перед другом ответственность не только за виновное, но и за случайное неисполнение договорных обязательств.

Ответственность, независящая от вины правонарушителя, возможна как в договорных, так и во внедоговорных отношениях. Такая ответственность охватывает ситуации случайного причинения вреда. **Случай (казус)** в гражданском праве представляет собой событие, которое могло бы быть предотвращено ответственным за это лицом, но этого им не было сделано лишь потому, что такое событие невозможно было предвидеть и предотвратить ввиду внезапности его наступления.

Ответственность, не зависящая от вины, не означает абсолютную, безграничную ответственность причинителя вреда или убытков. И в таких ситуациях причинитель подлежит освобождению от ответственности при наличии умысла потерпевшего или действия непреодолимой силы. Непреодолимую силу закон определяет как чрезвычайное (неожиданное) и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Понятие непреодолимой силы носит относительный характер.

Контрольные вопросы

1. Каковы особенности гражданско-правовой ответственности?
2. Какие виды ответственности предусмотрены в гражданском праве при множественности лиц на стороне должника?
3. Когда может возникнуть солидарная ответственность должников?
4. Что означает солидарная ответственность должников?
5. Каковы условия предъявления требований к субсидиарному должнику?
6. Какие элементы входят в состав гражданского правонарушения?
7. Из чего складываются убытки в гражданском праве?
8. Что понимается под виной в гражданском праве?
9. В каких случаях возможно привлечение к гражданско-правовой ответственности при отсутствии вины правонарушителя?

Лекция 11.

СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

1. Понятие и виды сроков.
2. Исчисление сроков.
3. Исковая давность.

1.

Сроки в гражданском праве являются юридическими факторами, порождающими возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Срок – особая категория юридических фактов, возникающих в результате волеизъявления людей, а протекающих независимо от их воли.

Существуют различные классификации сроков в гражданском праве.

1-я классификация. По способу установления сроки делятся на сроки, установленные:

- законом;
- иными правами актами;
- договором;
- судом.

2-я классификация. По характеру определения сроки делятся на:

- императивные и диспозитивные;
- определенные и не определенные;
- общие и частные.

Императивные сроки не могут быть изменены соглашением участников правоотношений (например, сроки исковой давности).

Диспозитивные сроки могут изменяться соглашением сторон или односторонней сделкой (например: срок действия доверенности в пределах трех лет).

Определенные сроки исчисляются путем указания их длительности либо точных моментов их начала и окончания.

Неопределенные сроки устанавливаются путем указания каких-либо приблизительных критериев типа «разумный срок», «соразмерный срок», «момент востребования» и т. д.

Частные сроки конкретизируют общие (например, начальные, промежуточные и окончательные сроки выполнения работ подряда).

3-я классификация. По назначению сроки делятся на:

- сроки возникновения гражданских прав и обязанностей (например, сроки приобретательской давности);

- сроки осуществления гражданских прав, которые делятся на сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, гарантийные сроки;

- сроки исполнения обязанностей;

- сроки защиты гражданских прав: претензионные и сроки исковой давности.

Сроки осуществления гражданских прав – это сроки, в течение которых может быть реализовано право. Они делятся:

- **сроки существования гражданских прав** – представляет собой сроки действия субъективных прав во времени (например: срок действия свидетельства на товарный знак составляет десять лет).
- **пресекательные сроки** – сроки, которые устанавливают пределы существования гражданского права под угрозой их прекращения (например: шестимесячный срок для вступления в права наследования);
- **гарантийные сроки** – это сроки, в течение которых продавец гарантирует пригодность товара для использования по обычному назначению, а приобретатель вправе требовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков или иных установленных законом или договором последствий.

  В число гарантийных сроков входят сроки службы и сроки годности.

На товар (работу), предназначенный для длительного использования, изготовитель вправе устанавливать **срок службы** – период, в течение которого изготовитель обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работа) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине.

На продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты и иные подобные товары изготовитель обязан устанавливать **срок годности** – период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению. Перечень таких товаров (работ) утверждается Правительством РФ.

Сроки исполнения обязанностей – сроки, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства (например, обязанность поставить товар по договору поставки).

Сроки защиты гражданского права – это предоставленные управомоченным лицам периоды времени для обращения к правонарушителю или к суду с требованием о защите или принудительном осуществлении своих прав. К ним относятся претензионные сроки и сроки исковой давности.

Претензионные сроки устанавливают обязанность управомоченного лица предварительно (до судебного разбирательства спора) обратиться с

заявлением об удовлетворение своих требований к нарушителю для их удовлетворения в добровольном порядке.

4-я классификация. По способу определения сроки делятся на сроки, определяемые:

- календарной датой;
- истечением периода времени;
- указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (например, смерть человека).

Течение срока, определенного периодом времени начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

2.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Например, срок договора аренды 1 год и вступил в действие 1 января 2004 года, следовательно, действие договора истекает 1 января 2005 года.

Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если окончание срока приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

К сроку, определенному в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. Эти же правила применяются к сроку, исчисляемому кварталами года. При этом квартал считается равным трем месяцам, а отчет кварталов ведется с начала года.

Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням.

Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока (статья 192 ГК РФ).

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (статья 193 ГК РФ). Но при подсчете продолжительности времени выходные дни и праздники не исключаются.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Так, письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Если какое-либо действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Например, банк работает до 18 часов, но прием денег завершается в 17 часов.

Следовательно, соответствующие действия должником должны быть совершены до 17 часов.

3.

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК РФ).

Общий срок исковой давности установлен в 3 года. Для отдельных требований могут быть установлены специальные сроки (сокращенные и длительные). Так, в соответствии со ст. 181 ГК РФ иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее пополнение.

На ряд требований сроки исковой давности вообще не распространяются, в частности:

1. на требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев предусмотренных законом;
2. на требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
3. на требования о возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
4. на негаторный иск;
5. на другие требования в случаях, установленных законом.

Сроки исковой давности - это императивные сроки, они не могут быть изменены соглашением сторон.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Исковая давность применяется судом только по заявлению сторон в споре, которыми являются истец и ответчик. Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием выяснением судом решения об отказе в иске. Должник, исполнивший обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушение своего права, за некоторым исключением. По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

Срок исковой давности может быть приостановлен в случаях:

1. если предъявлению иска препятствовала непреодолимая сила;
2. если истец или ответчик находится в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение;
3. установления на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (мораторий):

4. приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если указанные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – в течение срока давности.

Срок исковой давности может быть также прерван: предъявлением иска в установленном порядке, либо совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании им своего долга (например, признание претензии, уплата процентов по основному долгу и т. д.). После перерыва исковой давности давностный срок начинает течь заново, а истекшее до перерыва время не засчитывается в его продолжительность (пункт 2 ст. 203 ГК РФ). Этим перерыв исковой давности отличается от ее приостановления.

В исключенных случаях суд вправе восстановить пропущенный срок исковой давности. Основанием для этого является признание судом уважительными причины пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. д.).

Контрольные вопросы

1. К какому виду юридических фактов относятся сроки?
2. Дайте определение срока исковой давности?
3. Возможна ли защита гражданских прав в суде, если истек срок исковой давности?
4. Чем отличается приостановление срока исковой давности от его перерыва?

Лекция 12.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВАХ

1. Понятие вещного права.
2. Понятие и содержание права собственности.
3. Возникновение и прекращение права собственности.
4. Право частной собственности.
5. Право публичной собственности.

1.

Вещным правом является абсолютное субъективное гражданское право лица, предоставляющее ему возможность непосредственного господства над

конкретной вещью и отстранение от нее всех других лиц, защищаемое специальными гражданско -правовыми исками.

Признаки вещных прав.

1. Вещные права устанавливают непосредственное господство лица над вещью, а не над поведением другого, обязанного лица (что характерно для обязательственных правоотношений).

Вещные права дают лицу возможность использовать данную вещь в своих интересах без участия иных лиц. В обязательственных отношениях управомоченное лицо может удовлетворить свой интерес лишь с помощью определенных действий обязанного лица (по передаче имущества, производству работ, оказанию услуг и т. д.).

2. Вещные права носят абсолютный характер. Вещное право определяет связь управомоченного лица со всеми другими третьими лицами, а не с конкретным лицом (что характерно для обязательственных прав, являющихся относительными по своей природе).

3. Абсолютный характер вещных прав делает необходимой их гражданско-правовую защиту с помощью особых вещно-правовых исков, которые так же могут быть направлены против любых лиц, поскольку любое лицо может стать нарушителем вещного права (тогда как нарушителем обязательственного права может быть только конкретное обязанное лицо, к которому и будет обращен соответствующий обязательственно-правовой иск).

4. Объектом вещных прав могут служить только индивидуально-определенные вещи, а потому с гибелью соответствующей вещи автоматически прекращается и вещное право на нее.

5. Перечень и содержание вещных прав императивно, исчерпывающим образом определяется законом.

6. Вещному праву, присуще право следования. Переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения других вещных прав на это имущество. Иными словами, право следует за вещью.

В ст. 216 ГК к вещным правам отнесены: право собственности; право пожизненного наследуемого владения землей; право постоянного (бессрочного) пользования землей; право хозяйственного владения; право оперативного управления; сервитуты. Этот перечень носит примерный характер, поскольку он сопровождается оговоркой «в частности». В состав вещных прав помимо перечисленных в ст. 216 ГК, можно отнести следующие: принадлежащее учреждению право самостоятельного распоряжения имуществом (п.2 ст. 298 ГК); залог недвижимости (ипотека) (п.1 ст.131, п.2 ст.334 ГК); права члена кооператива на кооперативную квартиру до ее выкупа; права членов семьи собственника жилого помещения на пользование этим помещением (ст. 292 ГК); право

пожизненного проживания в жилом помещении, принадлежащем другому лицу, по договору или в силу завещательного отказа (ст. 1137 ГК).

Вещные права на имущество могут принадлежать лицам, не являющимся собственниками этого имущества.

Вещными правами наряду с правом собственности, в частности, являются:

- право пожизненного наследуемого владения земельным участком;
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;
- сервитуты (право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом);
- право хозяйственного ведения имуществом;
- право оперативного управления имуществом (ст. 216 ГК РФ) и другие.

Виды вещных прав установлены законом и не могут устанавливаться договором.

2.

Право собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ конкретным лицам (возникновение, осуществление, прекращение, защиту прав собственника, а также их возможность владеть, пользоваться и распоряжаться этими материальными благами). Институт права собственности опосредует «статику» отношений принадлежности материальных благ. «Динамик», т.е. переход материальных благ от одних лиц другим, опосредует обязательственное право.

Право собственности в субъективном смысле – это субъективное право собственника по осуществлению принадлежащим имуществом по своему усмотрению и в своем интересе полного хозяйственного господства, включающее в себя право владения, пользования и распоряжения.

Содержание права собственности раскрывается в п. 1 ст. 209 ГК РФ, в соответствии с которой право собственности включает в себя:

Правомочие владения – основанная на законе возможность иметь имущество в своем хозяйстве, фактически обладать им.

Правомочие пользования – основанная на законе возможность использования имущества путем извлечения из него полезных свойств.

Правомочие распоряжения – основанная на законе возможность определять юридическую судьбу имущества путем продажи, дарения и т.д. вплоть до уничтожения.

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые

законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом (продавать, дарить, обменивать, сдавать в аренду, передавать в качестве вклада в уставный капитал и т.д.), отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Одним из правомочий по распоряжению имуществом является передача имущества в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

Собственник несет **бремя содержания** принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. Например, по договору аренды текущий ремонт имущества по общему правилу осуществляет арендатор, не являющийся собственником имущества.

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором. Например, по договору продажи предприятия с момента подписания акта передачи предприятия до регистрации перехода права собственности риск случайной гибели несет покупатель, который не является собственником до регистрации перехода права собственности.

3.

В основе приобретения права собственности лежат различные юридические факты - основания (способы) приобретения права собственности.

Основания приобретения права собственности подразделяются на:

- первоначальные, т.е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь;
- производные, т.е. при которых право собственности возникает по воле предшествующего собственника.

Самовольная постройка. По общему правилу, лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на не принадлежащем ему земельном участке, при условии, что данный участок будет в установленном порядке предоставлен этому лицу под возведенную постройку (ст. 222 ГК РФ).

Приобретательской давность (ст. 234 ГК РФ).

Институт приобретательской давности сравнительно новый для российского гражданского права, хотя он и был известен дореволюционному законодательству России. Лицо - гражданин или юридическое лицо, - не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, **приобретает право собственности на это имущество.** При этом должны иметь место следующие условия:

- добросовестное;
- открытое;
- непрерывное владение;
- в течение определенного срока (для движимого ~ 5 лет, для недвижимого имущества - 15 лет).

Право собственности в силу приобретательской давности может возникнуть не только на бесхозяйные вещи.

К производным способам приобретения права собственности относится приобретение права:

- **по договорам.** Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества;
- **по наследству. В** случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом;
- **в результате реорганизации.** В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам - правопреемникам реорганизованного юридического лица.

Важной гарантией защиты права собственности выступает **правовое регулирование оснований и порядка прекращения права собственности.** Так, право собственности прекращается при:

- отчуждении собственником своего имущества другим лицам;
- отказе собственника от права собственности;
- гибели или уничтожении имущества;
- при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.

Принудительное прекращение права собственности допускается только по основаниям, предусмотренным законом.

Принудительное безвозмездное изъятие у собственника имущества допускается только в случаях:

- обращения взыскания на имущество по обязательствам;

- конфискации (статья 243).

Принудительное возмездное прекращение права собственности осуществляется в следующих случаях:

- при отчуждении имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу. Согласно ст. 238 ГК РФ, если в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать (например, по наследству перешло охотничье ружье, а у наследника нет соответствующего разрешения), это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество. В противном случае данное имущество подлежит принудительной продаже с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом;

- при отчуждении недвижимого имущества, в связи с изъятием участка. Согласно ст. 239 ГК РФ в случаях, когда изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящееся на данном участке, это имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов;

- при выкупе бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных. Согласно ст. 240 ГК РФ в случаях, когда собственник культурных ценностей бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов;

- при выкупе бесхозяйственно содержимых домашних животных. В случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд (ст. 241 ГК РФ);

- при реквизиции - изъятии у собственника в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущества в интересах общества по решению государственных органов с выплатой ему стоимости имущества (ст. 242 ГК РФ);

- при выплате компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества - из-за ее несоразмерности выделяемой доле в соответствии с п. 4 ст. 252 ГК РФ;

- при приобретении права собственности на недвижимость по решению суда в случаях невозможности сноса здания или сооружения, находящихся на чужом земельном участке, в соответствии с п. 2 ст. 272 ГК РФ;

- при выкупе земельного участка для государственных или муниципальных нужд в соответствии с решением ссуда в соответствии со ст. 282 ГК РФ;

- при изъятии у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства, в частности, если участок используется не в соответствии с его целевым назначением или его использование приводит к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель либо значительному ухудшению экологической обстановки (ст. 285 ГК РФ);

- при продаже с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержимого жилого помещения в соответствии со ст. 293 ГК РФ;

- при национализации имущества, т.е. обращении имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, в государственную собственность. Национализация может быть произведена только на основании специального закона с обязательным предварительным возмещением собственнику стоимости имущества и других убытков (абз. 10 ст. 235 ГК РФ).

4.

По Конституции Российской Федерации право и свобода частной собственности охраняются законом. Субъект этого права должен действовать по принципу: «Все, что не запрещено законом, разрешено».

Гражданский кодекс Российской Федерации, опираясь на Конституцию, снимает ограничения прав собственности как по кругу объектов, так и по их количеству, кроме случаев, когда такие ограничения установлены законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, публичного порядка, добрых нравов и благих намерений государства, обеспечения обороны страны и ее безопасности.

Граждане могут быть субъектами права частной собственности независимо от возраста, состояния здоровья, дееспособности.

Содержание права собственности:

– Правомочия владения, пользования и распоряжения в отношении принадлежащего ему имущества. Гражданин осуществляет их своей

властью, по своему усмотрению, но в пределах, установленных законом, и в установленном законом порядке.

- По общему правилу количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается.
- Физическое лицо, собственник может распоряжаться принадлежащим ему имуществом путем составления завещания или быть получателем ренты по договору пожизненного содержания с иждивением.
- Может быть ограничено право собственности граждан в отношении жилых помещений и в иных установленных законом случаях (нельзя размещать промышленное производство в жилом доме).
- Земельный участок использовать строго по целевому назначению.
- Право собственности сохраняется наравне с другими формами собственности.
- Граждане могут владеть имуществом индивидуально, на праве общей собственности (совместного владения). Общая собственность является совместной только в случаях, прямо указанных законом.
- Супруги имеют индивидуальную и общую собственность.
- Нельзя использовать имущество с намерением причинить вред другим лицам.
- Гражданин не должен использовать имущество в целях ограничения конкуренции, злоупотреблять доминирующим положением на рынке (если он занимается предпринимательской деятельностью).

Особенности объектов права собственности граждан:

- В собственности граждан может находиться любое имущество, за некоторыми исключениями, установленными законом.
- Не может принадлежать гражданам имущество, изъятое из оборота. Этот перечень устанавливается законом.
- Объекты, ограниченные законом в обороте, могут принадлежать гражданам только при наличии специального разрешения (оружие).
- Ряд способов приобретения не разрешен гражданам.

Право собственности граждан позволяет юридически оформить отношения присвоения гражданам материальных благ.

Формы присвоения гражданами материальных благ:

1. Хозяйственная деятельность
2. Индивидуальная
3. Коллективная
4. Предпринимательская

Существенные признаки права собственности юридических лиц:

– Юридическое лицо является единственным собственником принадлежащего ему имущества.
– Учредители юридических лиц либо имеют (хозяйственные общества, товарищества), либо не имеют (некоммерческие организации) обязательственные права на имущество.

В собственности юридического лица находится имущество, переданное ему в качестве вклада (взноса) его учредителями. • Юридическое лицо вправе совершать в отношении своего имущества любые действия, не противоречащие закону. (Некоммерческие организации ограничены в осуществлении правомочий по владению, пользованию, распоряжению имуществом.) • Право собственности юридического лица может быть ограничено законом (при общей и специальной правоспособности).

Объект права собственности юридического лица:

– Движимое имущество, недвижимое имущество, не изъятое из оборота.
– Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу только при наличии соответствующего разрешения.
– **Исключение** составляет имущество, которое в соответствии с законом отнесено к федеральной, государственной или муниципальной собственности.
– У некоммерческих организаций круг объектов уже, чем у коммерческих организаций.
– Стоимостное и количественное ограничение объекта права собственности **недопустимо.**

5.

В нашем законодательстве государство традиционно считается особым, самостоятельным субъектом права наряду с юридическими лицами и гражданами. Особенностями правового положения субъектов публичной собственности являются:

– во-первых, наличие у них особых, властных полномочий, позволяющих им принимать нормативные акты, которые регламентируют порядок осуществления принадлежащего им права собственности;
– во-вторых, осуществление ими этого права в публичных (общественных) интересах.

Публичная собственность в соответствии с российским законодательством имеет две разновидности – государственную и муниципальную собственность. Право государственной собственности характеризуется множественностью субъектов, в роли которых выступают

Российская Федерация в целом (в отношении имущества, составляющего федеральную собственность) и ее субъекты – республики, края, области и т. д. (в отношении имущества, составляющего их собственность).

Муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности, а представляет собой самостоятельный вид публичной собственности. Тем не менее, их положение как собственников строится по модели государственной собственности.

Субъектами права муниципальной собственности в п. 1 ст. 215 ГК РФ объявлены городские и сельские поселения и другие муниципальные образования в целом.

Государство, муниципальное образование не могут самостоятельно осуществлять право собственности. От их имени права собственника осуществляют органы государственной власти и местного самоуправления, а в случаях и в порядке, предусмотренных действующим законодательством, по их специальному поручению от их имени осуществлять право собственности могут также юридические лица и граждане.

Какой именно государственный или муниципальный орган вправе выступать в тех или иных конкретных имущественных отношениях от имени соответствующего государственного или муниципального образования, определяет установленная законодательством компетенция этого органа. Важно подчеркнуть, что стороной конкретных правоотношений юридически будет являться именно государство или иное публично-правовое образование, а не его орган (последний может стать самостоятельным участником гражданских правоотношений только в качестве юридического лица-учреждения, не являющегося собственником своего имущества).

В имущественных отношениях по распоряжению имуществом Российской Федерации выступает Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

Российская Федерация и ее субъекты могут быть собственниками любого имущества, в том числе, изъятого из оборота или ограниченного в обороте (ст. 129 ГК). Фактически субъекты РФ в настоящее время являются собственниками лишь отдельных видов изъятого из оборота имущества. Муниципальные же образования могут быть собственниками ограниченного в обороте имущества только по специальному указанию закона и не вправе иметь в собственности вещи, изъятые из оборота.

Порядок отнесения государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов Федерации должен устанавливаться специальным законом (п. 5 ст. 214 ГК). Пока такой закон имеется лишь применительно к одному виду публичного имущества –

земельным участкам (ст. 16-19 Земельного кодекса). Согласно ФЗ от 17 июля 2001 г. № 101 ФЗ «О разграничении государственной собственности на землю» право собственности РФ, ее субъектов и муниципальных образований на конкретные земельные участки возникает в соответствии с их перечнями, составленными федеральными органами исполнительной власти, согласованными с органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления и утвержденными Правительством РФ.

В отсутствие общего закона сохраняет силу Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. № 3020-1 «О разграничении государственной собственности в РФ на федеральную, государственную собственность республик в составе РФ, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность». Согласно этому законодательному акту все государственное имущество, за исключением прямо определенного в качестве муниципальной собственности (приложение 3 к названному постановлению), предполагается федеральным. Последнее разделено на исключительно федеральное имущество (перечисленное в приложении 1) и федеральное имущество, которое может быть передано в собственность субъектов РФ (перечисленное в приложении 2).

Если же объекты государственной собственности прямо не упомянуты ни в одном из приложений к названному постановлению, они передаются в собственность соответствующих субъектов РФ после специального обращения по этому поводу их высших органов (а до этого момента считаются находящимися в федеральной собственности).

Объекты государственной и муниципальной собственности делятся на распределенное и нераспределенное имущество.

Распределенное имущество – это имущество, закрепленное за государственными и муниципальными унитарными предприятиями и учреждениями на ограниченных вещных правах хозяйственного ведения и оперативного управления.

Остальное имущество является нераспределенным и составляет казну публично-правового образования. Такое имущество может быть объектом взыскания кредиторов публичного собственника по его самостоятельным обязательствам (п. 1 ст. 126 ГК РФ).

Имущество может поступать в публичную собственность не только общими (общегражданскими), но и специальными способами, не свойственными отношениям частной собственности: с помощью налогов, сборов и пошлин, а также реквизиции, конфискации и национализации. Имеется и специальное основание прекращения права собственности публично-правовых образований, которым является приватизация

(служащая одновременно особым, самостоятельным основанием возникновения права частной собственности).

Контрольные вопросы

1. Какие признаки вещных прав вы можете назвать?
2. Какие правомочия входят в содержание права собственности?
3. Чем отличаются первоначальные способы возникновения права собственности от производных?
4. Кому принадлежит право собственности на результат спецификации?
5. Что понимается под кладом в гражданском праве и у кого возникает право собственности на него?
6. Какие юридические последствия возникают при находке?
7. Что означает реквизиция?

Лекция 13.

ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Понятие и виды права общей собственности.
2. Общая долевая собственность.
3. Общая совместная собственность.

1.

Общая собственность представляет собой принадлежность вещи не одному собственнику, а одновременно нескольким лицам (сособственникам). Например, наследники после смерти наследодателя получают в собственность принадлежавший ему автомобиль или жилой дом;

два публично-правовых образования становятся сособственниками построенного на их денежные средства гидротехнического объекта.

Как видно, отношения общей собственности характеризуются множественностью субъектов права собственности на конкретный объект.

Общая собственность в соответствии с правилом п. 4 ст. 244 ГК РФ возникает прежде всего при поступлении в собственность двух или более лиц вещей, неделимых по своей природе либо в силу указания закона, а в отношении делимого имущества – в случаях, прямо предусмотренных законом или договором (например, в отношении имущества супругов в силу правил ст.ст.33-34 Семейного кодекса или при создании простого товарищества на основании ст.1043 ГК РФ).

Между участниками общей собственности в период ее существования делится не имущество в натуре (которое юридически всегда составляет

единое целое), а право на него, у которого появляется несколько субъектов.

Отношения общей собственности могут возникать между любыми субъектами гражданского права: физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями, причем в любых сочетаниях.

Субъекты общей собственности, как и любые сособственники, по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им общим имуществом, но вынуждены осуществлять эти правомочия сообща, совместно, поскольку ни один из них не обладает всей полнотой права на вещь, будучи ограниченным правами других участников.

Закон закрепляет два вида общей собственности: долевую и совместную (п.2 ст.244 ГК).

Общая собственность на имущество является долевой, кроме случаев, когда законом предусмотрено образование на это имущество совместной собственности.

Поэтому согласно п.3 ст.244 ГК общая долевая собственность является правилом, а совместная (бездолевая) собственность – исключением, прямо предусмотренным законом.

В настоящее время законодательством предусматривается два вида права общей совместной собственности:

- право общей совместной собственности супругов;
- право общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства.

2.

Право общей долевой собственности является правом двух и более лиц сообща (в определенных долях) по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Размер долей участников общей долевой собственности определяется либо законом (например, при наследовании по закону доли наследников одной очереди признаются равными в соответствии с п.2 ст.1141 ГК), либо их соглашением (например, условиями договора простого товарищества).

Если же размер долей не может быть определен, то доли считаются равными (п.1 ст.245 ГК).

Однако, в зависимости от вклада каждого участника в образовании и приращении общего имущества их доли могут быть и неравными.

По общему правилу отделимые улучшения поступают в собственность того из участников долевой собственности, который их произвел и не влияет на размер долей ее участников.

Неотделимые улучшения всегда становятся объектом общей собственности. Поэтому участник долевой собственности, осуществивший такие улучшения за свой счет и с соблюдением установленного сособственниками порядка использования общего имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в этом имуществе.

Сособственник вправе по своему усмотрению распоряжаться своей долей как самостоятельным объектом права путем совершения различных сделок.

С другой стороны, и кредитор участника долевой собственности вправе обратить взыскание на такую долю, но при недостаточности другого имущества у должника-собственника.

Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течении 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (п.2 ст.250 ГК РФ), а не признания сделки недействительной.

Реализация права общей долевой собственности может происходить только по единогласному решению всех без исключения сособственников независимо от размера их долей. При отсутствии же согласия только по решению суда.

Каждый участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации.

Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в общих расходах: уплате налогов и иных платежей и т.д.

Плоды, продукция и доходы, полученные от использования общего имущества также распределяются между сособственниками соразмерно их долям, если иное не установлено их соглашением.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, означает прекращение общей долевой собственности. Способы и условия как раздела общего имущества, так и выдача из него доли определяются, прежде всего, соглашением сособственников и лишь при невозможности его достижения – судом.

Когда выдел доли конкретного сособственника в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, выделившийся сособственник получает право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности (п.3 ст.252 ГК РФ).

Без согласия сособственника выплата ему компенсации за приходящееся на его долю имущество возможна лишь в качестве исключения при прямо определенных законом условиях. В настоящее время предусмотрено две такие ситуации. Во-первых, при неделимости вещи в исключительных случаях суд может передать ее в собственность одного из участников, имеющего существенный интерес в ее использовании, причем независимо от размера долей остальных сособственников, но с компенсацией им стоимости их долей (см. абз.5 п.36 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части 1 ГК РФ». Во-вторых, в случаях, когда доля сособственника незначительна и не может быть реально выделена, а его интерес в использовании общего имущества не может считаться существенным, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию.

3.

Право общей совместной собственности – это право нескольких лиц сообща по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое, без определения их долей в праве на него.

Особенностью отношений совместной собственности является лично-доверительный характер взаимоотношений участников, делающий их юридически незаменимыми.

Режим общей совместной собственности супругов предусмотрен ст.256 ГК РФ и конкретизирован главой 7 СК РФ. Ранее в Кодексе о браке и семье РСФСР нормы, регулирующие имущественный режим супругов, носили императивный характер. В настоящее время режим общей совместной собственности может быть изменен брачным договором, в

котором супруги вправе предусмотреть режим как общей долевой собственности, так и раздельной собственности супругов, а также смешанный режим.

Супруги выступают в гражданских правоотношениях с третьими лицами как единый субъект правоотношений. Например, имущество, которое приобретает один супруг, становится автоматически собственностью и другого супруга.

Все нажитое супругами во время зарегистрированного брака имущество, за некоторым исключением, относится к их совместной собственности независимо от того, кем из них и за чей счет имущество было приобретено, создано, на чье имя оформлено.

При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга (п.2 ст.35 ГК РФ).

Определение долей осуществляется при разделе совместного имущества. При этом, если иное не предусмотрено законом или брачным соглашением, доли супругов считаются равными.

Фактические брачные отношения не порождают режима общей совместной собственности независимо от срока совместно нажитого в этом случае имущества разрешается по правилам об общей долевой собственности.

Предварительным условием возникновения совместной собственности фермерского хозяйства является его создание. Оно возникает на основе специального соглашения участников и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для индивидуальных предпринимателей.

В фермерском хозяйстве могут сосуществовать различные виды общей собственности, что требует различать объекты, составляющие:

1) общее имущество участников хозяйства, включая супругов (п.2 и 3 ст.257 ГК РФ);

2) общее имущество супругов, одновременно являющихся участниками фермерского хозяйства (п.2 ст.33, п.2 ст.34 СК РФ);

3) личное имущество отдельных участников хозяйства, включая личное имущество каждого из супругов (ст.36 СК РФ).

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом осуществляется членами крестьянского (фермерского) хозяйства сообща в соответствии с их общим соглашением. Сделки в интересах хозяйства совершаются его главой.

С целью сохранения фермерских хозяйств закон не предусматривает для их членов возможности требовать выдела имущества при выходе из такого хозяйства. Выделяющийся участник вправе претендовать лишь на

получение от оставшихся участников денежной компенсации, соразмерной его доле (п.2 ст.258 ГК; ст.9 Закона КФХ).

При прекращении деятельности фермерским хозяйством его имущество подлежит разделу по общим правилам ГК, предусмотренным для раздела имущества, находящегося в совместной или в долевой собственности (ст.258 ГК; п.4 ст.9 Закона о КФХ).

Контрольные вопросы

1. В каких случаях может возникнуть общая собственность?
2. Какие виды общей собственности предусмотрены в гражданском праве?
3. Как осуществляется владение, пользование и распоряжение имуществом в рамках общей долевой собственности?
4. Чем отличается режим общей долевой собственности от общей совместной собственности?
5. Как осуществляется раздел имущества, находящегося в общей собственности?

Лекция 14.

ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

1. Понятие и виды ограниченных вещных прав.
2. Сервитуты.
3. Право пожизненного наследуемого владения и право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками.
4. Право оперативного управления и хозяйственного ведения.

1.

В отличие от права собственности ограниченное вещное право представляет собой право на чужую вещь.

Понятие «право на чужую вещь» само по себе не вполне точно, ибо, формально говоря, оно охватывает права любого титульного (законного) владельца вещи, не являющегося ее собственником, в том числе обязательственные права арендатора, хранителя и т.д.

Наличие ограниченных вещных прав на имущество является известным ограничением правомочий собственника. Более того, субъекты этих прав могут прибегать к их правовой защите от неправомерных посягательств любых третьих лиц, включая и собственника.

При прекращении ограниченных вещных прав право собственности «восстанавливается» в первоначальном объеме, в чем проявляется «эластичность», упругость права собственности.

Признаки ограниченных вещных прав:

1. ограниченность по содержанию в сравнении с правом собственности
2. производность, зависимость от права собственности как основного вещного права
3. право следования за вещью. Иначе говоря, эти права, как бы обременяя вещь, сохраняются даже в случае смены собственника соответствующей вещи
4. виды ограниченных вещных прав устанавливаются законом и не могут устанавливаться договором с собственником
5. абсолютный характер защиты
6. обязательность государственной регистрации ограниченных вещных прав (поскольку, в основном, объектами ограниченных вещных прав является недвижимость)

Таким образом, под **ограниченным вещным правом** следует понимать зарегистрированное в установленном законе порядке абсолютное гражданское право в том или ином ограниченном, точно определенном законом отношении использовать чужое, как правило, недвижимое имущество в своих интересах без посредства его собственника (в том числе и помимо его воли).

Традиционно выделяется три основные группы ограниченных вещных прав:

- права пользования чужими вещами (например, известные со времен римского права сервитуты, эмфитевзис, суперфиций, т.е. право застройки чужого земельного участка)
- права на получение известной ценности из чужой вещи (например, залоговое право или право на получение ренты за счет стоимости недвижимой вещи)
- права на приобретение известной вещи (например, преимущественное право покупки недвижимой вещи или доли в праве на нее)

Система ограниченных вещных прав в современном российском гражданском праве не совпадает с традиционной систематизацией. Из указанных выше трех групп таких прав отечественному правопорядку пока бесспорно известна лишь первая. Поэтому и систематизация данных прав проводится внутри этой группы по иным принципам. Ее основным критерием стали не содержание, а объекты рассматриваемых прав:

1) права по использованию чужих земельных участков и других природных ресурсов (сервитуты, а также права пожизненного наследуемого владения и постоянного бессрочного пользования)

2) права по использованию чужих жилых помещений (право пользования жилым помещением члена семьи его собственника, право

пользования жильем по договору пожизненного содержания с иждивением или в силу завещательного отказа)

3) «обеспечительные» права – залог (включая ипотеку) и удержание (вещная природа которых оспаривается в современной отечественной литературе)

4) права на «хозяйствование с имуществом собственника» (хозяйственное ведение и оперативное управление).

При этом ГК в п.1 ст. 216 в качестве ограниченных вещных прав называет лишь некоторые из этих групп, в частности:

- право пожизненного наследуемого владения земельным участком
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком
- сервитуты
- право хозяйственного ведения имуществом
- право оперативного управления имуществом

Перечень ограниченных вещных прав остается прямо предусмотренным законом и в этом смысле продолжает быть исчерпывающим.

2.

Это классическая группа ограниченных вещных прав, ряд из которых имеет уже многовековую историю. Сервитуты – это права пользования чужой вещью в известном ограниченном отношении.

Как в ГК, так в ЗК под сервитутом понимается право ограниченного пользования чужим земельным участком. Однако, это не означает, что ныне действующее законодательство признает лишь земельные сервитуты. Сервитуты могут иметь объектом и другие виды недвижимости, «ограниченное пользование которыми необходимо вне связи с пользованием земельного участка» (ст. 277 ГК), например, право использования подсобных помещений и лестничных площадок здания.

Ст. 43-44 Водного кодекса РФ предусматривает водные сервитуты в виде прав на забор воды, водопой скота, осуществление паромных и лодочных переправ через водные объекты по соглашению с их собственниками.

Таким образом, по объекту можно выделить такие виды сервитутов, как земельные, градостроительные, водные, лесные.

Сервитут обязывает собственника обремененной им недвижимости претерпевать определенные ограничения своих прав, но он не может выражаться в возможности требования от собственника объекта недвижимости совершения каких-либо положительных действий в пользу сервитуария. Вместе с тем он может состоять как в ограниченном праве пользования чужой недвижимостью («положительный сервитут»), так и в

запрете совершения определенных действий собственником обремененной недвижимости («отрицательный сервитут»). Примером последнего является запрет возведения на обремененном сервитутом земельном участке построек или сооружений определенного типа, высоты и т.д.

В нашем праве сервитуты обычно устанавливаются по договору с собственником и, как правило, носят возмездный характер. Но по требованию заинтересованного лица они могут быть установлены судом в принудительном порядке.

Сервитуты могут быть срочными и постоянными.

Сервитуты как права на недвижимости подлежат государственной регистрации, только после которой они вступают в силу.

Если в результате обременения сервитутом земельный участок не может использоваться собственником в соответствии с его назначением, последний вправе требовать по суду прекращения сервитута (п. 2 ст. 276 ГК).

Природоресурсное законодательство предусматривает и «публичные сервитуты». Например, в соответствии со ст. 43 Водного кодекса «каждый может пользоваться водными объектами общего пользования», а согласно части 1 ст. 21 Лесного кодекса «граждане имеют право свободно пребывать в лесном фонде». Таким образом, главную особенность этих сервитутов составляет отсутствие у них конкретных управомоченных лиц. Они устанавливаются по решению органов публичной власти в общественных и иных публичных интересах.

3.

Появление пожизненного наследуемого владения (как и постоянного (бессрочного) пользования) в современном российском праве стало известным компромиссом в острых спорах о допустимости и границах частной собственности на землю.

Оба эти права могли возникать только в отношении земельных участков, находившихся в государственной и муниципальной (публичной), но не в частной собственности (поскольку частная собственность на землю в то время почти отсутствовала). Основанием их возникновения служит акт органа публичной власти.

Нормы Земельного кодекса не допускает появление таких прав после 30 октября 2001 г. (времени введения его в действие), но сохраняют те из них, которые возникли до этого момента. В постоянное (бессрочное) пользование земельные участки теперь могут предоставляться лишь государственным и муниципальным учреждениям либо казенным предприятиям (п. 1 ст. 20 Земельного кодекса).

По содержанию оба рассматриваемых права совпадают, различаясь лишь в основном субъектным составом. Право пожизненного наследуемого владения может принадлежать только гражданам, а право постоянного (бессрочного) пользования гражданам и юридическим лицам.

Эти права предоставляют своим субъектам возможности владеть и пользоваться земельным участкам, находящимся в публичной собственности, в пределах, установленных законодательством и актом о предоставлении такого участка, включая возможность возведения на участке зданий, сооружений других объектов недвижимости («право застройки»). При этом именно пользователь, а не собственник земельного участка, становиться и собственником таких объектов (п. 2 ст. 266, п. 2 ст. 269 ГК).

В обоих случаях теперь не допускается распоряжение земельным участком, за исключением возможности передачи по наследству земельного участка, находящегося в пожизненном наследуемом владении (п. 2 ст. 21, п. 4 ст. 20 Земельного кодекса). Ранее субъекты этих прав были лишены только возможностей отчуждения предоставленных им земельных участков, но могли сдавать их в аренду и безвозмездное срочное пользование. Вместе с тем граждане – владельцы и пользователи таких земельных участков вправе приобрести их в собственность, причем 1 раз – бесплатно, что является особым способом приватизации этого публичного имущества.

4.

Для права хозяйственного ведения и права оперативного управления характерны следующие признаки:

- это ограниченные вещные права, которые производны и зависимы от прав собственника и не могут существовать в отрыве от этого основного права;
- субъектами этих прав могут быть только юридические лица в форме унитарных предприятий и учреждений;
- объектами этих прав являются предприятия как имущественные комплексы.

В соответствии со ст. 294 ГК **право хозяйственного ведения** – это право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом публичного собственника в пределах, установленных законом или иными правовыми актами.

При этом имущество данного предприятия по прямому указанию закона целиком принадлежит его собственнику-учредителю (п. 4 ст. 214, п.3 ст. 215 ГК).

В отношении переданного предприятию имущества собственник-учредитель сохраняет лишь отдельные правомочия, прямо предусмотренные законом (п. 1 ст. 295 ГК). Он вправе:

- создать такое унитарное предприятие;
- реорганизовать и ликвидировать его;
- осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранению принадлежащего предприятию имущества;
- получать часть прибыли от использования переданного имущества.

Более того, осуществление принадлежащих унитарному предприятию правомочий может быть дополнительно ограниченно специальным законом, иными правовыми актами и уставом конкретного предприятия.

В соответствии с п. 2 ст. 295 ГК унитарное предприятие не может самостоятельно распоряжаться недвижимостью, а также совершать некоторые сделки без предварительного согласия собственника. Унитарное предприятие не отвечает имуществом, находящимся на его балансе, по обязательствам создавшего его собственника.

В соответствии с п. 1 ст. 296 ГК **право оперативного управления** – это право учреждения или казенного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним имуществом собственника в пределах, установленных законом, в соответствии с целями его деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

Субъектами данного права могут быть как унитарные (казенные) предприятия, являющиеся коммерческими организациями, так и финансируемые собственниками учреждения, являющиеся некоммерческими организациями.

Составляющие право оперативного управления правомочия имеют строго целевой характер, обусловленный выполняемыми учреждением или казенным предприятием функциями.

Собственник-учредитель вправе изъять у субъекта права оперативного управления без его согласия излишнее, не используемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п. 2 ст. 296 ГК). У образовательных учреждений такое имущество вообще не может быть изъято собственником-учредителем, пока данное учреждение не реорганизуются или не ликвидируется по его решению.

Особенностью имущественно-правового статуса этих юридических лиц является возможность субсидиарной ответственности собственника-учредителя по долгам казенного предприятия или учреждения.

В зависимости от субъектного состава право оперативного управления имеет и свои особенности (разновидности). Они обусловлены различиями в содержании правомочия распоряжения, а также в условиях наступления его субсидиарной ответственности по долгам субъекта право оперативного управления.

Казенное предприятие вправе распоряжаться принадлежащим ему имуществом только с согласия учредителя и лишь в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, определенную его уставом. Но казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им готовую продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Собственник устанавливает и порядок распределения доходов казенного предприятия без согласования с ним.

Казенные предприятия отвечают по своим обязательствам всем своим имуществом, в том числе и денежными средствами. При недостатке у них имущества для погашения своих долгов учредитель несет субсидиарную ответственность.

Учреждение же в соответствии с п. 1 ст. 298 ГК вообще лишено права распоряжения.

Учреждения отвечают по своим обязательствам не всем имуществом, а лишь денежными средствами, находящимися в их распоряжении. При недостаточности последних для погашения обязательств к субсидиарной ответственности привлекается учредитель.

Особенностью правового положения учреждения является возможность осуществления им «приносящей доходы» деятельности в соответствии с учредительными документами. Полученные доходы и приобретенное за их счет имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитывается им на отдельном балансе (п. 2 ст. 298 ГК). Однако законодательством четко не определен характер вещных прав на это имущество. В то же время учреждение несет ответственность по своим обязательствам данным имуществом.

Контрольные вопросы

1. Какие виды ограниченных вещных прав предусмотрены в российском гражданском законодательстве?
2. На какое имущество может быть установлен сервитут?
3. Что означает публичный сервитут?
4. Кто может быть субъектом права оперативного управления и права хозяйственного ведения?

Лекция 15.

ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

1. Понятие и гражданско-правовые способы защиты вещных прав
2. Виндикационный иск
3. Негаторный иск
4. Иск о признании права собственности
5. Иск об освобождении имущества из-под ареста
6. Вещно-правовая защита титульного владения

1.

Защита права собственности и иных вещных прав является составной более широкого понятия защиты гражданских прав.

Гражданско-правовая защита вещных прав представляет собой совокупность гражданско-правовых способов, которые применяются к нарушителям вещных прав.

В гражданском праве различают вещно-правовые способы и обязательственно-правовые способы защиты вещных прав.

Вещно-правовая защита осуществляется с помощью абсолютных исков, т.е. исков, которые могут быть предъявлены к любым нарушившим вещное право лицам. Гражданский закон закрепляет два классических вещно-правовых иска, известных еще римскому праву – виндикационный и негаторный иски.

В случае нарушения права собственности в договорных отношениях или в случае причинения вреда имуществу применяется обязательственно-правовые иски.

Самостоятельную группу способов защиты вещных прав, составляют иски к публичной власти. В этом случае используются два вида исков:

1. требование о полном возмещении убытков, причиненных частным лицам в результате незаконных действий (бездействий) государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц, если такие действия (бездействия) нарушают вещные права;
2. с аналогичной целью может использоваться требование о признании недействительным ненормативного акта государственного или муниципального органа, не соответствующего закону и нарушающего вещное право.

В эту же группу может быть отнесен иск об освобождении имущества от ареста, когда он предъявляется к государству в связи с предстоящей конфискацией имущества осужденного по приговору суда.

Помимо выше перечисленных средств защиты права собственности имеют место специальные средства защиты права собственности, вытекающие из различных институтов гражданского права. Например, правила о защите имущественных прав собственника, признанного в установленном порядке безвестно отсутствующим или объявленного умершим, в случае его явки (ст. 43, 46 ГК), о защите интересов сторон в случае признания сделки недействительной (ст. 187-180 ГК) и т.д.

2.

Под **виндикационным иском** понимается внедоговорное требование невладеющего собственника к фактическому владельцу имущества о возврате последнего в натуре. Виндицировать можно лишь индивидуально-определенную вещь, которая должна быть сохранена в натуре. В случае уничтожения вещи виндикационный иск не подлежит удовлетворению, но может быть предъявлен иск о возмещении вреда.

Удовлетворение иска зависит от того, является ли приобретатель имущества добросовестным или недобросовестным.

Добросовестный приобретатель – это лицо, которое не знало и не могло знать, что имущество приобретено у лица, не имевшего права его отчуждать. При **недобросовестном владении** – фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество. Так, например, приобретение вещи за бесценок может свидетельствовать о том, что отчуждатель продает похищенную вещь и это свидетельствует о его недобросовестности.

У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано во всех случаях.

От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в двух случаях.

Во-первых, если такое имущество было им получено безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т.д.).

Во-вторых, в случае возмездного приобретения вещи имеет значение способ выбытия вещи у собственника.

Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле (например, отдано им в аренду, а затем незаконно продано арендатором 3 лицу), он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером.

Но если вещь выбыла из владения собственника помимо его воли (утеряна собственником или лицом, которому она была передана собственником во владение; похищена у того или другого и т.д.) она может быть истребована даже и у добросовестного приобретателя.

В силу ст. 303 ГК собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца возврата не только конкретного имущества, но и всех доходов, которые этот владелец извлек или должен был извлечь из имущества за все время своего владения им.

На добросовестного владельца такая обязанность ложится лишь за время, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. За добросовестным владельцем признается также право оставить за собой отделимые улучшения, которые он произвел в чужом имуществе. Он может также требовать от собственника возмещения затрат на произведенные им неотделимые улучшения, ибо в ином случае собственник по сути получал бы неосновательное обогащение.

С другой стороны, как добросовестный, так и недобросовестный владелец вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с какого собственнику причитаются доходы от имущества. В противном случае имело бы место неосновательное обогащение собственника.

3.

Негаторный иск – это требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК).

Истцом по негаторному иску является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. Ответчиком считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно.

Объект требований по негаторному иску составляет устранение длящегося правонарушения, сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому на требования по негаторному иску не распространяется исковая давность. При устранении нарушителем правонарушения к нему может быть предъявлен лишь иск о возмещении причиненных этим убытков (если они имели место).

4.

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 об устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения.

Большинство авторов считает, что российское гражданское право никакого самостоятельного иска о признании права собственности не знает; требование же о признании права собственности, по их мнению, входит в качестве одного из притязаний в состав виндикационного или негаторного иска. Другие авторы вполне обоснованно рассматривают данный иск в качестве самостоятельного вещно-правового требования.

Указанный иск может быть заявлен собственником индивидуально-определенной вещи, как владеющим, так и не владеющим ею (если при этом не ставится вопрос о ее возврате), права которого оспариваются, отрицаются или не признаются третьим лицом, не находящимся с собственником в обязательственных отношениях по поводу спорной вещи. Правом на данный иск обладает также и титульный владелец имущества, в частности субъект права хозяйственного ведения или права оперативного управления.

В качестве ответчика выступает третье лицо не признающее за истцом вещного права на имущество.

Предметом иска является лишь констатация факта принадлежности истцу права собственности, иного вещного права на имущество, но не выполнение ответчиком каких-либо конкретных обязанностей.

Необходимым условием удовлетворения иска является подтверждение истцом своих прав на имущество путем предъявления доказательств (правоустанавливающих документов, свидетельствующих показаний и т.д.). Если имущество находится во владении истца, то суд может (но не обязан) в конкретных случаях, когда нет возможности решить дело на основании собранных по делу доказательств, замкнуть цепь доказательств при помощи **презумпции законности фактического владения.** Данная презумпция отражает тот факт, что в подавляющем большинстве случаев фактический владелец имущества обладает необходимым правомочием, целесообразность ее применения в качестве фактической презумпции в судебно-арбитражной практике сомнений не вызывает.

5.

Иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) прямо не регламентирован законодательством. Вопросы, возникающие на практике в связи с предъявлением данного иска, разъяснены в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1985 г. № 5 «О

практике рассмотрения судами РФ дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)».

Арест имущества, т.е. его опись и запрет им распоряжаться (а в необходимых случаях – изъятие имущества у владельца и передача его на хранение), допускается законом в качестве меры обеспечивающей исполнение судебного решения или приговора о конфискации имущества (п. 1 ст. 140 ГПК РФ; п. 1 ст. 91 АПК РФ; п. 1 ст. 111 и ст. 115 УПК РФ).

Иногда в опись ошибочно включаются вещи, принадлежащие другим лицам, что и становится основанием для требования об их исключении из такой описи (освобождении от ареста). Во многих случаях речь идет о требовании супруга об исключении из описи имущества, составляющего его в общем супружеском имуществе, или лично ему принадлежащих вещей.

Собственник, имущество которого ошибочно включено в опись, вправе предъявить требование об освобождении этого имущества от ареста к должнику, у которого описано имущество, и одновременно – к кредиторам, в интересах которых наложен арест на имущество (смотреть п. 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»). Если имущество арестовано в связи с его предполагаемой конфискацией, ответчиками по иску становятся осужденный (подозреваемый, обвиняемый) и государство в лице финансового органа.

Данный иск следует рассматривать как разновидность иска о признании права собственности (ст. 12 ГК).

6.

Виндикационный и негаторный иски в защиту своих прав могут предъявлять не только собственники, но и субъекты иных вещных прав на имущество – все законные (титульные) владельцы (ст. 305 ГК). К их числу относятся, прежде всего, субъекты прав хозяйственного ведения и оперативного управления, сервитуарии, залогодержатели и субъекты иных ограниченных вещных прав. К ним также относятся субъекты обязательственных прав, связанных с владением чужим имуществом (арендаторы, хранители, перевозчики и т.д.)

При этом титульные владельцы (по закону и договору) могут защищать свое право владения имуществом даже против его собственника. Но если субъекты ограниченных вещных прав для защиты могут использовать вещно-правовые способы (иски), то договорные владельцы вправе использовать обязательственно-правовые способы

защиты, так как их отношения с собственником имущества носят обязательственно-правовой характер.

Защита договорного владения вещно-правовыми способами возможно в отношении третьих лиц, а не контрагентов по договору, - например, при создании арендатору помех в использовании арендованного им у собственника помещения владельцами других помещений, находящихся в этом же здании. Объектом такой защиты могут стать только индивидуально-определенные вещи, но не обязательственные права.

Таким образом, можно говорить об абсолютной (вещно-правовой) защите не только права собственности и иных вещных прав, но и всякого законного (титульного), в том числе договорного владения.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие виндикационного иска?
2. Какое правомочие защищает негаторный иск?
3. Каковы условия удовлетворения виндикационного иска?
4. Какое правовое значение имеет добросовестность или недобросовестность приобретателя при виндикации вещи?
5. Возможна ли защита договорного владения с помощью вещно-правовых способов?

Лекция 16.

ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ИХ ЗАЩИТА

1. Понятие, признаки и виды личных неимущественных прав. Соотношение понятий «личное неимущественное право» и «нематериальное благо».
2. Защита личных неимущественных прав. Защита чести, достоинства и деловой репутации.
3. Компенсация морального вреда.

1.

К особой группе объектов гражданских прав относятся нематериальные блага, под которыми понимаются не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителя блага и свободы, признанные действующим законодательством.

Личные неимущественные права в объективном смысле представляют собой комплексный правовой институт, включающий нормы различных отраслей права. Основу правового регулирования этих прав составляют нормы конституционного права (глава 2 Конституции РФ), нормы уголовного права (главы 16 – 20 УК РФ) и нормы других отраслей права.

Личные неимущественные права в гражданском праве – это субъективные права граждан, возникающие вследствие регулирования нормами гражданского права личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными. Хотя, правильнее будет сказать не регулирование, а защита этих прав.

Признаки личных неимущественных прав:

- Носят строго личный характер;
- Неотчуждаемость и непередаваемость;
- Исключительный характер;
- Неимущественный характер;
- Абсолютный характер;
- Обладают свойствами индивидуализации самой личности обладателя этих прав.

Статья 150 ГК дает примерный перечень юридически защищаемых нематериальных благ, подразделяя их на 2 группы:

1. нематериальные блага, приобретаемые гражданами и юридическими лицами в силу рождения (создания);
2. нематериальные блага, приобретаемые в силу закона.

К первым относятся жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация и т. д.

Ко второй группе относятся – право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя и другие. В качестве иных нематериальных прав, принадлежащих личности, могут оказаться право на жизнь, здоровье и прочее. Личное неимущественное право, корреспондирующее нематериальному благу или существующее отдельно от него, оказывается как бы благом второго уровня, а сами жизнь, здоровье и пр. являются благами, предшествующими правам на них, и в этом смысле могут признаваться благом первого уровня.

По действующему ГК РФ понятие «нематериальное благо» является собирательным, относящимся как к самому «благу», так и к личным неимущественным правам.

Блага первого уровня неразрывно связаны с самим существованием личности. Они объективно существуют независимо от их правовой регламентации и только в случаях посягательств на эти блага нуждаются в правовой защите.

Блага второго уровня (право на имя, право авторства и иные личные неимущественные права) являются субъективными правами, образующими содержание конкретного правоотношения и тем самым уже урегулированными нормами права. В случае же нарушения этих прав они пользуются правовой защитой.

Особенность осуществления личных неимущественных прав состоит в том, что законом определяются не пределы реализации нематериальных благ управомоченным лицом, а устанавливаются границы вторжения посторонних лиц в личную сферу и, если эти пределы нарушаются, допускается применение принудительных мер к их восстановлению.

По степени связанности личных неимущественных прав с имущественными, они подразделяются на личные неимущественные права, связанные с имущественными и личные неимущественные права, не связанные с имущественными.

По целевой направленности личные неимущественные права можно классифицировать на личные неимущественные права:

- направленные на индивидуализацию личности: право на имя (наименование юридического лица), право на честь, достоинство, деловую репутацию и т. п.
- направленные на обеспечение физической неприкосновенности личности (жизнь, свобода, выбор места пребывания, места жительства и т. д.)
- направленные на неприкосновенность внутреннего мира личности и ее интересов (личная и семейная тайна, невмешательство в частную жизнь, честь и достоинство и т. п.).

2.

Защита нематериальных благ. Специфика гражданско-правовой защиты личных неимущественных прав проявляется в том, что в случаях нарушения нематериальных благ они подлежат восстановлению (если это возможно) независимо от вины правонарушителя.

При защите нематериальных благ допустимо использование любых форм и способов защиты гражданских прав, если это не противоречит существу нарушенного блага и характеру правонарушения.

Если нарушением личных неимущественных прав гражданину нанесен имущественный ущерб, то применяются нормы гражданского права, регулирующие ответственность за причинение вреда (глава 59 ГК). Кроме того, в связи с нарушением личных неимущественных прав потерпевший вправе требовать возмещения морального вреда.

В силу ст. 208 ГК исковая давность не распространяется на требования о защите личных неимущественных прав, кроме случаев, предусмотренных законом.

Защита чести, достоинства и деловой репутации.

Достоинство – самооценка личности, осознание ею своих личных качеств, способностей и своего общественного значения. Достоинство определяет субъективную оценку личности.

Честь – объективная оценка личности, определяющая отношение общества к гражданину или юридическому лицу, это социальная оценка моральных и иных качеств личности.

Репутация – это сложившееся о лице мнение, основанное на оценке общественно значимых качеств. **Деловая репутация –** оценка профессиональных качеств.

Действующий ГК устанавливает особый гражданско-правовой способ защиты чести, достоинства и деловой репутации, проводя при этом различия в основаниях и способах защиты нарушенных прав гражданина, с одной стороны, и юридического лица, с другой стороны.

Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности (п. 1 ст. 152 ГК). Из содержания ст. 152 ГК следует, что имеется в виду опровержение по суду таких сведений, которые: 1) порочат честь и достоинство гражданина, 2) распространены ответчиком, 3) не соответствуют действительности.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникших при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан и организаций» от 18 августа 1992 г. № 11 разъяснено, что понимается под каждым из перечисленных условий.

Порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют его честь и достоинство.

Под распространением сведений, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и другие средства массовой информации, изложение в судебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе устной, форме нескольким лицам или хотя бы одному лицу.

Опровержение таких сведений в СМИ должно последовать в тех же СМИ.

Истец доказывает лишь сам факт распространения порочащих его сведений лицом, к которому предъявлен иск. Обязанность доказывания соответствия действительности распространенных сведений возлагается на ответчика.

Специальный порядок установлен для опровержения сведений, содержащихся в документе, исходящем от организации: такой документ подлежит замене.

3.

Статья 151 ГК определяет моральный вред как причинение гражданину физических или нравственных страданий.

Если моральный вред причинен гражданину посягательством на принадлежащее ему нематериальное благо, то он, при наличии предусмотренных законом условий, возмещается независимо от того, предусмотрено ли такое возмещение специальным законом или нет. Достаточным основанием для этого служит ст. 151 ГК.

А вот если моральный вред причинен посягательством на какое-либо материальное благо, которое находит свое выражение в имущественном праве, то он подлежит возмещению лишь тогда, когда существует специальный закон, такое возмещение предусматривающий. Таковым законом является, в частности, Закон РФ «О защите прав потребителей».

В ст. 151 ГК предпринята попытка найти ориентиры, из которых суд мог бы исходить при определении размеров компенсации морального вреда. Суд принимает во внимание:

- степень вины нарушителя, иные заслуживающие внимания обстоятельства;
- степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под нематериальными благами?
2. Дайте определение морального вреда?
3. Что понимается под порочащими гражданина сведениями?
4. Распространяется ли исковая давность на требования по защите личных неимущественных прав?
5. Подлежит ли возмещению моральный вред в случае нарушения имущественных прав?

Лекция 17.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

1. Понятие и виды обязательств
2. Субъекты обязательств. Обязательства с множественностью лиц
3. Обязательства с участием третьих лиц
4. Перемена лиц в обязательстве
5. Исполнение обязательств
6. Прекращение обязательств

1.

В соответствии со ст. 307 ГК РФ **обязательство –** это правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие имущественного характера (передача имущества, выполнение работы, уплата денег и т. п.), либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения такой обязанности.

Обязательства представляют собой способ перемещения присвоенного гражданином или юридическим лицом имущества. Обязательственные правоотношения носят относительный характер

Субъектами обязательств могут быть граждане, юридические лица, а в некоторых случаях – публичные образования.

Объектом (предметом) обязательства являются вещи, деньги, ценные бумаги, услуги, работы, права требования и т.д. Содержанием обязательства являются право требовать исполнения обязательства и обязанность произвести такое исполнение.

Основания возникновения обязательств весьма разнообразны. К ним относятся различные юридические факты:

- договоры
- причинение вреда
- неосновательное обогащение
- акты государственных органов и органов местного самоуправления
- судебные решения
- односторонние сделки
- события и другие.

Обязательства могут быть классифицированы по различным основаниям.

По основаниям возникновения обязательства делятся на 2 большие группы: договорные и внедоговорные.

Е.А. Суханов по основаниям возникновения все обязательства делит на 3 группы:

- обязательства из договоров и иных сделок;
- обязательства из неправомерных действий (деликты, неосновательное обогащение);
- обязательства из иных юридических фактов (поступки, события).

Договорные обязательства как наиболее распространенный вид обязательств подвергается еще более детальной систематизации. По предмету договорные обязательства делятся на типы:

а) обязательства по передачи имущества в собственность;

б) обязательства по производству работ;

в) обязательства по реализации результатов творческой деятельности;

г) обязательства по оказанию услуг;

д) обязательства из многосторонних сделок.

В свою очередь, типы договорных обязательств делятся на виды. Например, обязательства по передаче имущества в собственность состоит из таких видов, как купля-продажа, мена, дарение и рента. Виды этих обязательств подразделяются на подвиды. Например, обязательства купли-продажи подразделяются на обязательства из договоров розничной купли-продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения и продажи недвижимости. Последние в свою очередь тоже могут иметь определенные разновидности. Например, среди обязательств по продаже недвижимости выделяются обязательства по продаже предприятий как единых имущественных комплексов.

2.

Субъекты обязательств именуются – должник и кредитор. **Должник –** это лицо, которое обязано совершить определенное действие или воздержаться от него. **Кредитор –** лицо, которое имеет право требовать от должника выполнения его обязанности.

Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц), за некоторым исключением. Например, страхование гражданско-правовой ответственности в пользу потерпевшего.

В некоторых случаях на стороне должника и (или) кредитора может выступать несколько лиц, например, при продаже квартиры, принадлежащей нескольким сособственникам. Такие обязательства называются **обязательствами с множественностью лиц.** В том случае, если несколько лиц выступают на стороне кредитора, такая множественность называется **активной,** а если на стороне должника – **пассивной. Смешанная множественность** означает, что и на стороне должника, и на стороне кредитора выступает несколько лиц.

Обязательства с множественностью должников и (или) кредиторов могут быть:

- Долевыми (ст. 321 ГК);
- Солидарными (ст. 322 – 326 ГК);
- Субсидиарными (ст. 399 ГК).

Обязательства с множественностью лиц предполагаются долевыми, т.е. действует презумпция долевого обязательства. В таких обязательствах каждый из кредиторов имеет право требовать, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими, если иное не предусмотрено законом или условиями конкретного договора (ст.

321 ГК). Долевые обязательства могут быть активными, пассивными и смешанными.

Солидарные обязательства возникают в случаях, предусмотренных законом или договором. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, причем как полностью, так и в части долга.

Если один из солидарных должников исполнил обязательство полностью, он имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. Неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарное обязательство, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников (ст. 325 ГК).

При солидарности на стороне кредитора любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. Исполнение обязательства полностью одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения остальным кредиторам. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними (ст. 326 ГК).

Законом, иными правовыми актами или договором может быть предусмотрено, что при неудовлетворении требования кредитора основным должником оно может быть предъявлено в неисполненной части **другому (субсидиарному, дополнительному) должнику** (п. 1 ст. 399 ГК). Например, у основного («материнского») общества возникает субсидиарная обязанность по оплате долгов его дочерней компании в случае банкротства последней по вине «материнского» общества (абз. 3 п. 2 ст. 105 ГК). Субсидиарные обязательства имеют место при множественности лиц на стороне должника, т.е. могут быть либо пассивными, либо смешанными. От долевых и солидарных обязательств они отличаются невозможностью для кредитора предъявить требование об исполнении обязательства полностью или в части сразу же к субсидиарному должнику, минуя основного.

Субсидиарное обязательство и пассивное солидарное обязательство представляют собой разновидности гражданско-правовой ответственности

3.

Третьи лица в обязательстве – это лица, которые не являются сторонами в обязательстве. В случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства. Так, например,

ст. 430 ГК РФ предусматривает в качестве основания для возникновения такого обязательства в пользу 3 лица.

Договором в пользу 3 лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или неуказанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Например, договоры ОСАГО заключаются в пользу третьих лиц – потерпевших в результате ДТП.

Обязательство не может создавать обязанности для 3 лиц, но может служить основанием для возникновения этих обязанностей, например, основное обязательство может породить регрессную ответственность или возложение должником исполнения своего долга на 3 лицо. **Регрессным** называется обязательство, в силу которого должник обязан совершить для кредитора определенные действия в связи с тем, что кредитор совершил аналогичные действия в пользу иного лица вместо должника или по его вине. Так, солидарный должник, полностью исполнивший обязательство, получает право обратного требования (регресса) к остальным содолжникам (п. 2 ст. 325 ГК).

Обязательство, исполняемое 3 лицом, представляет собой возложение должником исполнения своего долга на 3 лицо и не влечет перевод долга. Кредитор обязан принять исполнение обязательства 3 лицом, если только обязанность должника лично произвести исполнение прямо не вытекает из закона или условий обязательства.

4.

В период действия обязательства по общему правилу возможна замена участвующих в нем лиц при сохранении самого обязательства. Дело может касаться либо перемены кредитора, именуемой переходом права требования, либо перемены должника, именуемой переводом долга, либо даже замены обоих этих участников. Замена участников обязательства может осуществляется по соглашению сторон и по закону (например, в результате универсального правопреемства в правах кредитора, или вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем). Замена участвующих в обязательстве лиц не допускается, если обязательства носят строго личный характер (например, уплата алиментов, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью и др.).

Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором. Должника необходимо уведомить о переходе прав к новому кредитору. Если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав

кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим для него неблагоприятных последствий. В этом случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору (п. 3 ст. 382 ГК).

Право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права.

Переход прав кредитора к другому лицу на основании закона возможен:

- В результате универсального правопреемства
- По решению суда
- При суброгации
- Вследствие исполнения обязательства должника его поручителем.

Цессия представляет собой передачу прав в силу заключенной между прежним кредитором (цедентом) и новым кредитором (цессионарием) сделки либо на основании иных предусмотренных законом юридических фактов, приводящих к замене кредитора в обязательстве.

Суброгация – один из вариантов замены кредитора в обязательстве, состоящий в переходе права требования к новому кредитору в размере реально произведенного им прежнему кредитору исполнения.

Понятие суброгации пришло из страхового права, согласно нормам, которого к страховщику, выплатившему возмещение застрахованному лицу, переходит право требования последнего к лицу, ответственному за причиненные убытки, но в пределах фактически выплаченной страховщиком суммы.

В отличие от цессии суброгация возникает только на основании закона, и объем прав требования, переходящий к новому кредитору, ограничен суммам, выплаченными первоначальному кредитору.

Перевод долга означает замену должника, фигура которого имеет важное значение для кредитора. В связи с этим перевод долга на другое лицо допускается с согласия кредитора (п. 1 ст. 391 ГК). Подобно цессии, перевод долга также может происходить как в силу договора, так и на основании закона.

5.

Основная цель обязательства – определенный правовой результат, который достигается через исполнение обязательства (например, приобретение права собственности по договору купли-продажи и т.д.). В соответствии со ст. 309 ГК обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких

условиях и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (**принцип надлежащего исполнения обязательств).**

Обязательства должны исполняться обоими субъектами. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом, например, в лично-доверительных (фидуциарных) сделках (**принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств).**

Обязательство должно быть исполнено в натуре **(принцип реального исполнения обязательства).** Данный принцип означает необходимость совершения должником именно тех действий, которые предусмотрены содержанием обязательства. По общему (впрочем диспозитивному) правилу должник, исполняющий обязательство хотя бы и ненадлежащим образом (например, с просрочкой или частично), не освобождается от обязанности его дальнейшего исполнения в натуре, тогда как должник вовсе не исполнивший свое обязательство, такой обязанности не несет, но должен возместить все причиненные этим убытки (сравнить п.1 и 2 ст. 396 ГК), включая возможное исполнение этого обязательства за его счет другим лицом.

Последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь предусмотрены в ст. 398 ГК. В случае неисполнения такого обязательства кредитор вправе требовать отобрания этой вещи у должника и передачи ее кредитору. Это право отпадает, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления. Если вещь еще не передана, преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить – тот, кто раньше предъявил иск. Вместо требования передать ему вещь, являющуюся предметом обязательства, кредитор вправе потребовать возмещения убытков.

Исполнение обязательства должно быть произведено:

- Надлежащим должником;
- Надлежащему кредитору;
- В надлежащий срок;
- В надлежащем месте;
- Надлежащим способом.

Исполнение обязательства **надлежащим должником** не ограничивает право должника возложить исполнение на третье лицо в соответствии со ст. 313 ГК, если, конечно, это обязательство не носит

личного характера. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом.

Исполнение обязательства **надлежащему кредитору** означает, что исполнение обязательства должно быть произведено самому кредитору или его представителю, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства.

Исполнение обязательства **в надлежащий срок** означает, что если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, , соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. По общему правилу, обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении.

Досрочное исполнение обязательства допускается, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства. Однако досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, допускается только в случаях предусмотренных законом или условиями обязательства (ст. 315 ГК).

Обязательство должно быть исполнено **в определенном месте.** Общие диспозитивные правила об этом предусмотрены в ст. 316 ГК. Исполнение должно быть произведено:

1. по обязательству передать недвижимое имущество – в месте нахождения этого имущества;
2. по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
3. по другим обязательствам предпринимателя передать имущество – в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
4. по денежному обязательству – в месте жительства (или нахождения) кредитора в момент возникновения обязательства;
5. по всем другим обязательствам – в месте жительства (нахождения) должника.

Способы исполнения обязательства также должны быть указаны в договоре. Так, по общему правилу обязательство должно быть исполнено

в целом. Кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства, а также не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

6.

Обязательственные правоотношения, в отличие от вещных, по самой своей природе не могут бессрочными.

Обязательства прекращаются в силу определенных юридических фактов. Одни из них погашают обязательство по воле его участников и являются сделками. Другие основания не относятся к сделкам и прекращают обязательство независимо от достижения его цели.

К первым относятся:

1. **Надлежащее исполнение.** Кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения полностью или в соответствующей части (ст. 408 ГК).

2. Отступное. По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т. п.) (ст. 409 ГК).

3. Зачет встречного требования. 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. 410-412 ГК). Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований, дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 29 декабря 2001 г. № 65 (Вестник ВАС РФ. 2002. № 3).

4. Новация. Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (ст. 414 ГК).

5. Прекращение долга – это освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК).

Основания прекращения обязательств, не являющиеся сделками:

1. **Совпадение должника и кредитора в одном лице** (ст. 413 ГК). Например, после смерти наследодателя наследник, являющийся кредитором наследодателя, стал одновременно должником.

2. **Принятие специального акта государственным органом**, с изданием которого исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично (ст. 417 ГК).

3. **Смерть гражданина, участвовавшего в обязательстве личного характера** (ст. 418 ГК).

4. **Ликвидация юридического лица** (ст. 419 ГК).

Перечень оснований прекращения обязательств не является исчерпывающим.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение обязательства?
2. Что означает цессия?
3. Как определяется место исполнения обязательства?
4. Какие принципы исполнения обязательств предусмотрены в гражданском праве?
5. Что подразумевает принцип реального исполнения обязательства?
6. Перечислите основания прекращения обязательств не являющихся сделками?
7. В каких случаях возможно совпадение кредитора и должника в одном лице?
8. Что означает новация обязательства?
9. Допускается ли досрочное исполнение обязательства?
10. Каковы условия зачета встречного требования?

Лекция 18.

СПОСОБЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

1. Понятие способов обеспечения обязательств
2. Залог
3. Удержание. Поручительство. Задаток.
4. Банковская гарантия
5. Неустойка.

1.

Способы обеспечения исполнения обязательств подразделяются на акцессорные (дополнительные) и неакцессорные.

Акцессорные способы обеспечения исполнения обязательств представляют собой обязательства, взаимосвязанные и взаимозависимые от основных обязательств.

Свойство акцессорности выражается в следующем:

1. недействительность основного обязательства влечет недействительность акцессорного
2. недействительность акцессорного обязательства не влечет недействительности основного
3. прекращение основного обязательства влечет прекращение акцессорного

4. переход прав по основному обязательству влечет переход прав к новому кредитору и по акцессорному обязательству, за исключением случаев, предусмотренных договором или законом
5. изменение основного обязательства влечет прекращение акцессорного, за исключением случаев, когда должник по акцессорному обязательству согласен нести свою обязанность и дальше
6. с истечением срока исковой давности по требованию из основного обязательства истекает срок исковой давности и по акцессорному обязательству.

Примерами акцессорных обязательств являются задаток, поручительство, залог и иные.

представляют собой обязательства, взаимосвязанные, но не зависимые от основных обязательств. Таковым является банковская гарантия. Банковская гарантия не прекращается с прекращением основного обязательства и не признается недействительной в случае недействительности основного обязательства.

2.

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом (п. 1 ст. 334 ГК)

У залогодателя не возникает права собственности на заложенное имущество. Залогодержатель приобретает лишь преимущественное перед другими кредиторами право на удовлетворение своих требований из заложенного имущества.

Наряду с нормами ГК РФ, к договору о залоге применяются Закон РФ от 29 мая 1992 г. «О залоге», в части, не противоречащей ГК, ФЗ от 16 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)» и другие НПА. Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением арбитражными судами норм ГК о залоге, дан в Информационном письме Президиума ВАС ОФ от 15 января 1998 г. № 26.

Основаниями возникновения залога являются договор и закон (в случае ипотечного кредитования).

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за некоторым исключением (ст. 336 ГК).

Не могут быть предметом залога:

1. вещи, изъятые из оборота;
2. вещи, залог которых прямо запрещен законом (например, культурные ценности, хранящиеся в государственных или муниципальных музеях, архивах и т.д.);
3. права неразрывно связанные с личностью кредитора.

В ГК особо выделяется возможность залога вещей и имущественных прав, которые залогодатель приобретет в будущем.

Плоды, доходы, продукция от заложенной вещи принадлежат залогодержателю, если иное не указано в договоре.

Предмет залога не может быть определен как «денежные средства, находящиеся на банковском счете».

Сторонами залогового правоотношения выступают залогодатель и залогодержатель. **Залогодатель** – лицо, принявшее имущество в залог. В качестве залогодателя может выступать как сам должник, так и третье лицо. Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения. Недвижимые вещи могут быть переданы в залог субъектом права хозяйственного лишь с согласия собственника. **Залогодержатель** – это лицо, принявшее имущество в залог. В качестве залогодержателя выступает кредитор по основному обязательству.

Один и тот же предмет залога может быть передан нескольким залогодержателем по различным основаниям. Если имущество, находящееся в залоге, становится предметом еще одного залога в обеспечение другого требования **(последующий залог),** требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости этого имущества после требований предшествующих залогодержателей. Последующий залог допускается, если он не запрещен предшествующими договорами о залоге.

Содержание договора о залоге включает в себя следующие **существенные условия:**

- предмет залога и его оценка
- существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом
- указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме. Форма договора ипотеки – нотариальная. Более того, договор об ипотеке подлежит государственной регистрации.

В некоторых случаях договор о залоге может быть оформлен с помощью ценных бумаг. Так, например, в соответствии со ст. 13 ФЗ «Об ипотеке» права залогодержателя могут быть удостоверены закладной, которая является ценной бумагой.

В зависимости от того, у какой из сторон остается предмет залога, различают

- залог без передачи имущества залогодержателю
- залог с передачей имущества залогодержателю (заклад).

В соответствии со ст. 357 ГК **залогом товаров в обороте** признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имуществу при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге.

В качестве особого вида залога законодательством выделен залог вещей в ломбарде (ст. 358 ГК). **Ломбарды** - это специализированные организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью. Данная деятельность заключается в принятии ломбардами от граждан в залог движимого имущества, в обеспечение краткосрочных кредитов. Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Ломбард несет ответственность за утрату и повреждение заложенных вещей, если не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы. В случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать это имущество в порядке, установленном для реализации заложенного имущества (смотреть ст. 350 ГК). После этого требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения. Правила кредитования граждан ломбардами под залог принадлежащих гражданам вещей устанавливаются законом в соответствии с ГК РФ.

Обращение взыскания на заложенное имущество возможно в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником основного обязательства.

Порядок обращения взыскания на заложенное имущество может быть судебным и без обращения в суд.

По общему правилу обращение взыскания на заложенное недвижимое имущество производится по решению суда. Одновременно ГК предусматривает возможность избежать судебного разбирательства на основании нотариального соглашения сторон, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога (если предметом залога является недвижимое имущество).

Общее правило об обращении взыскания на движимое имущество изложено в виде диспозитивной нормы и предусматривает судебный

порядок, если иное не предусмотрено соглашением сторон. Такой договор может быть заключен в простой письменной форме.

Случаи, когда внесудебный порядок не допускается:

1. когда для заключения договора залога требовалось согласие или разрешение другого лица;
2. если предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или культурную ценность для общества;
3. когда залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно;
4. когда предметом ипотеки является предприятие в целом;
5. когда предметом ипотеки является имущество, находящееся в общей собственности и кто-либо из сособственников не дает согласия на реализацию.

3.

Удержание. Особое место среди способов обеспечения исполнения обязательства занимает удержание, представляющее собой одну из мер оперативного воздействия. Право удержания вещи может возникнуть у кредитора при неисполнении должником обязательства по оплате вещи, возмещению убытков и иных издержек, связанных с вещью, а потому представляет собой субъективное право, входящее в содержании этого обязательства.

Поручительство. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК).

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

Обеспечительная функция поручительства проявляется в том, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником основного обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник.

Обзор практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами норм ГК о поручительстве, дан Информационном письме Президиума ВАС РФ от 20 января 1998 г. № 28.

Задаток. 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 (ст. 380 ГК).

Задаток выполняет 3 функции:

- платежная (в качестве задатка выплачивается определенная денежная сумма);
- доказательственная (задатком подтверждается заключение основного договора);
- обеспечительная (задаток влечет неблагоприятные последствия для стороны, которая не исполнит обязательство надлежащим образом; об этом подробнее чуть ниже).

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

Задаток влечет неблагоприятные последствия для той стороны основного обязательства, которая не исполнит обязательство надлежащим образом. **Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.** Согласно п. 3 ст. 380 ГК в случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Банковская гарантия. 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).

Банковская гарантия представляет собой одностороннюю сделку, которая совершается гарантом.

Признаки банковской гарантии:

- Безотзывность банковской гарантии, если в ней не предусмотрено иное
- Непередаваемость прав по банковской гарантии, если в ней не предусмотрено иное
- Возмездность. За выдачу банковской гарантии принципал (должник) уплачивает вознаграждение
- Независимость банковской гарантии от основного обязательства.

Исполнение обязательств, вытекающих из банковской гарантии, начинается с момента предъявления гаранту (банку) бенефициаром (кредитором) письменного требования об уплате денежной суммы по

банковской гарантии с приложением необходимых (указанных в гарантии) документов.

При получении требования гарант (банк) обязан незамедлительно уведомить об этом принципала (должника) и передать последнему копию требования.

Гарант должен рассмотреть данное требование в разумный срок и установить, соответствует ли это требование условиям гарантии (п. 2 ст. 375 ГК). Причем гарант не обязан осуществлять проверку соответствия документов фактическим обстоятельствам, но обязан проверить их на предмет соответствия условиям гарантии.

Согласно п. 1 ст. 376 ГК, если требование не соответствует условиям гарантии либо представлены по окончании определенного в гарантии срока, гарант отказывает бенифициару (кредитору) в удовлетворении его требования.

Сам по себе отказ гаранта уплатить денежную сумму не означает прекращения гарантийного обязательства. Поэтому до истечения срока, на который выдана банковская гарантия, бенефициар может сколько угодно раз требовать уплаты денежной суммы, пока его просьба не будет удовлетворена.

Банковская гарантия не прекращается при прекращении основного обязательства. **Обязательства гаранта (банка) перед бенефициаром (кредитором) по гарантии прекращается:**

1. уплатой бенефициару суммы, на которую выдана банковская гарантия;
2. окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана;
3. вследствие отказа бенефициара (кредитора) от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту (банку);
4. вследствие отказа бенефициара (кредитора) от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств (ст. 378 ГК).

Этот перечень оснований является исчерпывающим.

Обзор практики разрешения споров, связанных с применением норм ГК о банковской гарантии, дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 27.

4.

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 (ст. 330 ГК).

В отличие от взыскания убытков, причинение и размер которых должен быть доказан в суде, по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Оно может быть включено в основной договор.

В соответствии со ст. 333 ГК, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Не могут быть признаны основаниями для снижения неустойки такие обстоятельства, как тяжелое финансовое положение должника, задержка перечисления на его расчетный счет денежных средств покупателями продукции, отказ поручителя от уплаты истцу суммы истребуемого долга и т.д. Обзор практики применения арбитражными судами ст. 333 ГК дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 14 июля 1997 г. № 17.

Классификация видов неустойки может быть произведена по различным основаниям.

В зависимости от способа определения различают ***пени*** и ***штраф***. Пени определяются в процентном соотношении к сумме неисполненного или просроченного исполнением обстоятельства за каждый период просрочки (например, за каждый день просрочки). Штраф исчисляется в виде твердой суммы.

В зависимости от основания возникновения права на неустойку различают ***законную*** и ***договорную***.

В зависимости от соотношения с убытками можно выделить 4 вида неустойки (ст. 394 ГК):

- **зачетная** (неустойка, при которой убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой);
- **исключительная** (когда допускается взыскание только неустойки);
- **альтернативная** (неустойка, при которой по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки);
- **штрафная** (неустойка, при которой убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки).

В том случае, если иное не предусмотрено законом или договором, действует презумпция зачетной неустойки.

Контрольные вопросы

1. Что означает акцессорность обязательства?
2. Какие способы обеспечения исполнения обязательств предусмотрены в Гражданском кодексе РФ?
3. Дайте определение залога?
4. Что не может быть предметом залога?
5. Какие особенности залога вещей в ломбарде вы можете назвать?

6. Какое имущество может быть предметом залога в ломбарде?
7. Что означает последующий залог, и в каких случаях он допускается?
8. Как осуществляется обращение взыскания на заложенное имущество?
9. Как вы понимаете твердый залог?
10. Охарактеризуйте обеспечительную функцию задатка?
11. Дайте определение банковской гарантии?
12. Какую ответственность несет поручитель перед кредитором за неисполнение обязательства должником?
13. Что означает презумпция зачетной неустойки?

Лекция 19.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР

1. Понятие и виды договоров
2. Заключение договора
3. Расторжение и изменение договора

1.

В соответствии со ст. 420 ГК **договором** признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор принято рассматривать в трех значениях:

1. **как сделку**. В связи с этим к договорам применяются правила о двусторонних и многосторонних сделках;
2. **как обязательство**. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено специальными нормами ГК РФ о договорах;
3. **как документ**, в котором зафиксированы права и обязанности сторон, если договор требует письменной формы.

Одним из основных принципов заключения договоров является **принцип свободы договора** (ст. 1 и 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 ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Так, например, заключить предварительный договор, стороны обязуются в будущем заключить основной договор.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров (смешанный договор).

Виды договоров. В научной литературе приводятся различные классификации договоров.

В зависимости от количества сторон различают **двусторонние** и **многосторонние** (например, договоры простого товарищества) договоры.

В зависимости от момента заключения различают **консенсуальные** и **реальные**. Консенсуальными считаются договоры, заключенные с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора и придания ему необходимой формы. Реальные договоры считаются заключенными с момента совершения определенных действий, в частности с момента передачи денег, имущества (договор займа, договор доверительного управления).

В зависимости от распределения прав и обязанностей между сторонами различают **односторонние** и **двусторонние** (корреспондирующие) договоры. В односторонних договорах у одной из сторон имеются только права, а у другой только обязанности (договор дарения, займа). В двусторонних договорах у каждой из сторон имеются и права, и обязанности (договор купли-продажи, аренды).

В зависимости от предоставления встречного удовлетворения договоры делятся на **возмездные** и **безвозмездные**.

В зависимости от субъектного состава различают предпринимательские (т.е., когда в качестве сторон выступают субъекты предпринимательской деятельности) и договоры с участием потребителей (т. е. когда в качестве одной из сторон выступает гражданин, приобретающий, товары, работы, услуги для личных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью).

Также можно выделить договоры, предусмотренные и не предусмотренные законодательством, простые и смешанные, основные и дополнительные (акцессорные) и другие. К дополнительным договорам относятся договоры, предусматривающие способы обеспечения исполнения обязательств (залог, задаток, поручительство и т.д.).

Особо законодательством выделены такие виды договоров, как публичный договор (ст. 426 ГК), договор присоединения (ст. 428 ГК), предварительный договор (ст. 429 ГК), договор в пользу третьих лиц (ст. 430 ГК).

В соответствии со ст. 426 ГК **публичным договором** признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования и т. п.).

Признаки публичного договора:

1. одной из сторон договора является коммерческая организация;
2. по характеру своей деятельности данная организация должна осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказания услуг в отношении каждого, кто к ней обратится, что является исключением из принципа свободы договора. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается;
3. коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами;
4. цена товаров, работ и услуг, а также иные условия устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Договор присоединения отличается от других договоров по способу заключения.

В соответствии со 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. Таким образом, присоединяющаяся сторона не может обсуждать условия договора.

Предварительный договор – это договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (ст. 429 ГК).

В предварительном договоре должны быть указаны все существенные условия основного договора, иначе договор является недействительным.

Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме.

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 течении года с момента заключения предварительного договора.

Если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Договор в пользу третьего лица – это 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 (ст. 430 ГК). Так, например, договор доверительного управления может быть заключен не в пользу учредителя управления, а в пользу третьего лица (выгодоприобретателя).

2.

Для заключения гражданско-правового договора необходимо достигнуть соглашения по всем существенным условиям договора и придать договору соответствующую форму.

Существенные условия договора – это условия, без которых договор считается незаключенным. К ним относятся:

- условия о предмете (например, предметом договора купли-продажи является имущество, передаваемое по договору);
- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные (например, в соответствии с п. 1 ст. 339 ГК существенными условиями договора о залоге являются: предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения основного обязательства, указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество);
- условия, которые названы в законе или иных правовых как необходимые для договора данного вида (например, договор страхования невозможен без определения страхового случая);
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, упаковка в договоре купли-продажи, если предмет договора предназначен для подарка).

В договоре присутствуют не только существенные, но и другие условия. В науке их называют и классифицируют по-разному. Так, например, выделяют условия, предписываемые законом, и инициативные условия, обычные и случайные. В частности, обычные условия не установлены договором, но регулируются диспозитивными нормами (например, цена в возмездных договорах в соответствии со ст. 424 ГК).

Форма договора. К форме договора применяются нормы о форме сделок. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной

для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма (смотреть ст. 434 ГК).

Порядок заключения договор включает в себя следующие две стадии: оферту и акцепт.

Оферта – адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна удовлетворять определенным требованиям:

- должна иметь конкретный адресат;
- должна содержать предложение, которое достаточно определенно и явно выражает намерение лица заключить договор;
- должна содержать существенные условия договора.

Оферта отличается от рекламы и иных предложений, адресованных неопределенному кругу лиц, которые рассматриваются, как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Разновидностью оферты является публичная оферта. **Публичная оферта** – это содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

До получения оферты ее адресатом она ни как не связывает оферента и он вправе ее отозвать и тем самым снять предложение заключить договор.

Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным, безоговорочным, совершенным в срок, установленный в оферте. Акцепт на иных условиях не является акцептом, это отказ от оферты и одновременно новая оферта.

Молчание по общему правилу рассматривается как отказ от заключения договора, если иное не предусмотрено законом или договором.

Акцепт также может быть выражен в виде действий по выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ и т.п.).

Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте.

Последствия получения акцепта с опозданием предусмотрены в ст. 442 ГК: в случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным.

Момент заключения договора определяется в ст. 433 ГК. Договор признается заключенным:

- в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта;
- с момента передачи соответствующего имущества, если в соответствии с законом для заключения договора необходима передача имущества (смотреть ст. 224 ГК);
- с момента его государственной регистрации, если она предусмотрена.

В некоторых случаях заключение договора является обязательным для сторон (например, публичный договор, заключение основного договора, предусмотренного предварительным договором, при заключении договора с лицом, выигравшим торги - ст. 447 ГК). Обязательным для банка является заключение договора банковского счета с клиентами (п. 2 ст. 846 ГК); обязательным является заключение договоров для коммерческих организаций, обладающих монополией на производство отдельных видов продукции; обязательно заключение государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд, если размещение заказа не влечет за собой убытков от производства соответствующей продукции (п. 2 ст. 5 ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд») и т.д. Порядок заключения договора в обязательном порядке предусмотрен статьей 445 ГК.

3.

Основаниями расторжения договора являются:

- соглашение сторон;
- по требованию одной из сторон при существенном нарушении договора другой стороной или в других случаях, предусмотренных ФЗ или договора.
- в случае одностороннего отказа от исполнения (ст. 450 ГК)
- существенное изменение обстоятельств (ст. 451).

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.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым. Так, например, в одностороннем порядке может быть расторгнут договор поручения. В соответствии с п. 2 ст. 977 ГК, доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время.

Особым основанием расторжения или изменения договора является существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК).

Условия расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств:

1. в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
2. изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
3. исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишалась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
4. из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Если договор расторгается по соглашению сторон, соглашение должно быть совершено в той же форме, что и договор.

При расторжении договора в принудительном порядке по инициативе одной из сторон договор расторгается судом.

Если основанием для расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение гражданско-правового договора?
2. Что понимается под возмездным договором?
3. Как вы понимаете реальный договор?
4. Перечислите признаки публичного договора?
5. Охарактеризуйте предварительный договор?
6. Какие условия договора являются существенными?
7. Дайте определение оферты и акцепта?

8. Какие последствия предусмотрены в случае существенного нарушения договора одной из сторон?
9. Что означает существенное изменение обстоятельств как основание прекращения договора?

Лекция 20.

НАСЛЕДОВАНИЕ СОБСТВЕННОСТИ ГРАЖДАН

1. Понятие и основания наследования.
2. Наследование по завещанию.
3. Наследование по закону.
4. Приобретение наследства.
5. Наследование отдельных видов имущества.

1.

Наследование – это переход прав и обязанностей умершего к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент. Наследование является одним из производных способов приобретения права собственности. Вопросы наследования регулируются ч. 3 ГК РФ.

Наследство открывается со смертью гражданина либо вступлением решения суда об объявлении гражданина умершим в законную силу (ст. 1113 ГК РФ). В соответствии со ст. 1154 ГК наследство может быть принято в течение 6 месяцев со дня открытия наследства.

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно (комморианты) и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

Местом открытия наследства является последнее место жительство наследодателя.

Если последнее место жительства наследодателя неизвестно или находится за пределами РФ, местом открытия наследства в РФ признается место нахождения такого наследуемого имущества. Если наследуемое имущество находится в разных местах, местом открытия наследства считается место нахождения недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части (ст. 1115 ГК).

Субъектами наследования являются наследодатель и наследники. В качестве наследодателей могут выступать исключительно физические

лица. В качестве наследников могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. Так отцом ребенка является умерший супруг матери ребенка при условии, что ребенок родился не позднее 300 дней со дня смерти отца.

К наследованию по завещанию могут призываться юридические лица, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию по закону выморочного имущества – РФ.

Ст. 1117 ГК определяет круг лиц, которые в силу своего недостойного поведения лишаются права наследования (недостойные наследники). К ним относятся:

- Граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства. Эти лица не наследуют ни по закону, ни по завещанию. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество;
- Родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства. Они не наследуют по закону;
- Граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Объектами наследственного правопреемства являются принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, имущественные права и обязанности. Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности, права и обязанности, вытекающие из алиментных отношений или право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также личные неимущественные права и другие нематериальные блага. Однако если при жизни наследодателя ему были присуждены денежные суммы, связанные с реализацией названных прав, то они входят в состав наследства.

Ст. 1111 ГК предусмотрены следующие основания наследования: по завещанию и по закону.

2.

Завещание – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти. Завещание является односторонней сделкой, которая совершается только лично гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Не допускается совершение завещания лицами, не достигшими 18 лет, даже с согласия родителей, за исключением эмансипированных граждан и граждан, вступивших в брак до 18 лет.

Содержание завещания.

В завещании могут быть указаны любые лица и любое имущество, которым завещатель желает распорядиться на случай своей смерти. В то же время свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Некоторые наследники имеют право на получение наследства независимо от содержания завещания. К ним относятся:

- Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
- Нетрудоспособные супруг и родители;
- Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, а именно наследники по закону (2-7очереди), если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет;
- Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не относящиеся к наследникам по закону, т.е. лица не указанные в статьях 1142-1145 ГК, если они не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним.

Обязательная доля определяется в размере не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из наследников, имеющих право на обязательную долю, при наследовании по закону.

В завещании может быть указан завещательный отказ (легат) или завещательное возложение. Согласно ст. 1137 ГК **завещательный отказ** – это возложение на одного или нескольких наследников (по закону или по завещанию) исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Пример: на наследника, к которому переходит жилой дом или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. **Завещательное возложение –** это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели.

Например, завещатель вправе возложить на наследника обязанность содержать принадлежавших завещателю домашних животных.

ГК различает следующие разновидности завещаний в зависимости от того, в какой форме они заключаются:

- Нотариально удостоверенное завещание
- Закрытое завещание
- Завещания, приравниваемые к нотариально удостоверенным завещаниям
- Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке
- Завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

1. В качестве общего правила закон устанавливает письменную форму завещания и удостоверение его нотариусом. Нотариально удостоверяемое завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом и собственноручно подписано завещателем (ст. 1125 ГК).
2. Новшеством ГК является предоставление гражданам возможности совершить закрытое завещание, суть которого заключается в том, что его содержание вплоть до открытия наследства известно лишь завещателю (п. 1 ст. 1126 ГК). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Этот конверт запечатывается нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате принятия завещания, фамилии, имени отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону и оглашает завещание. После чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

1. Ст. 1127 ГК определяет круг лиц, чье удостоверение приравнивается к нотариальному. Так, завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, могут быть удостоверены главными

врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц и т.д.

2. Права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть завещаны посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банке, в котором находится этот счет. Завещательное распоряжение должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено уполномоченным служащим банка. Порядок совершения завещательных распоряжений регулируется Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. №351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках».
3. В соответствии со ст. 1129 ГК гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в другой форме, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. Исполняется такое завещание только при том условии, что суд по требованию заинтересованных лиц подтвердит факт совершения завещания именно в такой особой ситуации. Причем указанное требование должно быть заявлено до истечения 6-месячного срока принятия наследства. Такое завещание утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо другой форме.

Отмена и изменение завещания. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию (ст. 1130 ГК).

3.

Если не было составлено завещание или оно является ничтожным, вступает в действие наследование по закону.

Ст. 1142-1148 ГК устанавливают 8 очередей наследников. Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей.

Наследники 1 очереди: дети, супруг, родители наследодателя. Причем права супруга на наследство не умаляют его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью (ст. 1150 ГК).

Наряду с наследниками 1 очереди могут вступать в наследование по праву представления внуки наследодателя и их потомки, т.е. внуки и правнуки призываются к наследованию лишь в том случае, если к моменту открытия наследства нет в живых того из родителей, который был бы наследником (ст. 1146 ГК).

Усыновители и усыновленные в правовом положении приравниваются к родным детям и родителям и, следовательно, также наследуют в 1 очередь.

Наследники 2 очереди: полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери.

Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Наследники 3 очереди: полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследники 4 очереди: прадедушки прабабушки наследодателя.

Наследники 5 очереди: дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

Наследники 6 очереди: 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).

Наследники 7 очереди: пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

К числу наследников по закону относятся также иждивенцы наследодателя:

– Указанные выше лица, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию. Они наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до дня

смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

- Граждане, которые не входят в круг наследников, 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.

Если отсутствуют наследники, как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства имущество умершего считается выморочным и переходит в порядке наследования по закону в собственность РФ (8 очередь). В настоящее время порядок перехода выморочного имущества государству регулируется Положением о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, безхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов, утвержденным Постановлением Совета Министров СССР от 29 июня 1984 г. № 683.

4.

Для приобретения наследства наследник должен его принять. Принятие наследства является односторонней сделкой.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.

ГК определяет два способа принятия наследства:

1. **юридический,** который осуществляется путем подачи по месту открытия наследства нотариусу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство;
2. **фактический,** который состоит в совершении наследником действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, в частности

- вступление во владение или в управление наследственным имуществом;
- принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний 3 лиц;
- произведение за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;

– оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от 3 лиц причитавшихся наследодателю денежных средств (ст. 1153 ГК)

Указанные действия должны быть совершены в течение 6 месяцев со дня открытия наследства. Если срок для принятия наследства пропущен, то он может быть восстановлен судом при наличии уважительных причин.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону или по завещанию (ст. 1156 ГК). Такой переход носит название **наследственной трансмиссии**.

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без их указания. Способы отказа от наследства аналогичны способам принятия наследства. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе и в случае, когда он уже принял наследство. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

Отказаться от наследства в пользу других лиц возможно только в отношении наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства.

Не допускается отказ в пользу кого-либо из указанных лиц:

– от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам
– от обязательной доли в наследстве (ст. 1149 ГК)
– если наследнику подназначен наследник (ст. 1121 ГК)

Доказательством приобретения права на наследство является свидетельство о праве на наследство, которое выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным должностным лицом по истечении 6 месяцев, со дня открытия наследства.

При получении имущества по наследству наследников возникает общая долевая собственность, которая может быть прекращена путем раздела в соответствии со ст. 1165 ГК.

Охрана наследственного имущества. До вступления наследников в права наследования должны быть приняты меры по охране наследственного имущества и управлению им. Эти меры принимаются душеприказчиком, который указывается в завещании, или нотариусом по месту открытия наследства. При открытии наследства за границей такие меры принимаются консульскими органами.

К мерам по охране имущества относятся:

– опись наследственного имущества;
– оценка наследственного имущества;

– передача имущества на хранение кому-либо из наследников или другому лицу по усмотрению нотариуса.

Если имущество требует не только охраны, но и управления, нотариус (душеприказчик) в качестве учредителя доверительного управления заключает договор управления этим имуществом.

Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно в пределах стоимости перешедшего к ним наследственного имущества.

Срок для предъявления требований кредиторами определяется сроками исковой давности, установленными для соответствующих требований.

5.

ГК определяет особенности наследования отдельных видов имущества, в частности:

1. наследование неделимой вещи при разделе наследства (ст. 1168 ГК)
2. наследование предметов обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства (ст. 1169 ГК)
3. наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах (ст. 1176 ГК)
4. наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе (ст. 1177 ГК)
5. наследование предприятия (ст. 1178 ГК)
6. наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 1179 ГК)
7. наследование вещей, ограниченно оборотоспособных (ст. 1180 ГК)
8. наследование земельных участков (ст. 1181)
9. наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию (ст. 1183 ГК)
10. наследование средств транспорта и другого имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях (ст. 1184 ГК)
11. наследование государственных наград, почетных и памятных знаков (ст. 1185)

Контрольные вопросы

1. Какие основания наследования предусмотрены в гражданском праве?
2. Что является местом открытия наследства?
3. Кто такие недостойные наследники?
4. Кто такие коморианты?
5. Какие виды завещаний предусмотрены в Гражданском кодексе РФ?
6. Чем отличается завещательный отказ от завещательного возложения?

7. Сколько очередей наследников предусматривает Гражданский кодекс РФ?
8. Кто относится к числу обязательных наследников?
9. Каков размер обязательной доли в наследстве?
10. Что означает наследственная трансмиссия?
11. В каком порядке исполняется завещание совершенное в чрезвычайных обстоятельствах?
12. Какие способы принятия наследства предусмотрены в гражданском праве?
13. В каких случаях не допускается отказ от наследства в пользу кого-либо?
14. Какие меры могут быть приняты к охране наследственной массы?
15. Кто такие душеприказчики?

Лекция 21.

АВТОРСКОЕ И СМЕЖНОЕ ПРАВО

1. Понятие и признаки права интеллектуальной собственности.
2. Общие положения авторского права.
3. Общие положения смежных прав.
4. Защита авторских и смежных прав.

1.

До настоящего времени наука еще не выработала единого подхода к определению «интеллектуальная собственность».

В соответствии со ст.138 ГК РФ интеллектуальной собственностью признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг.

Признаки интеллектуальной собственности:

1) Объектами интеллектуальной собственности являются нематериальные результаты, которым присущи следующие черты: они не подвержены износу (амортизации), поддаются стоимостной оценке, могут быть выражены в форме, ими может пользоваться неограниченный круг лиц.

В рамках данного понятия различают:

- объекты авторских прав (произведения науки, литературы, искусства, программы для ЭВМ и базы данных.)
- объекты словесных прав (фонограммы, исполнения, постановки, передачи)
- объекты патентных прав (изобретения, полезные модели, и промышленные образцы)
- средства предпринимателей, работ, услуг (фирм, наименования товарных знаков, знаки обслуживания и т.д.)

- нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, интегральных микросхем и т.д.).

2) абсолютный характер исключительных прав, т.е. первичное полномочие на объект творческой деятельности принадлежащей одному лицу (создателю) и закон запрещает неправомерное использование объектов интеллектуальной собственности другими лицами.

3) сложная юридическая конструкция, включающая в себя личные (моральные) и возникающие на их основе имущественные права.

4) срочность исключительных прав.

5) территориальный характер

6) особая специфика возникновения и прекращения для некоторых исключительных прав, например патентных, для возникновения которых необходимо подача заявки в соответствии организации и выдача патента и т.д.

Понятие и право «интеллектуальной собственности» может рассматриваться в объективном и субъективном смыслах

В объективном смысле – это подотрасль группы произведений, включающая в себя нормы права, регулирующие и защищающие права граждан и юридических лиц на результат интеллектуальной деятельности.

В субъективном смысле слова – это исключительные права на объекты интеллектуальной себестоимости, которые включают в себя правомочия по использованию объектов интеллектуальной собственности (как самим создателем так и другими лицами с согласия последнего, за исключением случаев свободного использования.)

Источники правового регулирования

Часть 4 ГК РФ В настоящее время Россия участвует в следующих конвенциях:

1. Всемирная конвенция об авторском праве 1952г.;
2. Бернская конвенция об охране литературной и художественной собственности 1886 (последние изменения внесены в 1971г).
3. Конвекция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971г.
4. Римская конвекция об охране прав артистов, исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961г.и др.

2.

Понятие авторского права Авторское право можно рассматривать в **объективном и субъективном смыслах.** В **объективном смысле** - это подотрасль гражданского права, которая регулирует отношения по использованию и охране прав на произведения науки, литературы и

искусства. В **субъективном смысле** это имущественные и личные неимущественные права авторов и других лиц на объекты авторских прав.

Объекты авторских прав Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства.

Гражданский кодекс не дает определения произведения, но называет его виды.

К ним относятся:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайд фильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- другие произведения

Произведение - это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения. Можно выделить два элемента произведения - нематериальный (совокупность идей, мыслей, образов) и вещественный (форма его выражения - рукопись, рисунок, скульптура и т.д.) элементы.

Особыми объектами авторских прав являются программы для ЭВМ и базы данных, охраняемые в соответствии со специальным законом. **Программа** для **ЭВМ** - это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, получен-

ные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Авторское право распространяется не только на обнародованные, но и необнародованные произведения, которые существуют в какой-либо объективной форме. ГК называет некоторые из таких форм:

- письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.);
- устная (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.);
- звуко- и видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.д.);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- и фотокадр и т.д.);
- объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.).

При этом авторское право не связано с правом собственности на вещественный объект, в котором выражено произведение. Купив книгу, покупатель не приобретает прав на использование произведения, выраженного в этой книге: он не сможет опубликовать ее, распространять ее экземпляры и т.д. Поскольку действие ГК не распространяется на охрану идей, методов, концепций и т.п. Можно сказать, что авторское право фактически охраняет форму произведения, а не его содержание.

Части произведений, в том числе и их названия, также охраняются авторским правом при условии, что они являются результатами творческой деятельности и могут использоваться самостоятельно. В противном случае на часть произведения или его название не распространяется действие авторских прав.

Гражданский кодекс определяет перечень произведений, не являющихся объектами авторского права. К ним относятся: - официальные документы;

- государственные символы и знаки;
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Например, авторское право не охраняет информацию о номерах телефонов в телефонных справочниках, но охраняет форму, в которой эта информация выражена.

Возникновение и осуществление авторских прав. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется выполнение каких-либо формальностей, в том числе регистрации объектов и прав на них. Факультативная регистрация государственным органом - Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и

товарным знакам - производится в отношении программ для ЭВМ и баз данных.

Для того, чтобы проинформировать читателей и других пользователей об авторских правах, обладатель исключительных авторских прав может проставлять знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:

- латинской буквы С в окружности;
- имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;
- года первого опубликования произведения. Например, © Иванов Борис Борисович, 2002.

Субъекты авторских прав Субъектами авторского права являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении произведения. Согласно положениям ГК, а также с учетом норм ГК РФ - это могут быть граждане РФ, иностранцы, их наследники, иные правопреемники, а также государство в целом. Права на произведения для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими фактами - создание произведений.

Субъектами авторского права являются прежде всего авторы произведений, то есть лица, творческим трудом которых данное произведение создано, а также создатели производных (зависимых) произведений, таких как переводы, переработки, аранжировки и т.д. Для последующего использования производных произведений необходимо получить согласие как автора оригинального произведения, так и автора переработки, перевода.

Произведения могут быть созданы совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство). Авторское право принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Различают два вида соавторства: делимое и неделимое. Если в произведении можно выделить части, созданные творческим трудом каждого из соавторов, то это делимое соавторство (например, музыка и слова песни, отдельные главы учебника). В неделимом соавторстве такие части выделить нельзя, например, произведения братьев Гримм, Ильфа и Петрова.

Содержание авторских прав. В соответствии с ГК РФ автору в отношении его произведения принадлежат имущественные и неимущественные авторские права. К личным неимущественным правам относятся:

-право авторства;

- право на имя;

- право на обнародование, включая право на отзыв;
- право на защиту репутации автора.

Право авторства - это право признаваться автором произведения. Нарушение данного права довольно часто имеет место на практике.

Право на имя - право использовать произведение под своим именем, псевдонимом или анонимно. При использовании произведения анонимно автор приобретает права и обязанности под своим подлинным именем, но через представителя, в качестве которого выступает, как правило, издатель.

Право на защиту репутации автора - право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора). Так, незаконная переработка произведения сопровождается незаконным использованием переработанного произведения, а также нарушением права на неприкосновенность произведения.

Важным личным правомочием автора является **право на обнародование** - обеспечение доступа к произведению третьих лиц. Это право не может переходить по договору. Автор реализует свое право на обнародование произведения при заключении договора о первом использовании необнародованного произведения или при передаче его работодателю.

Право на обнародование произведения включает в себя **право на его отзыв,** в соответствии с которым автор имеет право отказаться от ранее принятого решения обнародовать данное произведение. При этом особо отмечается, что автор может осуществить свое право при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду.

В судебной практике довольно часто встречаются дела, связанные с защитой личных неимущественных прав.

Следующая группа прав - **имущественные права,** режим которых регламентирован ГК. В ч. 1 ст. 16 закреплено исключительное право автора на использование созданного им произведения, в том числе право:

- воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
- распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);
- импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
- публично показывать произведение (право на публичный показ);

- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
- переводить произведение (право на перевод);
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Срок действия авторских прав. Исключительные авторские, права действуют в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения.

Исключение составляют право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора, которые охраняются бессрочно.

Охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом Российской Федерации.

Исчисление сроков охраны авторских прав начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока (например, год опубликования произведения или год смерти автора).

3.

Объекты смежных прав. К объектам смежных прав относятся постановки, исполнения, радио- и телевизионные передачи, фонограммы.

Под **исполнением** следует понимать представление произведений, фонограмм, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком).

Фонограмма - это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков, в том числе не охраняемых авторским правом, например, шум леса, пение птиц и т.д. Исключительные права на

фонограмму подлежат охране независимо от того, записано на ней охраняемое авторским правом произведение или нет.

Передача организации эфирного и кабельного вещания передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией.

В отличие от объектов авторских прав не каждый объект смежных прав включает в себя творческий элемент. Творческий характер присущ в определенной мере исполнительской деятельности артистов, режиссеров, постановщиков. Исполнения и постановки можно признать в большинстве случаев результатами творческой деятельности.

Субъекты смежных прав. Разграничение авторских и смежных прав можно провести по субъектному составу. Так, если автором произведения может быть только физическое лицо, чьим творческим трудом создано произведение, то субъектом смежных прав наряду с физическими лицами могут быть и юридические лица.

В качестве **исполнителей** могут выступать артисты, актеры, музыканты, танцоры, певцы, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы или искусства, а также режиссеры-постановщики спектаклей, дирижеры. **Производителями фонограмм** являются лица, осуществляющие звуковую запись исполнения или иных звуков на любом материальном носителе. В качестве производителя фонограммы может выступать как юридическое, так физическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения. При отсутствии доказательств иного производителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого обозначено на фонограмме или содержащем ее футляре обычным способом. Под **организациями эфирного и кабельного вещания** понимаются радиостанции, телевизионные компании, организации, ведущие передачи по каналам кабельного телевидения.

Возникновение и осуществление смежных прав. Смежные права возникают так же, как и авторские, независимо от выполнения каких-либо формальностей. Для оповещения о своих правах может использоваться знак охраны, помещаемый на экземпляре или футляре фонограммы и состоящий из трех элементов:

- латинской буквы Р в окружности;
- наименования обладателя исключительных смежных прав;
- года первого опубликования фонограммы.

Срок действия смежных прав. Имущественные права исполнителя действуют в течение 50 лет после первого исполнения или постановки. Права исполнителя на имя и на защиту исполнения или постановки от

всякого искажения или иного посягательства как личные неимущественные права охраняются бессрочно. Права производителя фонограммы действуют в течение 50 лет после первого опубликования фонограммы либо в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока.

Права организации эфирного и кабельного вещания действуют в течение 50 лет после осуществления такой организацией первой передачи в эфир или по кабелю.

Наследники и иные правопреемники приобретают права на оставшийся срок.

4.

Способы защиты авторских и смежных прав. Нарушение авторских и смежных прав состоит в незаконном изготовлении и распространения контрафактных экземпляров произведений. **Контрафактные произведения** - это произведения, выпущенные с нарушением авторских и смежных прав. Обладатели исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя

- возмещения убытков либо
- выплаты компенсации:
- в размере от 10 тысяч рублей до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда, арбитражного суда или третейского суда исходя из характера нарушения;
- в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере стоимости 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.

Обладатели исключительных прав вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения независимо от наличия или отсутствия убытков.

При определении размера компенсации суды учитывают:

- характер нарушения, т.е. какие именно права были нарушены;
- масштаб нарушения (например, массовый тираж экземпляров произведения без согласия автора);
- вину нарушителя (нарушитель признал вину и согласен добровольно выплатить авторское вознаграждение);

– убытки правообладателя или доход нарушителя;
– другие обстоятельства.

Авторы и исполнители в случае нарушения их личных неимущественных прав или имущественных прав также вправе требовать от нарушителя возмещения морального вреда.

В числе негативных последствий, которые возникают для нарушителя, - конфискация контрафактных экземпляров произведений и фонограмм по решению суда или судьи единолично, а также по решению арбитражного суда. Причем суд принимает такое решение независимо от наличия ходатайства об этом со стороны истца. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе, в связи с чем суд должен принять решение об уничтожении контрафактной продукции, если правообладатель не заявит требование о передачи этих экземпляров ему.

Требования к нарушителю патента могут быть заявлены также обладателем исключительных прав на основании исключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором.

Контрольные вопросы

1. Перечислите признаки права интеллектуальной собственности?
2. Что является объектом авторского права?
3. Что не может быть объектом авторского права?
4. Дайте определение произведения?
5. Какие личные неимущественные права имеет автор в отношении своего произведения?
6. Что понимается под производным произведением?
7. Что означает делимое и неделимое соавторство?
8. Какие сроки действия авторских прав?
9. Кто является субъектом смежных прав?
10. Каковы сроки действия смежных прав?

Лекция 22.

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

1. Объекты патентного права.
2. Субъекты патентного права.
3. Порядок оформления патентных прав.

1.

Патентное право, как и авторское право, можно рассматривать в объективном и субъективном смысле. В **объективном смысле** - это

подотрасль гражданского права, регулирующая порядок возникновения, осуществления и охраны прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В **субъективном смысле** патентное право - это имущественные и личные неимущественные права патентообладателей и других субъектов патентных правоотношений.

Объекты патентного права. К объектам патентного права относятся изобретения, полезные модели и промышленные образцы. **Изобретению** предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Объектами изобретений являются технические решения в любой области, относящиеся к:

1) продукту (устройство, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных);

2) способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Не признаются изобретениями

- открытия, научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей. Такие объекты могут быть зарегистрированы как промышленные образцы;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для электронных вычислительных машин. Им предоставляется охрана как объектам авторского права;
- решения, заключающиеся только в представлении информации;
- сорта растений, породы животных; топологии интегральных микросхем (указанные объекты не охраняются в рамках правового режима изобретений, но они могут охраняться с помощью специального законодательства, например, законодательства о селекционных достижениях, о топологиях интегральных микросхем);
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве **полезных моделей** охраняются технические решения, относящиеся к устройству. К полезным моделям предъявляются менее строгие требования, чем к изобретениям. Среди условий их патентоспособности учитываются новизна и промышленная-применимость и не учитывается изобретательский уровень. Полезные модели охраняются не во всех странах.

Промышленный образец - это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Условия

патентоспособности промышленного образца определены в ст. 6 Патентного закона, предусматривающей, что правовая охрана предоставляется промышленному образцу в случае, если он является новым и оригинальным.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов. В качестве промышленного образца могут быть запатентованы новые виды автомашин, одежды, посуды и т.д.

Не признаются патентоспособными решения:

- обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

2.

Субъектами патентного права могут быть как граждане, так и юридические лица. К их числу относятся авторы-создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, Патентное ведомство, патентные поверенные и иные лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в данной сфере.

В соответствии со ст. 2 Патентного закона федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности осуществляет государственную политику в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Патент выдается:

1) автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;

2) работодателю в предусмотренных Патентным законом случаях;

3) правопреемникам указанных лиц, в качестве которых могут выступать наследники авторов, лица, получившие соответствующее право по договору, юридические лица, возникшие в результате реорганизации юридического лица-работодателя автора и др.

Особый правовой режим регулирования предусмотрен для **служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.** Согласно ч. 2 ст. 8 Патентного закона право на получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, созданные работником (автором) в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, принадлежит

работодателю, если договором между ними не предусмотрено иное. Можно выделить следующие признаки служебных изобретений: 1) наличие трудовой связи между организацией и автором изобретения (либо трудовые отношения хотя бы с одним из соавторов, коллективно создающих изобретение); 2) создание изобретения в порядке выполнения задания, данного администрацией организации.

Работодатель может подать заявку на получение патента, передать право на получение патента другому лицу либо сохранить полученную информацию в тайне, уведомив об этом работника. Одно из этих решений работодатель должен принять в течение четырех месяцев с момента получения сведений о создании объекта. В противном случае право на получение патента переходит к работнику. При этом работодатель в течение всего срока действия патента имеет право на использование служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на основе договора.

Патентообладателями могут быть также лица, получившие права в порядке наследственного правопреемства, по договору, в результате реорганизации юридического лица - патентообладателя.

3.

Возникновение прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы обусловлено необходимостью регистрации объекта в Патентном ведомстве, функции которого выполняет Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. В соответствии со ст. 3 Патентного закона права на изобретение, полезную модель, промышленный образец подтверждаются патентом, который выдается Федеральной службой. Патент подтверждает приоритет, авторство и исключительное право на использование объекта промышленной собственности. Для получения охранного документа необходимо подать заявку.

В соответствии с ч. 2 ст. 16 Патентного закона заявка на изобретение должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, и их местожительства или местонахождения (см. приложение 1 к теме № 4);
- описание изобретения, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;
- формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на описании;

- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;

- реферат.

По заявке на изобретение проводится **формальная экспертиза. В** ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие всех необходимых документов, соблюдение требований к документам заявки, относится ли изобретение к объектам, которым предоставляется правовая охрана, соблюдение требования единства изобретения и другие обстоятельства.

Следующим этапом является **публикация сведений** о заявке на изобретение, которая проводится по истечении 18 месяцев с момента подачи заявки. По ходатайству заявителя публикация *2* может быть осуществлена ранее этого срока. С этого момента до выдачи патента заявителю предоставляется **временная правовая охрана.** Если в этот период кто-либо будет использовать заявленное изобретение, то при получении заявителем патента за такое использование патентообладатель имеет право на получение вознаграждения.

С момента опубликования сведений о заявке по письменному ходатайству заявителя или третьих лиц проводится **экспертиза заявки на изобретение по существу.** Такое заявление может быть подано в течение 3 лет с даты поступления заявки. Если такого заявления не будет, то заявка признается отозванной. Полезным моделям правовая охрана предоставляется без проведения экспертизы по существу. Это означает, что нет гарантированное™ какого-либо вклада в технический прогресс средства, охраняемого в качестве полезной модели. В отношении промышленных образцов также проводится экспертиза по существу.

При экспертизе заявки по существу проводится информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники и проверка соответствия заявленного изобретения **условиям патентоспособности:**

- установление конвенционного приоритета, если он испрашивается заявителем;

- проверка формулы изобретения;

- проверка дополнительных материалов;

- проверка соответствия условиям патентоспособности заявленного изобретения, охарактеризованного в формуле, предложенной заявителем в первоначальных материалах заявки или в дополнительных материалах, принятых во внимание по рассмотрении заявки.

Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты подачи заявки в Патентное ведомство (ч. 3 ст. 3 Патентного закона), на полезную модель действует в течение 5 лет, а патент на промышленный

образец - 10 лет с даты подачи заявки в Патентное ведомство. По ходатайству патентообладателя срок действия патента на полезную модель может быть продлен на 3 года, срок действия патента на промышленный образец - на 5 лет.

Права патентообладателей. Автору изобретения принадлежат как имущественные, так и личные неимущественные права.

Право авторства, т.е. право признаваться автором изобретения, является личным неимущественным правом, которое охраняется бессрочно и не может быть передано другим лицам. Следующим важнейшим правом автора изобретения является **право на получение патента,** которое может быть передано другим лицам. Иногда выделяют в качестве самостоятельных личных неимущественных прав: право на авторское имя, право автора дать название созданному им изобретению, полезной модели, промышленному образцу.

В соответствии со ст. 10 Патентного закона патентообладателю принадлежит исключительное право на объект промышленной собственности. Исключительное право состоит в том, что патентообладатель вправе сам использовать запатентованный объект, запрещать или разрешать другим лицам осуществлять использование. Никто не вправе использовать запатентованные изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, за исключением действий, которые не являются нарушением исключительного права патентообладателя.

К таким правам относятся:

- ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение к продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец;
- совершение указанных действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного;
- совершение указанных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;
- осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

Пределы осуществления патентных прав. Монополия патентообладателя не безгранична. Патентный закон предусматривает случаи, когда действия третьих лиц по использованию запатентованного объекта не являются нарушениями исключительных прав владельца патента. Их можно подразделить на случаи свободного использования запатентованного объекта без выплаты компенсации и с выплатой таковой.

К первой группе относятся:

- проведение научного исследования продукта, способа, в которых использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, либо эксперимента над этим продуктом, способом или изделием;
- использование запатентованных изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли (дохода);
- право преждепользования. Любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования. В соответствии со ст. 12 Патентного закона право преждепользования может быть передано другому физическому или юридическому лицу только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления;
- и другие случаи, предусмотренные законом.

К случаям свободного использования запатентованного объекта с выплатой компенсации правообладателю относятся:

- право работодателя использовать созданный работником объект интеллектуальной собственности в своем производстве;
- использование запатентованных изобретения, полезной модели, промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением патентообладателя в кратчайший срок и последующей выплатой ему соразмеренной компенсации (абзац 4 ст. 11 Патентного закона).

Прекращение исключительных прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Действие патента ограничено определенными временными рамками, установленными Патентным

законом, а именно сроками действия патента. В соответствии с нормами раздела 6 Патентного закона патент может прекратить свое действие по следующим основаниям:

- вследствие окончания срока действия, на который выдан патент на изобретение, полезную модель и промышленный образец, в результате чего указанные объекты становятся общественным достоянием и могут быть использованы любыми заинтересованными лицами;
- вследствие признания патента недействительным полностью или частично в течение всего срока его действия;
- на основании заявления, поданного патентообладателем о досрочном прекращении действия патента;
- при неуплате в установленный срок пошлин за поддержание патента в силе.

Ст. 29 Патентного закона предусматривает основания для признания недействительным патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Так, по решению Палаты по патентным спорам патент может быть признан недействительным:

- в случае несоответствия запатентованного объекта условиям патентоспособности;
- в случае наличия в формуле изобретения или полезной модели либо перечне существенных признаков промышленного образца, которые содержатся в решении о выдаче патента, признаков, отсутствовавших на дату подачи заявки в описании и в формуле объекта либо на изображениях изделия;
- в случае выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные объекты, имеющих одну и ту же дату приоритета, в то время как патент может быть выдан только по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями (ч. 7 ст. 19 Патентного закона).

Патент может быть признан недействительным по решению суда в случае выдачи патента с указанием в нем в качестве автора или патентообладателя лица, не являющегося таковым, или без указания в патенте в качестве автора или патентообладателя лица, являющегося таковым.

В некоторых случаях действие патента, которое было прекращено, может быть **восстановлено.** Так, в соответствии со ст. 30.1 действие патента, которое было прекращено в связи с тем, что патентная пошлина не была уплачена в установленный срок, может быть восстановлено по ходатайству бывшего патентообладателя. Такое ходатайство должно быть подано в Патентное ведомство в течение трех лет с даты истечения срока

уплаты указанной пошлины, но до истечения срока действия патента. За восстановление действие патента уплачивается патентная пошлина. Сведения о восстановлении патента публикуются в официальном бюллетене Патентного ведомства.

В то же время в период между датой прекращения действия патента и датой публикации запатентованный объект мог быть использован другими лицами либо могли быть предприняты приготовления к такому использованию. Их права должны быть защищены в случае последующего восстановления патента. При восстановлении действия патента указанные лица сохраняют право на дальнейшее безвозмездное использование объекта без расширения объема такого использования. Такое право носит название **право послепользования.**

Способы защиты патентных прав. Способы защиты исключительных прав на объекты патентного права несколько отличаются от способов защиты объектов авторских и смежных прав. Так, например, закон не устанавливает выплаты компенсации правообладателю вместо возмещения причиненных убытков.

За нарушение патента в Патентном законе предусмотрен перечень мер гражданско-правовой ответственности. Так, согласно ст. 14 Патентного закона владелец патента имеет право;

- требовать от виновного лица прекращения нарушения права;
- возмещения причиненных убытков;
- публикации решения суда в целях защиты своей деловой репутации.

Контрольные вопросы

1. Какие результаты интеллектуальной деятельности являются объектами патентного права?
2. Какие условия патентоспособности предусмотрены для изобретения?
3. Дайте понятие промышленного образца?
4. В каком порядке осуществляется выдача патента на изобретение?
5. Кто такие патентные поверенные?
6. Каковы сроки действия патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец?
7. Что означает право послепользования?
8. Что означает право преждепользования?
9. Какие виды экспертиз проводятся в отношении изобретения?
10. Чем отличается оформление патентных прав на изобретение от оформления соответствующих прав на полезную модель?
11. Что предполагает временная правовая охрана?

Лекция 23.

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

1. Фирменное наименование юридического лица
2. Товарные знаки (знаки обслуживания)
3. Наименования мест происхождения товаров

1.

В настоящее время права на фирменные наименования регулируются Гражданским кодексом РФ, специальными законами об отдельных видах юридических лиц, например, Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и др., а также постановлением Центрального Исполнительного Комитета СССР и Совета Народных Комиссаров СССР от 22 июня 1927 г. «О введении в действие положения о фирме» (далее Положение о фирме). Положения о фирменном наименовании содержатся в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.

В действующем законодательстве и международных договорах не дается понятия фирменного наименования. Под **фирменным наименованием** следует понимать наименование юридического лица, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота. Исключительное право на фирменное наименование может принадлежать юридическому лицу – коммерческой организации и возникает при регистрации юридического лица.

Фирменное наименование включает в себя указание на организационно-правовую форму юридического лица и отличительный элемент, например, закрытое акционерное общество «Космос».

Специальные требования содержит Гражданский кодекс РФ в отношении полных товариществ, товариществ на вере, казенных предприятий и др.

Субъектами прав на фирменное наименование могут выступать лишь коммерческие организации. Не могут быть самостоятельными субъектами прав на фирменное наименование структурные подразделения юридических лиц, в частности филиалы, представительства и т. п.

Индивидуальные предприниматели без образования юридического лица могут приобрести право на использование фирменного наименования по договору коммерческой концессии (глава 54 ГК РФ).

Для возникновения прав на фирменное наименование не требуется какой-либо специальной регистрации. Право на фирменное наименование возникает с момента государственной регистрации коммерческой организации в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Сущность исключительного права на фирменное наименование состоит в юридически обеспеченной возможности хозяйствующему субъекту выступать в гражданском обороте под собственным наименованием и запрещать иным лицам использовать принадлежащее ему фирменное наименование. Под использованием фирменного наименования понимают воспроизведение названия на всех предметах и во всех случаях, касающихся дел данного предприятия при соблюдении принципа неизменности.

Прекращение права на соответствующее фирменное наименование возможно в следующих случаях:

- при ликвидации юридического лица;
- при реорганизации в виде слияния, разделения, преобразования, когда вновь возникшие юридические лица не сохраняют права на фирменное наименование ранее существовавшего юридического лица;
- при реорганизации юридического лица под новым фирменным наименованием, в результате которой прекращаются права на прежнее фирменное наименование.

Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию правообладателя обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Законодательство не предусматривает каких-либо специальных способов защиты прав на фирменное наименование, в связи с чем применяются те способы, которые указаны в ст. 12 ГК РФ.

2.

Товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.

Главная функция товарного знака – отличительная. При этом товарный знак помогает отличать не любые, а лишь однородные товары различных произведений. Другая функция товарного знака – рекламная.

Товарные знаки могут быть различных видов: словесные, изобразительные, объемные, комбинированные.

Для приобретения исключительных прав на товарный знак необходимо его зарегистрировать в Патентном ведомстве. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство на товарный знак. Свидетельство удостоверяет приоритет товарного знака и исключительного права на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Никто не может использовать охраняемый в РФ товарный знак без разрешения правообладателя.

Незаконным использованием товарного знака признается использование без разрешения правообладателя товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован. Товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно использовался товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Регистрация товарного знака осуществляется путем подачи заявки в соответствии с Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденными Приказом Роспатента от5 марта 2003 г. № 32. Заявка на регистрацию товарного знака подается заявителем, т. е. юридическим лицом или осуществляющим предпринимательскую деятельность физическим лицом.

Заявка подается на один товарный знак. Она должна содержать:

1. заявление о регистрации;
2. заявляемое обозначение;
3. перечень товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (МКТУ);
4. описание заявленного обозначения.

К заявке должны быть приложены:

- документ об уплате государственной пошлины;
- устав коллективного товарного знака, если заявка подается на регистрацию коллективного знака.

После подачи заявки в Роспатент любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки, содержащимися в ней на дату ее подачи. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки в Роспатент.

Экспертиза заявки осуществляется Роспатентом и включает формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения. Формальная экспертиза заявки проводится в течение месяца с даты ее подачи, проверяется наличие необходимых документов и их соответствие установленным требованиям. Экспертиза заявленного обозначения проводится по завершении формальной экспертизы, проверяется

соответствие заявленного обозначения установленным в законодательстве требованиям. По результатам экспертизы принимается решение о регистрации или об отказе в регистрации товарного знака. Регистрация товарного знака действует до истечения 10 лет, считая с даты подачи заявки. Данный срок может быть продлен каждый раз на 10 лет.

Не допускается регистрация в качестве товарного знака обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида (например, слово «молоко» для молочных продуктов, изображение яблока для яблок, но возможно, например, для компьютеров);
- являющихся общепринятыми символами и терминами (например, ЗАО, ООО);
- характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта (например, «супер», «экстра»);
- представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемых, если они не занимают в нем доминирующего положения. Например, цифра 1755, обозначающая год основания МГУ им. М. В. Ломоносова, включена в товарный знак Университета в качестве неохраняемого элемента.

Законодательство предусматривает и иные ограничения при регистрации товарных знаков.

3.

Наименование места происхождения товара – это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами. Например, «русский квас», «хохломская роспись», «шведская сталь», «боржоми».

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не

связанное с местом его изготовления. Так, например, потеряли способность указывать на «географическую первоначальность» широко известные в прошлом наименования: «английский пластырь», «полтавская колбаса», «берлинская лазурь» и др.

Особенностью правового режима наименований мест происхождения товаров является то, что права на них могут принадлежать одновременно нескольким заявителям, каждый из которых выпускает товар, обладающий соответствующими свойствами, в данной местности. Правовая охрана наименования места происхождения товара возникает на основании его регистрации в Патентном ведомстве или в силу международных договоров Российской Федерации.

В том случае, если наименование места происхождения товара еще не зарегистрировано, подается заявка на регистрацию и предоставление права пользования на наименование места происхождения товара. Если наименование уже зарегистрировано, то подается заявка на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара.

К заявке прилагаются:

- документ об уплате государственной пошлины;
- заключение компетентного органа о том, что в границах указанного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого определяются характерными природными условиями и (или) людским факторами;
- документ, подтверждающий право заявителя на заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара, если географический объект находится за пределами Российской Федерации.

Экспертиза заявки включает в себя формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения. Порядок подачи и рассмотрения заявки установлен в «Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара», утвержденных Российским Агентством по патентам и товарным знакам 25 февраля 2003 г.

По результатам экспертизы выдается свидетельство. Наименование места происхождения товара регистрируется на неопределенный срок (бессрочно). Свидетельство на право его использования действует в течение 10 лет и может продлеваться неограниченное количество раз на 10-летний срок при условии представления правообладателем заключения компетентного органа, в котором подтверждается, что правообладатель

производит в границах соответствующего географического объекта товар, обладающий необходимыми свойствами.

Правообладатель может информировать пользователей о зарегистрированном наименовании места происхождения товара путем предупредительной маркировки, которая включает в себя слова «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ».

В качестве заявителей могут быть не только юридические лица и индивидуальные предприниматели, но и физические лица, не занимающиеся предпринимательской деятельностью. Однако обязательным условием является то, что заявитель должен производить соответствующий товар.

Контрольные вопросы

1. Что следует понимать под фирменным наименованием юридического лица?
2. Что обязательно должно включать в себя фирменное наименование юридического лица?
3. Дайте определение товарного знака (знака обслуживания)?
4. Какие виды товарных знаков вы можете назвать?
5. Что понимается под коллективным товарным знаком?
6. Какие обозначения не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака?
7. Что понимается под наименованием места происхождения товара?
8. На какой срок выдается свидетельство на товарный знак?

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Лекция 1.

ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ И ЕГО РАЗНОВИДНОСТИ

1. Договор купли-продажи. Общие положения.
2. Отдельные виды договоров купли-продажи

1.

Отношения, возникающие из договора купли-продажи, регулируются главой 30 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с п. 1 ст. 454 Гражданского кодекса РФ 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 денежную сумму (цену).

По своей характеристике договор купли-продажи является возмездным, консенсуальным, двусторонним.

Предметом договора выступают любые вещи, кроме вещей, изъятых из гражданского оборота. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Обязанности продавца:

– передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи.

– передать покупателю принадлежности вещи, а также относящиеся к ней документы.

– передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц (например, покупатель согласился приобрести квартиру, обремененную правами нанимателей, проживающих в этой квартире).

– передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента.

– передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли-продажи о комплектности.

– передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки.

Договором купли-продажи на продавца может быть возложена обязанность предоставить покупателю товар, соответствующий требованиям качестве в течение определенного договором времени (гарантийного срока). Гарантия качества распространяется как на сам товар, так и на все составляющей его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором. Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю. Если покупатель лишен возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, зависящим от продавца, гарантийный срок не течет до устранения соответствующих обстоятельств продавцом (ст. 471 Гражданского кодекса РФ).

Ответственность продавца

1) В случае нарушения продавцом условия о передаче проданного товара и принадлежностей к нему покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи. При отказе продавца передать индивидуально-определенную вещь покупатель вправе требовать отобрания этой вещи и передаче покупателю либо возмещения убытков.

2) В случае нарушения условия о количестве товара покупатель вправе, потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

3) В случае нарушения условия о передаче товара, свободного от прав третьих лиц, покупатель вправе требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар.

4) В случае нарушения условия о качестве товара и передаче товара без упаковки (тары) покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца:

– 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 (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков покупатель вправе по своему выбору:

– отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;

– потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Обязанности покупателя:

– принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи;

– оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, по цене, определяемой в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ;

– оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара.

Ответственность покупателя:

1) в случае, если покупатель своевременно не оплачивает переданный в соответствии с договором купли-продажи товар, продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

2) в случае отказа покупателя принять и оплатить товар, продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора.

2.

Гражданский кодекс РФ регулирует следующие виды договоров купли-продажи:

– договор розничной купли-продажи,
– договор поставки,
– договор поставки товаров для государственных нужд,
– договор контрактации,
– договор энергоснабжения,
– договор продажи недвижимости,
– договор предприятия.

Договор розничной купли-продажи. В соответствии со ст. 492 ГК РФ 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. Договор розничной купли-продажи регулируется не только Гражданским кодексом РФ, но также Федеральным законом «О защите прав потребителей», Постановлениями Правительства РФ «Об утверждении Правил продажи отдельных видов

товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации», «Об утверждении перечня технически сложных товаров, в отношении которых требования потребителя об их замене подлежат удовлетворению в случае обнаружения в товарах существенных недостатков» и др.

Специфика договора розничной купли-продажи:

1) продавцом является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу,

2) предметом договора является товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью,

3) договор розничной купли-продажи является публичным договором,

4) к отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина применяется законодательство о защите прав потребителей,

5) 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,

6) дополнительные права покупателя, предусмотренные Гражданским кодексом РФ и законодательством о защите прав потребителей, в частности, право на информацию (ст. 495 Гражданского кодекса РФ), право на обмен товара надлежащего качества в течение четырнадцати дней со дня покупки (ст. 502 Гражданского кодекса РФ) и другие.

Виды договора розничной купли-продажи:

– продажа товара с условием о его принятии покупателем в определенный срок (ст. 496 ГК РФ);
– продажа товаров по образцам (ст. 497 ГК РФ);
– продажа товаров с использованием автоматов (ст. 498 ГК РФ);
– продажа товара с условием о его доставке покупателю (ст. 499 ГК РФ);
– договор найма-продажи (ст. 501 ГК РФ).

Договор поставки. В соответствии со ст. 506 Гражданского кодекса РФ по договору поставки 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.

Специфика договора поставки:

1) сторонами договора (поставщиком и покупателем) выступают лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность,

2) предметом договора выступают товары для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием,

3) особый порядок заключения договора в части урегулирования споров, возникающих при заключении договора (ст. 507 Гражданского кодекса РФ),

4) существенными условиями договора являются условия о предмете и сроках поставки.

Разновидностью договора поставки является поставка товаров для государственных нужд.

Наряду с Гражданским кодексом РФ порядок заключения и исполнения договоров поставки товаров для государственных нужд регулируются соответствующими федеральными законами, принятыми в данной сфере

Согласно ст. 525 Гражданского кодекса РФ поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд.

Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или субъектов Российской Федерации, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

По государственному контракту на поставку товаров для государственных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров. Заключение государственного контракта является обязательным для поставщика (исполнителя) лишь в случаях, установленных законом, и при условии, что государственным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта. Условие о возмещении убытков не применяется в отношении казенного предприятия (ст. 527 Гражданского кодекса РФ). При оплате покупателем товаров по договору

поставки товаров для государственных нужд государственный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя (ст. 532 Гражданского кодекса РФ).

Контрактация. В соответствии со ст. 535 Гражданского кодекса РФ по договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

Специфика договора контрактации:

– стороны договора: производитель сельскохозяйственной продукции и заготовитель. Исполняющей стороной является производитель сельскохозяйственной продукции, который обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю. Заготовителем выступает лицо, осуществляющее закупки сельскохозяйственной продукции для переработки или продажи,

– место исполнения договора – место нахождения сельскохозяйственной продукции у производителя. Заготовитель обязан принять продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечить ее вывоз,

– в обязанности заготовителя, по общему правилу, входит возврат по требованию производителя отходов переработанной продукции с оплатой по цене, определенной договором,

– несмотря на то, что производитель сельскохозяйственной продукции является субъектом предпринимательской деятельности, он несет ответственность лишь при наличии вины.

Энергоснабжение. По договору энергоснабжения в соответствии со ст. 539 Гражданского кодекса РФ 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.

Важное значение в регулировании договорных отношений в сфере энергоснабжения имеют Федеральный закон от 26 марта 2003 г. № 3578 ФЗ «Об электроэнергетике», Федеральный закон от 14 апреля 1995 г. № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» , Постановление Правительства РФ от 4 апреля 2000 г. № 294 «Об утверждении Порядка

расчетов за электрическую, тепловую энергию и природный газ» и другие нормативные правовые акты.

Предметом договора энергоснабжения является энергия (электрическая, тепловая), которая обладает определенными свойствами, а именно:

1) электроэнергию невозможно накапливать в значительных количествах и хранить;

2) электроэнергию возможно передавать только через присоединенную сеть;

3) для приема энергии у покупателя должны быть технические устройства для подключения к энергосетям энергоснабжающей организации и другие. Страница 8 из 11

В договоре должно быть указано количество поставляемой энергии, в противном случае договор энергоснабжения считается незаключенным. Так, в арбитражный суд обратилось акционерное общество с иском к муниципальному предприятию жилищно-коммунального хозяйства о взыскании предусмотренного сторонами в договоре штрафа за неподачу тепловой энергии.

Ответчик возражал против исковых требований, ссылаясь на то, что причиной неподачи тепловой энергии явилось уклонение акционерного общества при заключении договора от согласования количества ежемесячной и ежеквартальной поставки энергии. В соответствии с п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса РФ договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным его условиям. По договору купли-продажи, отдельным видом которого в силу п. 5 ст. 454 Гражданского кодекса РФ является договор энергоснабжения, условие о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455 Кодекса). Согласно ст. 541 Гражданского кодекса РФ энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения. Если договор не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным (п. 2 ст. 465 Гражданского кодекса РФ). Поскольку договор, на основании которого производился отпуск тепловой энергии, сведений о количестве ежемесячно и ежеквартально поставляемой энергии не содержал, он признается незаключенным. Следовательно, у суда не было оснований для удовлетворения иска о взыскании штрафа.

Права и обязанности сторон.

Кроме традиционных прав и обязанностей сторон по договору купли-продажи по договору энергоснабжения в обязанности энергоснабжающей

организации входит: подача абоненту энергии через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами.

К обязанностям покупателя относятся:

– соблюдение предусмотренного договором режима потребления энергии;

– обеспечение безопасности эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей, а также исправность приборов и оборудования.

Особо законодательством регламентированы вопросы перерыва и прекращения подачи энергоснабжающей организацией энергии.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются:

1) по соглашению сторон,

2) в одностороннем порядке,

– когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента,

– без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии,

– без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом (ст. 546 Гражданского кодекса РФ).

Ответственность по договору энергоснабжения носит ограниченный характер. В случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб, но не возмещает упущенную выгоду. Если в результате регулирования режима потребления энергии, осуществленного на основании закона или иных правовых актов, допущен перерыв в подаче энергии абоненту, энергоснабжающая организация несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств при наличии ее вины.

Продажа недвижимости. Согласно ст. 549 ГК РФ по договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя

земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество.

Специфика договора продажи недвижимости:

1) Предметом договора продажи недвижимости выступает недвижимое имущество, предусмотренное ст. 130 ГК РФ: земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

2) Существенными условиями договора продажи недвижимости являются предмет (в том числе объекты незавершенного строительства) и цена. Существенным условием договора продажи жилого дома является перечень лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением. При отсутствии таких условий, договор считается незаключенным.

3) Форма договора продажи недвижимости должна быть письменной в виде одного документа, подписанного сторонами. Договор купли-продажи недвижимости, за исключением жилых помещений, считается заключенным с момента подписания сторонами единого документа, в котором сформулированы все существенные условия. В противном случае договор считается ничтожным. При этом переход права собственности на недвижимость подлежит государственной регистрации, после регистрации покупатель становиться собственником имущества. Договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Государственная регистрация осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

4) Передача объекта недвижимости должна быть отражена в передаточном акте или ином документе, подписанным обеими сторонами. До фактической передачи договор считается неисполненным. Продажа предприятия

В соответствии со ст. 559 ГК РФ по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

Специфика договора продажи предприятия заключается в том, что:

1) Договор продажи предприятия заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность. Договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

2) К договору продажи предприятия должны быть приложены следующие документы:

– акт инвентаризации,

– бухгалтерский баланс,

– заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия,

– перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований (ст. 561 ГК РФ).

3) Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия. Право собственности на предприятие переходит с момента государственной регистрации, в связи с чем момент перехода риска случайной гибели и права собственности не совпадают.

Контрольные вопросы

1. Каковы понятие и характерные признаки договора купли-продажи, отличающие этот договор от иных типов договорных обязательств?
2. Какие виды имущества признаются товаром по договору купли-продажи?
3. Можно ли считать договором купли-продажи соглашение о возмездной уступке права (требования)?
4. Как определяется срок исполнения обязательства продавцом при отсутствии в тексте договора условия о сроке передачи товара покупателю?
5. В какой момент продавец может считаться исполнившим обязанность по передаче товара покупателю?
6. Каковы последствия неисполнения продавцом обязанности по передаче товара покупателю?
7. Как определяются условия договора купли-продажи о количестве, качестве, ассортименте и комплектности товаров и каковы последствия их нарушения со стороны продавца?
8. Что понимается под гарантией качества товара и сроком годности товара?
9. Как определяются цена товара и срок его оплаты при отсутствии в тексте договора соответствующих условий?
10. Каковы особенности договоров купли-продажи с условиями о предварительной оплате товаров либо об их продаже в кредит?
11. в чем заключается отличие договора купли-продажи от договора поставки и энергоснабжения (проведите сравнительный анализ)?
12. В чем состоят особенности субъектного состава договора поставки?

13. Каковы характерные признаки предмета договора поставки, выделяющие его в отдельный вид договора купли-продажи?
14. В чем состоят особенности заключения договора поставки и его существенных условий?
15. Каковы особенности исполнения сторонами договора поставки?
16. Каковы характерные черты (признаки), выделяющие договор розничной купли-продажи в отдельный вид договора купли-продажи?
17. Как соотносятся положения о правах покупателей (потребителей), предусмотренные соответственно ГК РФ (§ 2 гл. 30) и Законом РФ «О защите прав потребителей»?
18. Какие особенности имеют порядок заключения договора розничной купли-продажи и форма этого договора?
19. В чем состоит обязанность продавца по предоставлению покупателю информации о товаре?
20. Каковы особенности договоров продажи товаров с использованием автоматов?
21. В каком порядке реализуется право покупателей на обмен товаров?
22. Особенности договора поставки для государственных нужд?
23. В чем заключаются особенности договорных обязательств по поставкам товаров для государственных нужд?
24. Каковы видообразующие признаки договора контрактации, выделяющие его в отдельный вид договора купли-продажи?
25. Как можно определить основные различия между договором контрактации и договором поставки?
26. В чем состоят особенности ответственности по договору контрактации?
27. Каковы отличительные признаки договора энергоснабжения?
28. Каковы особенности заключения договора энергоснабжения и его существенных условий?
29. При каких условиях возможны перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии?
30. В чем состоят особенности ответственности по договору энергоснабжения?
31. К каким правоотношениям применяются правила о договоре энергоснабжения и при каких условиях?
32. Каковы признаки договора продажи недвижимости как отдельного вида договора купли-продажи?
33. В чем состоят особенности правового регулирования заключения и исполнения договора продажи недвижимости?
34. Как решается судьба земельного участка при продаже находящейся на нем недвижимости?
35. Каковы особенности правил о государственной регистрации при продаже недвижимого имущества?
36. Какие отличия по сравнению с договором продажи недвижимости имеет договор продажи предприятия?

Лекция 2.

ДОГОВОР МЕНЫ

1. Общие положения договора мены
2. Стороны договора мены

3. Объекты договора мены
4. Иные элементы договора мены

1.

В соответствии с п. 1 ст. 567 ГК РФ по договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

По смыслу п. 1 ст. 568 ГК РФ при обмене равноценными товарами их передача исчерпывает содержание обязанности каждой из сторон.

Правильной квалификации отношений, складывающихся в процессе товарного и товарно-денежного обмена, могло бы способствовать выделение основных элементов и особенностей договора мены.

Содержащееся в законе определение договора мены показывает, что он является не только взаимным (двусторонним), но и возмездным (т.е. каждая сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей), консесуальным (т.е. для заключения договора достаточно соглашения сторон по всем существенным условиям).

По договору мены его участники взаимно обязуются передать друг другу в собственность определенные вещи (товары), при этом одна сторона, приобретая вещь в собственность вместо уплаты покупной цены (в деньгах) передает другой стороне иную вещь. Следовательно, каждая из сторон данного договора одновременно является продавцом в отношении передаваемого товара и покупателем в отношении получаемого (в качестве цены выступает соответствующий товар). В связи с этим сторона должна руководствоваться нормами ст. 30 ГК РФ о покупателе (когда получает товар) и одновременно нормами о продавце (когда предает товар). Особое значение это обстоятельство имеет для предпринимателей (юридических лиц и граждан) так как такое совпадение в одном лице разных сторон договора требует учитывать особые правила при уплате налогов. При этом права и обязанности сторон тождественны, причем правам одной стороны соответствуют обязанности другой.

Исполнение договора мены осуществляется в определенном порядке, позволяющем выделить следующие стадии:

– выполнение обязательств по доставке товара к месту передачи;

– выполнение обязательств по передаче товара другой стороне (обе стороны, как и на первой стадии, выступают в качестве продавца);

– приемка передаваемого другой стороной товара (на этом этапе обе стороны выступают в качестве покупателя).

Указанная последовательность исполнения обязательств является ориентировочной, общей. Вместе с тем, она может быть изменена

соглашением сторон, например, при несовпадении времени передачи одного товара в обмен на другой, неравноценности передаваемого имущества и, как следствие, возникновение обязанности у одной из сторон по оплате разницы стоимости и прочее.

2.

Глава 31 ГК РФ, посвященная мене, не содержит ограничения по кругу лиц, могущих выступать в качестве стороны по указанному договору. Единственное требование, вытекающее из содержания мены и презюмирующееся законом, заключается в наличии у лица, имеющего намерение совершить обмен, вещного права на товар, подлежащий передаче другому лицу.

Таким образом, в качестве сторон договора мены могут быть физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства); юридические лица (как российские, так и иностранные); государство; субъекты РФ и муниципальные образования.

Споры в научной литературе вызывает вопрос об участии государства в договоре мены.

Одни авторы не признают государство как возможную сторону в мене, другие склоняются к обратной точке зрения.

Представляется недостаточно убедительным мнение о том, что «выступление государства в гражданско-правовом договоре мены невозможно, поскольку натуральный обмен противоречит основным принципам бюджетного устройства страны».

Пункт 1 ст. 124 ГК РФ указывает, что Российская Федерация, а также субъекты РФ, муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами. Данное положение направлено на обеспечение действительного юридического равенства субъектов гражданских правоотношений, которое подчеркивает не только отсутствие специальных, властных полномочий в гражданско-правовой сфере у государства, его субъектов и муниципальных образований, но и равенство возможностей в осуществлении гражданских прав всех субъектов гражданского оборота. Исключение из этого правила составляют лишь случаи, когда ограничения в применении норм, регулирующих участие указанных субъектов в гражданских правоотношениях, вытекают из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК РФ).

Особо следует остановиться на ограничениях в сделкоспособности государства, вытекающих из его особенности как субъекта гражданских правоотношений. Аргумент, что выступление государства в гражданско-

правовом договоре мены невозможно, вполне применим для обоснования наличия таких ограничений, но представляется, что он относится к возможности совершения безвозмездных сделок. Такие сделки действительно противоречат принципам бюджетной системы, основанной на началах сбалансированности бюджета, эффективности и экономности бюджетных средств и прочее. Что же касается мены, то в случае заинтересованности государства в приобретении одного товара в обмен на другой, нет оснований для ограничения такой деятельности. Например, в случае необходимости замены имущества Государственного резерва РФ, сроки хранения которого истекают, на новое обязательство мены вполне применимо и сочетаемо с вышеуказанными принципами бюджетной системы.

В этой связи необходимо отметить, что мену следует отличать от иных видов договорных отношений, внешне схожих с ней, но таковой не являющихся именно в силу наличия не вещного, а обязательственного права на передаваемое имущество.

Следует иметь в виду, что стороной по договору мены в качестве исключения из общего правила может являться и лицо, не имеющее вещного права на передаваемое имущество, а действующее лишь на основании поручения лица, владеющего таким правом на имущество. Указанное исключение касается комиссионеров и агентов, действующих от своего имени, но за счет комитета (принципала).

Иные ограничения для участия в мене, за исключением указанных выше и вытекающих из общих правил о правоспособности и дееспособности, законом не установлены.

Субъектами мены могут быть и лица, удовлетворяющие свои личные потребности, и предприниматели, целью деятельности которых является получение прибыли.

3.

Объектами договора мены являются любые вещи, не изъятые из оборота и оборот которых не ограничен. Это движимые вещи, в том числе ценные бумаги и валютные ценности (разумеется, при соблюдении специального законодательства), а также недвижимое имущество, например земельные участки, постройки, квартиры и т. д.

В соответствии с п. 2 ст. 567 ГК РФ к договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже, если это не противоречит нормам главы 31 Кодекса и существу мены. Исходя из этого, к объектам отношений мены можно отнести и некоторые имущественные права (поскольку они могут служить объектами купли продажи) - это, прежде всего корпоративные имущественные права, в том числе выраженные «бездокументарными ценными бумагами», в частности в случаях обмена

акций, либо долей участия в хозяйственных обществах, а также безналичные деньги (права требования), например при обмене их в качестве товара (а не всеобщего эквивалента) на иностранную валюту (другой товар).

Все условия о количестве, ассортименте, комплектности и упаковке (таре) обмениваемых товаров регулируются соответствующими нормами гл. 30 (в силу прямого указания п. 2 ст. 567 ГК РФ). Аналогично определяются и последствия нарушения сторонами этих условий.

Условие о предмете – это единственное существенное условие договора мены.

Предмет договора мены именуется как товар. Для уяснения термина «товар» в определении договора мены следует обратиться к договору купли-продажи (ст. 454 ГК РФ). В пункте 1 статьи 454 ГК РФ предмет купли-продажи определен как «вещь (товар)», а пункт 4 статьи 454 ГК РФ предусматривает возможность продажи и имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав. В статьях 567-571 ГК РФ об имущественных правах не упоминается. Могут ли они быть предметом договора мены?

Сравнительный анализ норм глав 30, 31 и 32 ГК РФ позволяет дать утвердительный ответ на поставленный вопрос. Во-первых, пункт 2 статьи 567 ГК РФ предусматривает применение к договору мены правила о купле-продаже (гл. 30), если это не противоречит правилам главы 31 ГК РФ и существу мены. Мена имущественными правами ни тому, ни другому не противоречит, отсюда можно сделать вывод, что правило пункта 4 статьи 454 ГК РФ применимо и к договору мены. Во-вторых, сам термин «товар» в главах 30 и 31 ГК РФ следует понимать не только в узком (возмездно отчуждаемая вещь), но и в широком смысле (возмездно отчуждаемое имущество, в том числе имущественные права). Наконец, было бы совершенно нелогично предположить, что законодатель, предусматривая возможность возмездного отчуждения имущественных прав по договору купли-продажи, сходному по своей правовой природе с меной, а также безвозмездного отчуждения таких прав по договору дарения, вдруг сделал бы в этом отношении изъятие для договора мены.

Валюта также может обмениваться по договору мены. Но сделка по обмену одной и той же валюты совершена быть не может, поскольку она противоречит существу не только мены, предпринимательства, но и самому хозяйственному обороту. Вместе с тем, мена одной и той же валюты, но различного номинала может быть признана правомерной: скажем, размен 500-рублевой купюры на пять 100-рублевых купюр для последующего расчета с продавцом, не имеющим сдачи с 500 рублевой

купюры, поскольку лица, осуществляющие такой размен, преследуют в конечном итоге цель облегчения расчетов по обязательствам.

Здесь же следует обратить внимание, что сходство правовой природы купли-продажи и мены особенно наглядно проявляется в указании (п. 2 ст. 567 ГК РФ) на признание каждой из сторон договора мены продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен. Учитывая установленную в пункте 1 статьи 568 ГК РФ презумпцию равноценности подлежащих обмену товаров, типичный договор мены можно представить как сочетание двух договоров купли-продажи с одинаковой ценой и сроками ее уплаты, где вытекающие из этих договоров встречные денежные обязательства сторон полностью прекращены зачетом (ст. 410 ГК РФ).

Цена договора мены – это стоимость каждого из встречных предоставлений. По общему правилу, обмениваемые товары предполагаются равноценными (п. 1 ст. 568 ГК РФ).

Указание цены договора мены в денежных единицах необязательно. Ведь ценой товара в этом договоре является другой товар, передаваемый взамен. Поэтому, определив предмет договора (наименование и количество обмениваемых товаров), стороны тем самым определяют и его цену (в натуральном выражении).

В пункте 2 статьи 568 ГК РФ конкретизированы обязанности сторон нетипичного договора мены, то есть договора, в соответствии с которым обмениваемые товары признаются неравноценными. Если диспозитивное правило пункта 1 статьи 568 ГК РФ, согласно которому расходы на передачу и принятие обмениваемых товаров осуществляются в каждом случае стороной, несущей соответствующие обязанности, применяется в отношении любого договора мены, то в случае нетипичного договора мены сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ее обязанности передать товар, если иной порядок оплаты не установлен договором (п. 2 ст. 568 ГК РФ).

По существу, нетипичный (неравноценный) договор мены представляет собой смешанный договор, в котором есть признаки как мены, так и купли-продажи. В принципе его можно квалифицировать не только как договор мены с элементами купли-продажи, но и как договор купли-продажи с элементами мены. В пункте 2 статьи 568 ГК РФ законодатель вносит определенность в этот вопрос и делает выбор в пользу договора мены. Это еще раз подчеркивает, что основной правовой целью обоих договоров является передача имущества в собственность.

4.

Сроки передачи товара по договору мены. Общим правилом договора мены является то, что стороны должны одновременно передавать друг другу обмениваемые товары. Однако обмен товарами совсем не обязательно должен быть одномоментным и осуществляться «из рук в руки», и практика показывает, что чаще всего происходит наоборот.

Если по условиям конкретного договора одна из сторон обязана передать товар ранее, чем другая предоставит обмениваемый товар, то в таком случае к исполнению обязанностей по передаче товара стороной, для которой договором установлен более поздний срок передачи товара, применяются правила о встречном исполнении обязательств (ст. ст. 569, 328).

В случае если она не исполнит обязанность передать товар, другая сторона (т. е. та, которая уже передала товар) вправе отказаться от исполнения договора мены (т. е. по существу расторгнуть договор в одностороннем порядке) и потребовать возмещения убытков. В свою очередь сторона, которая в силу договора мены должна получить товар контрагента ранее передачи своего, имеет возможность приостановить передачу товара, либо вовсе отказаться от исполнения договора, если контрагент не передал ей товар. Аналогичные права стороны приобретают и в случае если налицо обстоятельства с очевидностью свидетельствующие, что контрагент не передаст ей товар, в предусмотренные договором мены сроки (либо совсем не передаст). О том являются ли такие обстоятельства очевидными или нет, можно судить только исходя из анализа конкретной ситуации. Например, сторона, выполняющая обязательства узнала достоверно, что подлежащий передаче товар был контрагентом продан.

Переход права собственности по договору мены

Общие правила перехода права собственности на обмениваемые товары установлены в ст. 570 ГК РФ. Переход происходит, после того как сторона передала товар контрагенту, а последний его принял, после чего сторона, передавшая товар, получила товар от контрагента, и в свою очередь приняла его. Таким образом, возникновение права собственности предполагается одновременным для каждой из сторон договора (если иное прямо не предусмотрено законом или договором). Такое положение призвано предотвратить ситуацию, в которой сторона первой получившей товар приобретает на него право собственности, не выполнив встречных обязательств по передаче контрагенту другого товара.

Особенностью в отношениях мены обладает так же правило об эвикции - ответственности продавца за истребование вещи у покупателя

третьим лицом. Согласно общей норме п. 1 ст. 462 ГК РФ продавец в этом случае возмещает покупателю понесенные им убытки. Для отношений регулируемых главой 31 ГК РФ это означало бы не всегда обоснованное оставление у такого продавца переданной ему в обмен вещи контрагента. Поэтому ст. 571 ГК РФ предоставляет право стороне договора мены, у которой третьим лицом изъят товар, потребовать от своего контрагента не только возмещения соответствующего убытка (под убытками в данном случае понимается как реальный ущерб, например, понесенные исправной стороной расходы по доставке, хранению, погрузке и т.д., так и упущенная выгода), но и возвращения полученного в обмен товара (имеется в виду возврат в натуре).

Однако, в случае если сторона, передающая товар обремененный правами третьих лиц (например, залога, вещных прав и т. д.), предупредила своего контрагента о правах третьих лиц, а последний, тем не менее, согласился принять товар, нет оснований применения правила об эвикции.

При обмене недвижимым имуществом право собственности на него возникает у стороны договора с момента государственной регистрации ею прав на полученную недвижимость.

Риск случайной гибели или повреждения товаров

Этот вопрос, который гл. 31 ГК РФ специально не урегулирован, хотя представляется достаточно сложным.

Ст. 211 ГК РФ связывает несение риска случайной гибели вещи с наличием права собственности на эту вещь, если иное не предусмотрено законом или договором.

Передавая вещь по договору мены (особенно если имеется разрыв во времени между вручением обмениваемых товаров) сторона лишается владения вещью (передав ее другой стороне) и возможность влиять на ее сохранность, но сохраняет при этом право собственности (которое не переходит к приобретателю в силу общего правила ст. 570 ГК РФ). В данной ситуации вполне логично применять норму ст. 459 ГК РФ, которая приурочивает переход риска к моменту исполнения обязанности по передаче товара. В известном смысле это должно стимулировать его к скорейшей (встречной) передаче товара.

Контрольные вопросы

1. Каковы основные отличия договора мены от договора купли-продажи товаров?
2. Что можно сказать о соотношении понятий «договор мены» и «бартерная сделка»?
3. Могут ли служить объектом договора мены имущественные права?
4. Возможно ли применение к отношениям, вытекающим из договора мены, положений о процентах годовых за пользование чужими денежными средствами? Если да, то в каких случаях?

Лекция 3.

ДОГОВОР ДАРЕНИЯ

1. Понятие и правовая природа договора дарения
2. Порядок заключения и исполнения договора дарения
3. Пожертвования

1.

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.

При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением. К такому договору применяются правила, предусмотренные пунктом 2 статьи 170 Гражданского Кодекса.

Обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения) признается договором дарения и связывает обещавшего, если обещание сделано в надлежащей форме (п. 2 ст. 574 ГК РФ) и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи или права конкретному лицу либо освободить его от имущественной обязанности.

Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно.

Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. К такого рода дарению применяются правила гражданского законодательства о наследовании. Как и в ранее действовавших гражданских кодексах РСФСР, договор дарения ныне урегулирован в ГК РФ (части второй) в качестве особого договорного типа. Однако если в Гражданском кодексе РСФСР 1922 г. дарению была посвящена всего одна (и притом весьма лаконичного содержания) статья, а в ГК РФ РСФСР лишь две статьи (в Основах гражданского законодательства 1961 и 1991 гг. нормы о дарении отсутствовали), то в современных условиях развития рыночных связей произошло значительное возрастание роли гражданско-правового регулирования рассматриваемых отношений. Это выражается прежде всего в достаточно развернутой и сравнительно детальной их регламентации в законе.

Преобладание в гражданском обороте эквивалентно-возмездных отношений не исключает существования и развития всевозможных безвозмездных имущественных связей.

Сопоставляя содержание ст. 572 ГК РФ со ст. 256 ГК РФ РСФСР (с тем же названием), следует обратить внимание на иные положения, которые ныне характеризуют юридическую природу и конструкцию договора дарения. Прежде легальное определение «умещалось» в сравнительно кратком тезисе «одна сторона передает безвозмездно другой стороне имущество в собственность». Теперь оно существенно расширено за счет включения ряда важнейших признаков.

Из текста определения в ГК РФ РСФСР видно, что ранее договор дарения признавался реальным. Более того, в ч. 2 ст. 256 ГК РФ РСФСР особо указывалось: «Договор дарения считается заключенным в момент передачи имущества». Согласно же действующему определению договора дарения одна сторона может не только безвозмездно передать, но и принять на себя обязанность передать другой стороне соответствующий предмет либо имущественное право, а также освобождение от обязанности.

Тем самым закон признает возможность существования не только реального, но и обладающего таким же значением консенсуального договора дарения. Это обстоятельство, как и то, что именно он теперь более подробно урегулирован в ГК РФ, не всегда учитывается (в одном из изданий последнего времени отмечается, что ГК РФ, сохранив реальный договор дарения, одновременно с ним лишь допускает возможность заключения консенсуального договора при исполнении договорных либо иных обязательств).

Необходимо подчеркнуть, что приведенное определение данного конкретного типа договора не согласуется с закрепленным в части первой ГК РФ общим понятием безвозмездного договора, безоговорочно признаваемого законом консенсуальным. В силу ст. 423 ГК РФ «Возмездный и безвозмездный договоры» безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

Определяя в качестве предмета договора имущество, ГК РФ РСФСР не раскрывал содержание этого понятия. Практика же исходила из возможности безвозмездного отчуждения только вещей, в том числе денег. Ныне ст. 572 ГК РФ относит к предмету договора дарения вещь, либо имущественное право (требование), либо освобождение от имущественной обязанности. Это соответствует предписанию ст. 128 ГК РФ, которая причисляет к объектам гражданских прав вещи, включая

деньги и ценные бумаги, а также иное имущество, в том числе имущественные права. Из этого следует, что предметом дарения всегда является имущественная ценность.

Что касается имущественного права (требования), то оно предоставляется одаряемому самим дарителем как обязательственное требование к нему. Вместе с тем допускается передача дарителем принадлежащего ему имущественного права третьему лицу по любому обязательству. Исключения составляют права, уступка которых кредитором другому лицу не допускается. Согласно ст. 383 ГК РФ это права, неразрывно связанные с личностью кредитора, в частности требования об уплате алиментов (разд. V СК) и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина (ст.ст. 1084-1094 ГК РФ).

В соответствии со ст. 129 ГК РФ имущество как объект гражданских прав должно отвечать требованиям оборотоспособности: отчуждение или переход от одного лица к другому возможны, если оно не изъято из имущественного оборота или не ограничено в обороте.

Поскольку одной из существенных особенностей договора дарения является его безвозмездность, любое встречное имущественное предоставление (в виде вещи или права либо освобождения от обязанности) со стороны лица, бесплатно получающего имущество в собственность, свидетельствует об отсутствии дарения. В силу закона к такому договору применяются положения, предусмотренные п. 2 ст. 170 ГК РФ, т.е. правила о притворной сделке. В данной ситуации речь идет о нормах, относящихся к возмездной сделке, которую стороны действительно имели в виду.

Не противоречит безвозмездному характеру дарения факт совершения впоследствии одаряемым дара в пользу дарителя, но по самостоятельному договору. При соглашении же о встречных имущественных предоставлениях налицо не договор дарения, а договор мены (ст. 567 ГК РФ) либо договор купли-продажи (ст. 454 ГК РФ), если эквивалент выражен в денежной сумме. Как правильно отмечалось в специальной литературе, договор не становится возмездным от встречного предоставления, которое носит символический характер. В принципе не превращает дарение в возмездный договор и возмещение дарителю расходов, понесенных им в связи с такой сделкой, если они по условиям сделки не входят в ценность предмета дарения.

Абзац 1 п. 2 ст. 572 ГК РФ в значительной степени воспроизводит текст абз. 1 п. 1 этой статьи, который касается признания договора консенсуальным. Важное дополнение состоит в указании на необходимость совершить обещанное дарение в надлежащей форме, с отсылкой к п. 2 ст. 574 ГК РФ.

Безвозмездная природа дарения не может не оказывать влияния на характер возникающих между сторонами отношений. Так, в указанных в ГК РФ случаях (ст.ст. 577, 578) даритель вправе отказаться от исполнения договора, а также отменить дарение. Закон устанавливает пределы имущественной ответственности дарителя, если вследствие недостатков подаренной вещи причинен вред жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина (ст. 580).

Нельзя при этом не заметить, что обещание безвозмездно совершить или не совершить соответствующее действие (обещание дарения) имеет юридическую силу, если оно сделано в надлежащей форме.

В то же время упомянутое обещание с необходимостью должно содержать указание на конкретный предмет дарения. В противном случае оно признается ничтожным по правилам § 2 гл. 9 ГК РФ «Недействительность сделок».

Ничтожен договор, который предусматривает передачу дара одаряемому после смерти дарителя. Такая сделка может представлять собой обход действующих правил о наследовании (ст. 1110 ГК РФ), которыми, в частности, установлено, что нетрудоспособные наследники по закону имеют право на получение обязательной доли в наследственном имуществе (ст. 1148 ГК РФ). Вместе с тем судебная практика исходит из того, что факт перехода определенного имущества к одаряемому не должен сказываться на возможности возникновения у последнего в дальнейшем права наследования на имущество дарителя.

Очевидно, что в тех случаях, когда договор дарения направлен на прекращение права собственности у одной стороны и возникновение такого права на имущество у другой, даритель должен быть собственником этого имущества в момент заключения договора. Это следует из абз. 2 п. 2 ст. 572 ГК РФ, где говорится об обещании «подарить все свое имущество». Момент заключения договора не всегда совпадает с моментом возникновения права собственности у одаряемого (ст. 223 ГК РФ).

Сторонами договора могут быть все субъекты гражданского права.

Что касается граждан, то при заключении договора дарения должны быть учтены требования закона об их дееспособности, в частности ст. 28 ГК РФ «Дееспособность малолетних», предоставляющей малолетним в возрасте от 6 до 14 лет право самостоятельно совершать сделки, которые направлены на безвозмездное получение выгоды и не требуют нотариального удостоверения либо государственной регистрации.

Только юридических лиц - дарителей касается требование закона по поводу обязательного облечения договора дарения движимого имущества

в письменную форму. Особое правило, относящееся к юридическим лицам, сформулировано в ст. 576 ГК РФ об ограничении дарения.

Специальное указание в законе (ст. 582 ГК РФ) имеется и относительно выступления в качестве одаряемых государства и других субъектов гражданского права, названных в ст. 124 ГК РФ.

2.

Форма договора дарения. Как видно из текста статьи, облечение договора в соответствующую форму обусловливается главным образом характером возникающих отношений. По общему правилу реальный договор дарения может быть совершен устно. В дополнение к понятию передачи вещи, сформулированному в гл. 14 ГК РФ «Приобретение права собственности», здесь упоминаются правоустанавливающие документы и символическая передача.

Исключена возможность совершения в устной форме дарения движимого имущества, если договор является консенсуальным, а также когда дарителем выступает юридическое лицо и стоимость дара превышает 5 установленных законом МРОТ. Несоблюдение в таких случаях требуемой законом формы приводит к ничтожности сделки.

Для действительности договора дарения недвижимости необходима государственная регистрация. Порядок регистрации и основания отказа в ней устанавливаются в соответствии со ст. 131 ГК РФ специальным законом. В настоящее время действует Закон о регистрации прав на недвижимость. Главным его нововведением является создание единого государственного реестра прав на недвижимость, лишь запись в котором является доказательством права собственности лица на такое имущество.

Отказ одаряемого принять дар

В ранее действовавшем законодательстве нормы подобного содержания не было. Понятно, что установленное в п. 1 ст. 573 ГК РФ правило относится исключительно к консенсуальному договору, так как реальный договор дарения до передачи имущества возникнуть не может.

Поскольку в этом случае договор признается расторгнутым, ситуацию можно рассматривать как особую по сравнению с той, что предусмотрена правилами гл. 29 ГК РФ «Изменение и расторжение договора».

Две последующие нормы ст. 573 ГК РФ об отказе одаряемого принять дар непосредственно связаны с содержанием ст. 574 ГК РФ.

Запрещение дарения

Новеллу представляет собой включенный в закон исчерпывающий перечень правил, которые не разрешают дарения.

Первое из них вызвано необходимостью обеспечить интересы недееспособных граждан, второе – соображениями сугубо нравственного порядка, третье – возможностью прикрытия предметом дарения противозаконных действий в отношении определенных категорий служащих и четвертое – целесообразностью защиты интересов кредиторов дарителя, а в соответствующих случаях также интересов участников хозяйственных товариществ и обществ (см. ст. 66 ГК РФ), других коммерческих организаций.

Понятия «государственный служащий», «должность государственной службы», «государственная служба» раскрываются в ФЗ от 27.05.2003 N 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» и от 27.07.2004 N 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»

По сравнению со ст. 575 ГК РФ в ст. 7 последнего ФЗ государственному гражданскому служащему, в частности, запрещено получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), а также выезжать в связи с исполнением должностных обязанностей за пределы территории Российской Федерации за счет средств физических и юридических лиц, за исключением служебных командировок, осуществляемых в соответствии с международными договорами Российской Федерации или на взаимной основе по договоренности между федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и государственными органами других государств, международными и иностранными организациями.

Все перечисленные выше правила не распространяются на так называемые обычные подарки, умеренная стоимость которых установлена в ст. 575 ГК РФ и других статьях ГК РФ (ст.ст. 576, 579).

Ограничения дарения

Наряду с запрещением дарения (ст. 575 ГК РФ) закон впервые вводит и ряд ограничений подобных сделок. Они касаются различных обстоятельств с участием юридических лиц и граждан.

Закрепленное в начале статьи ограничение в известной степени может отражаться на правоспособности таких юридических лиц, как государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенные предприятия, а также учреждения (ст. 294, 296 ГК РФ). При этом следует иметь в виду, что ст. 295 в отличие от ст. 576 ГК РФ содержит ограничение предприятия по распоряжению лишь недвижимым имуществом. Движимым же имуществом, принадлежащим предприятию,

оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Видимо, к таким случаям следует отнести и упоминаемый в ст. 576 ГК РФ.

Другое ограничение касается имущества, находящегося в общей совместной собственности. Соблюдение правил ст. 253 ГК РФ, к которым отсылает ст. 576 ГК РФ, должно обеспечить интересы всех ее участников.

Два последующих ограничения связаны с осуществлением обязательственных требований и потому регулируются нормами гл. 24 ГК РФ «Перемена лиц в обязательстве» - о переходе прав кредитора к другому лицу и о переводе долга, а также гл. 22 «Исполнение обязательств» - об исполнении обязательства третьим лицом.

В п. 5 ст. 576 ГК РФ говорится только о необходимости упоминания в доверенности на совершение дарения представителем одаряемого и предмета дарения. Отсутствие таких сведений означает ничтожность самой доверенности и тем самым недействительность дарения. Здесь едва ли можно усматривать ограничение дарения как такового.

Отказ от исполнения договора дарения

Как и предшествующие статьи, нормы об отказе от исполнения договора в интересах дарителя, т.е. об одностороннем расторжении, представляют собой новеллы. Очевидно, что закон имеет в виду состоявшийся консенсуальный договор, по которому исполнение еще не последовало. Непременным условием правомерности отказа дарителя должно быть изменение после заключения договора либо его имущественного или семейного положения, либо состояния здоровья, что при исполнении договора в новых условиях привело бы к существенному (значительному) снижению уровня жизни дарителя.

Пункт 2 ст. 577 ГК РФ допускает со ссылкой на ст. 578 ГК РФ также другие основания допустимости отказа от исполнения договора. При этом одаряемый не наделяется правом требовать от дарителя возмещения возникших убытков (п. 3 ст. 577 ГК РФ).

Отмена дарения

Если в ст. 577 ГК РФ сказано о расторжении консенсуального договора дарения, то в ст. 578 ГК РФ имеются в виду вполне определенные обстоятельства, независимо от момента заключения договора, при которых даритель вправе либо потребовать от одаряемого возврата вещи, либо отказаться от ее передачи.

В качестве наиболее серьезного основания отмены дарения по безоговорочному волеизъявлению дарителя фигурирует совершение одаряемым покушения на жизнь дарителя, жизнь кого-либо из членов его семьи, близких родственников либо умышленное причинение дарителю телесных повреждений. Подобные противоправные действия

квалифицируются уголовным законом как преступления (ст.ст. 30, 105, 111, 112, 115, 116 УК РФ). Уже одно это не позволяет рассматривать их лишь как очевидную неблагодарность одаренного.

Когда же по терминологии закона имеет место умышленное лишение жизни дарителя одаряемым, то право требовать отмены договора по суду принадлежит наследникам дарителя.

В иных случаях только суд вправе отменить дарение. Это может произойти как по иску дарителя (при угрозе безвозвратной утраты предмета договора в результате ненадлежащего обращения с ним), так и по требованию «заинтересованного лица» (при нарушении положений Закона о банкротстве).

Отмена дарения может последовать также, когда в договоре содержалось условие на случай, если даритель переживет одаряемого.

Обязанность одаряемого возвратить дарителю подаренную вещь связывается с ее существованием в натуре. Очевидно, что в случае отчуждения вещи кому-либо одаряемым возврат ее недопустим. Не подлежат передаче дарителю и полученные одаряемым плоды и доходы от вещи, так как последние в силу ст. 136 ГК РФ принадлежат лицу, использующему определенное имущество на законном основании (если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором об использовании имущества).

Последствия причинения вреда вследствие недостатков подаренной вещи

Ранее действовавшее законодательство не регламентировало имущественных последствий, обозначенных в наименовании ст. 580 ГК РФ. Тем самым ГК РФ вводит новеллу – специальное положение, направленное на обеспечение интересов одаряемого. Одна из ее особенностей заключается в определении трех условий возмещения вреда жизни, здоровью или имуществу гражданина: недостатки подаренной вещи возникли до ее передачи; они не являются явными; даритель, зная о них, не известил одаряемого. Другая особенность состоит в том, что возмещение вреда происходит не по нормам о договорной ответственности, а в соответствии с правилами гл. 59 ГК РФ «Обязательства вследствие причинения вреда» (ст.ст. 1064-1101 ГК РФ). Параграф 3 гл. 59 (ст.ст. 1095-1098 ГК РФ) посвящен исключительно возмещению вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

Необходимо иметь в виду, что ст. 580 ГК РФ предусматривает возмещение вреда только дарителем, в то время как согласно ст. 1095 ГК РФ вред возмещается продавцом или изготовителем товара. При этом последняя норма устанавливает возмещение независимо от характера

недостатков и вины продавца или изготовителя товара. С этим не согласуется указание ст. 580 ГК РФ на вину дарителя (который, зная о недостатках вещи, не предупредил о них одаряемого). С учетом безвозмездности дарения едва ли в рассматриваемой ситуации может быть применена норма о повышенной ответственности дарителя.

Правопреемство при обещании дарения

Как и большинство норм гл. 35 ГК РФ, содержащиеся в ст. 581 ГК РФ правила относятся к консенсуальным договорам дарения и представляют собой нововведения. Вместе с тем они являются диспозитивными, поскольку допускают иное решение вопросов по конкретному договору, в котором чаще всего одной стороной выступает гражданин.

Недопущение в принципе перехода прав одаряемого и допустимость перехода обязанностей дарителя к его наследникам, другим правопреемникам объясняется, видимо, тем, что отношения сторон обычно строятся на личностной основе.

3.

Регламентируемые ст. 582 ГК РФ отношения в таком виде закреплены в законе впервые.

В ГК РФ РСФСР в одной из двух статей гл. 23 «Дарение» без привлечения специального термина предусматривалось, что дарение гражданином имущества государственной, кооперативной или другой общественной организации возможно при использовании этого имущества лишь для определенной общественно полезной цели. Тем самым в качестве жертвователя выступало лишь физическое лицо, а на соответствующей организации лежала обязанность осуществить его волю, причем требовать исполнения этого условия был вправе как даритель, так и прокурор. Нотариальная практика исходила из того, что указание на цель использования имущества могло быть включено и в договор дарения между гражданами.

В отличие от прежнего действующий закон содержит краткое, но достаточно четкое определение пожертвования, рассматривая его в качестве особого вида дарения. В ст. 582 ГК РФ, кроме того, сосредоточен ряд относящихся к нему правил. Авторы одного из комментариев, признавая пожертвование видом дарения, вместе с тем ошибочно отмечают, что «это новый институт, который не регулировался ГК РФ 1964 г.»*(291). Как видно из сказанного, во-первых, в ГК РФ РСФСР была специальная норма о подобных отношениях, а во-вторых, наличие определенной совокупности регламентирующих их правил вовсе не означает, что налицо особое правовое «образование» в виде института.

Им, несомненно, является дарение в целом как самостоятельный тип договора, а не его вид.

Ранее в рассматриваемых отношениях дарителем выступал исключительно гражданин, а одаряемым - только соответствующая организация. Ныне подобного ограничения не существует. Пожертвования могут иметь место в пользу различных субъектов гражданского права. Это вытекает из законоположения, согласно которому пожертвования адресуются гражданам и названным в статье таким некоммерческим организациям, как учреждения, общественные и религиозные организации, а также Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Если прежде закон определял, что дарение гражданином организации могло быть обусловлено использованием имущества для определенной общественно полезной цели, то теперь для признания дарения пожертвованием требуется, чтобы оно было сделано именно в этих целях.

В качестве предмета пожертвования ныне обозначены вещи или права. Здесь, однако, следует учитывать, что в силу ст. 128 ГК РФ «Виды объектов гражданских прав» к таким феноменам отнесены вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права.

В указанных в законе случаях жертвователю или его правопреемникам, в том числе наследникам, предоставляется право требовать отмены пожертвования.

При применении ст. 582 ГК РФ не следует оставлять без внимания положения Закона о благотворительной деятельности. В нем благотворители определяются как лица, осуществляющие благотворительные пожертвования в определенных формах. Последними признаются, во-первых, бескорыстная (безвозмездная или на льготных условиях) передача в собственность имущества, в том числе денежных средств и (или) объектов интеллектуальной собственности; во-вторых, наделение правами владения, пользования и распоряжения любыми объектами права собственности; в-третьих, выполнение работ, предоставление услуг благотворителями - юридическими лицами. При этом благотворители вправе определять цели и порядок использования своих пожертвований.

Граждане, осуществляющие благотворительную деятельность в форме безвозмездного труда в интересах благополучателя, в том числе благотворительной организации, именуются в упомянутом Законе добровольцами, а благополучателями – лица, получающие благотворительные пожертвования от благотворителей, помощь добровольцев.

Контрольные вопросы

1. Каковы формы и виды договора дарения?
2. Как соотносятся институт прощения долга и случаи оставления имущества у одной из сторон договора, произведенного в силу указания закона, с институтом дарения?
3. Чем характеризуется институт отмены дарения? Чем он отличается от института отказа от исполнения договора дарения?
4. В чем особенности института пожертвования?

Лекция 4.

РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

1. Понятие и содержание договора ренты
2. Постоянная рента: понятие, содержание и порядок исполнения
3. Пожизненная рента: понятие, содержание и порядок исполнения
4. Пожизненное содержание с иждивением

1.

Характерная особенность ренты заключается в том, что имущество, передаваемое под выплату ренты, сразу переходит в собственность плательщика ренты, который по общему правилу вправе его отчуждать немедленно после получения, за исключением специально оговоренных в законе или договоре случаев. Получатель же ренты взамен переданного им по договору имущества получает долговременное обязательство со стороны плательщика о выплате ренты.

Состав имущественных объектов, передаваемых под выплату ренты, в настоящее время никак не ограничен, и предметом ренты могут быть практически любые вещи, принадлежащие гражданам или некоммерческим организациям, относящиеся как к движимому имуществу, так и к недвижимости. Исключение составляют лишь вещи, в принципе изъятые из свободного имущественного оборота или ограниченные в таком обороте (оружие, наркотические вещества и т.п.).

Состав возможных плательщиков ренты в законе никак не ограничен; ими могут быть любые юридические лица и граждане. Что же касается получателей ренты, то в этом качестве могут выступать только граждане и при определенных условиях - некоммерческие организации.

Форма договора ренты

Поскольку любой договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а удостоверительная надпись нотариуса может совершаться только на документах, отвечающих требованиям письменной сделки (ст.ст. 160 и 163 ГК РФ), то во всех случаях договор ренты,

независимо от его разновидности, состава участников и т.п., должен заключаться сторонами в письменной форме.

При передаче под выплату ренты вещей, относящихся к недвижимому имуществу (ст. 130 ГК РФ), помимо нотариального удостоверения договора требуется также его государственная регистрация (ст. 131 ГК РФ). Причем, в отличие от договора продажи недвижимости (ст. 549 ГК РФ), который может регистрироваться непосредственно, без предварительного нотариального удостоверения (ст.ст. 550, 551 ГК РФ), договор ренты не подлежит прямой государственной регистрации и сначала должен быть нотариально удостоверен.

Отчуждение имущества под выплату ренты

Применение к рентным отношениям правил о купле-продаже и дарении необходимо осуществлять с большой осторожностью. Во-первых, они могут применяться не целиком к рентным отношениям, а лишь к отношениям по передаче и (или) оплате имущества (имеется в виду единовременная оплата при передаче имущества, а не осуществление рентных платежей, на которые правила о купле-продаже не распространяются). И, во-вторых, далеко не все правила о купле-продаже и дарении отвечают существу договора ренты. Так, например, в случае передачи имущества под выплату ренты за плату можно, как представляется, включать в договор ренты правило из области купли-продажи (ст. 491 ГК РФ) о том, что за продавцом (получателем ренты) сохраняется право собственности на переданное имущество до оплаты покупателем (плательщиком ренты) этого имущества (не относя к этой оплате рентные платежи). Такое заимствование правил о купле-продаже, думается, не будет противоречить существу ренты, если только в понятие «оплата» не будут включаться и рентные платежи.

Напротив, при бесплатной передаче имущества под выплату ренты нельзя, например, заимствовать правило ст. 573 ГК РФ о том, что одаряемый (плательщик ренты) вправе в любое время до передачи ему имущества от него отказаться. Поскольку специальными нормами о ренте не установлено, что для заключения рентного договора необходима передача имущества (п. 2 ст. 433 ГК РФ), то договор ренты, не связанный с передачей недвижимости, считается заключенным с момента его нотариального удостоверения (п. 1 ст. 425, п. 1 ст. 434, ст. 584 ГК РФ), а договор ренты, основанный на отчуждении недвижимости, - с момента его государственной регистрации (п. 3 ст. 433 и ст. 584 ГК РФ).

Договор ренты с момента его заключения вступает в силу, и плательщик ренты, исходя из существа договора (п. 1 ст. 583 ГК РФ), должен, в частности, принять передаваемое ему под выплату ренты имущество. Отказ после заключения договора от принятия рентного

имущества, в том числе передаваемого бесплатно, должен расцениваться как нарушение заключенного договора ренты.

Обременение рентой недвижимого имущества

При отчуждении недвижимого имущества плательщиком ренты в пользу третьего лица к последнему вместе с правом собственности на недвижимость переходят и все обязательства плательщика ренты, вытекающие из договора ренты, в том числе не выполненные первоначальным плательщиком ренты обязательства. По сути дела, третье лицо, ставшее собственником обремененной рентой недвижимости, автоматически становится плательщиком ренты, а предыдущий плательщик так же автоматически прекращает выступать в этом качестве.

Исходя из содержания п. 1 ст. 586 ГК РФ, рента обременяет не только земельные участки, здания, сооружения, но и все другие виды недвижимого имущества, в том числе любые объекты, прочно связанные с землей, например многолетние насаждения, а также определенные виды регистрируемого имущества - воздушные и морские суда и пр. (ст. 130 ГК РФ). Предусмотренные в ст. 586 ГК РФ правовые последствия наступают только при условии, что плательщик ренты произвел именно отчуждение недвижимого имущества в собственность третьего лица. Если же плательщик ренты, сохраняя право собственности на недвижимость, передал ее, например, в аренду (гл. 34 ГК РФ) или безвозмездное пользование (гл. 36 ГК РФ), то ст. 586 ГК РФ на взаимоотношения сторон распространяться не будет.

В случае если обремененное рентой недвижимое имущество многократно переходило от одного собственника к другому, то по смыслу и содержанию п. 2 ст. 586 ГК РФ субсидиарную ответственность перед получателем ренты будет нести не первоначальный плательщик ренты, непосредственно заключивший рентный договор, а предпоследний собственник недвижимости (предпоследний плательщик ренты), передавший недвижимость в собственность ее последнему владельцу (последнему плательщику ренты), выступающему в качестве основного должника.

Вместо субсидиарной ответственности законом или договором может быть предусмотрена солидарная ответственность предпоследнего собственника обремененного рентой недвижимого имущества, при которой получатель ренты вправе по своему выбору заявить требование как к последнему, так и к предпоследнему собственнику недвижимости или одновременно к ним обоим (ст. 322, 323 ГК РФ). При этом солидарная ответственность может быть предусмотрена как непосредственно в договоре ренты, так и в договоре об отчуждении недвижимости между последним и предпоследним ее собственниками.

Недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, обременено не только обязательством по выплате ренты, но одновременно и залоговым обязательством (ст. 587 ГК РФ).

Обеспечение выплаты ренты

Целесообразность установления в законодательстве двойного обременения переданной под выплату ренты недвижимости - одновременно и рентой (ст. 586 ГК РФ), и залогом - вызывает сомнения. Думается, что при наличии субсидиарной (и тем более при возможности солидарной) ответственности по требованиям получателя ренты со стороны лица, осуществившего отчуждение недвижимости, обремененной рентой (ст. 586 ГК РФ), вполне достаточно было бы одного обременения недвижимости - самой рентой. Тем не менее законодатель решил пока этот вопрос иначе, установив дополнительное обременение - залог, который, как представляется, чрезмерно затрудняет участие переданной под выплату ренты недвижимости в дальнейшем имущественном обороте (а без такого участия рентная форма отчуждения имущества теряет практический смысл) и предоставляет получателю ренты избыточную правовую защиту.

Согласно п. 3 ст. 334 ГК РФ залог возникает как в силу договора, так и на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге. В п. 1 ст. 587 ГК РФ определены и обстоятельства возникновения права залога на недвижимость у получателя ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты - передача под выплату ренты этой недвижимости, оказывающейся в залоге.

Следовательно, получатель ренты, передавший плательщику недвижимое имущество, приобретает право залога на это имущество непосредственно в силу закона, даже при отсутствии между получателем и плательщиком ренты специального залогового договора или соглашения о залоге.

При передаче под выплату ренты денег и иного движимого имущества в договоре ренты обязательно должно содержаться условие либо о предоставлении плательщиком ренты обеспечения исполнения его обязательств - путем установления в договоре неустойки, предоставления поручительства, банковской гарантии и пр. (ст. 329 ГК РФ), либо об обязанности плательщика ренты застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение плательщиком рентных обязательств.

При отсутствии в договоре такого существенного условия (одного из двух названных) договор ренты будет считаться незаключенным (п. 1 ст.

432 ГК РФ), даже если он был нотариально удостоверен. Исключение, по-видимому, должны составлять случаи, при которых хотя обеспечение в договоре ренты и не упомянуто, но к моменту заключения рентного договора оно уже фактически существовало. Например, поручительство может быть дано не только для обеспечения существующего обязательства, но и обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК РФ).

Из текста п. 4 ст. 453 ГК РФ и п. 3 ст. 587 ГК РФ вытекает, что при расторжении договора ренты по п. 3 ст. 587 получатель ренты помимо возмещения убытков вправе потребовать возврата переданного под выплату ренты движимого имущества лишь в одном случае - если это прямо предусмотрено в договоре ренты. В остальных случаях он может требовать только возмещения убытков.

При этом следует иметь в виду, что возможность заявлять требование о возврате имущества, предусмотренная в п. 2 ст. 599 ГК РФ, относится не к требованию получателя пожизненной ренты о расторжении договора с возмещением убытков, а к его требованию о выкупе ренты (п. 1 ст. 599 ГК РФ) и к положениям п. 3 ст. 587 ГК РФ отношения не имеет. Необходимо также отметить, что п. 3 ст. 587 касается расторжения договоров о передаче под выплату ренты только движимого имущества. Поэтому п. 2 ст. 605 ГК РФ, где говорится о возможности возврата получателю ренты недвижимого имущества, к вопросам, урегулированным в п. 3 ст. 587 ГК РФ, также отношения не имеет.

2.

Получатель постоянной ренты. По смыслу и содержанию рентного законодательства получение ренты, являясь формой регулярного дохода, не должно тем не менее носить характер коммерческой, предпринимательской деятельности. В связи с этим получателями постоянной ренты могут быть только граждане и некоммерческие организации, а пожизненной ренты, в том числе пожизненного содержания с иждивением, - исключительно граждане (ст. 596 и 601 ГК РФ).

При этом физические лица могут быть получателями ренты только в качестве граждан как таковых, но не в качестве индивидуальных предпринимателей (ст. 23 ГК РФ). Некоммерческие организации могут выступать получателями постоянной ренты, если это соответствует целям их деятельности.

Права получателя ренты могут переходить к другим лицам (если они отвечают вышеперечисленным условиям) либо в результате уступки требования, либо по наследству, либо в порядке правопреемства при реорганизации юридических лиц. При этом уступка требования по

получению постоянной ренты, как и договор ренты, должна быть во всех случаях письменно оформлена и нотариально удостоверена, а если рентное обязательство было основано на отчуждении недвижимости – также зарегистрирована в установленном порядке (ст. 389 ГК РФ).

По наследству права получателя постоянной ренты переходят к другим лицам в соответствии с нормами наследственного законодательства. Форма и размер постоянной ренты

По соглашению сторон, закрепленному в рентном договоре, постоянная рента может выплачиваться в любой форме – деньгами, путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг.

По соглашению сторон в договоре может быть предусмотрена смешанная форма выплаты постоянной ренты - частично деньгами, а частично вещами, работами и услугами.

По общему правилу размер выплачиваемой ренты увеличивается пропорционально увеличению установленного законом МРОТ. Однако в договоре постоянной ренты стороны могут предусмотреть иную пропорцию изменения размера ренты либо вовсе исключить возможность такого изменения.

Сроки выплаты постоянной ренты

В ст. 591 ГК РФ установлен общий порядок, согласно которому постоянная рента должна выплачиваться по окончании каждого календарного квартала. Поскольку постоянная рента должна уплачиваться по окончании квартала, можно утверждать, что ренту следует выплачивать на следующий день после окончания календарного квартала.

Рассматриваемая норма не носит императивного характера. Стороны могут установить в договоре иную периодичность уплаты постоянной ренты: ежемесячно, раз в полгода или год и т.д.

Право плательщика на выкуп постоянной ренты

На отношения постоянной ренты распространяются общие правила о прекращении обязательств, изменении и расторжении договоров, за исключением прекращения обязательств исполнением (ст. 408 ГК РФ). В то же время законодательством установлен еще один способ прекращения обязательств по выплате ренты – выкуп ренты. Плательщик постоянной ренты вправе выкупить ренту и таким путем прекратить дальнейшую выплату рентных платежей.

Значение механизма выкупа постоянной ренты состоит в том, что плательщик ренты в порядке, согласованном сторонами, выплачивает получателю сумму, в которую заранее оценена постоянная рента, либо определенную в установленном законом порядке, что приводит к освобождению плательщика от дальнейшей выплаты ренты.

В том случае, если плательщик ренты желает ее выкупить, он обязан выполнить ряд условий. Во-первых, плательщик ренты должен письменно сообщить получателю ренты о своем желании выкупить ренту (на тот случай, если между сторонами договора возникнет спор, подобное уведомление следует направлять заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручать под расписку). Во-вторых, сообщение должно быть отправлено не позднее, чем за 3 месяца до окончания выплаты ренты, если более длительный срок не установлен договором. И, наконец, в-третьих, плательщик должен выплачивать ренту в полном объеме до выплаты всей суммы выкупа, если иное не предусмотрено договором. При этом получателю ренты, несомненно, выгодно установить в договоре срок предупреждения о выкупе больший, чем предусмотрен законом - 3 месяца, так как в это время он продолжает получать рентные платежи.

Пункт 3 ст. 592 ГК РФ защищает права обеих сторон договора ренты. С одной стороны, плательщик ренты ни при каких условиях не может быть лишен права на выкуп ренты, с другой – выкуп ренты не всегда соответствует интересам получателя ренты, так как выкупная цена может быть значительно меньше суммы рентных платежей за достаточно длительный период времени. В этом случае получатель ренты может предусмотреть в договоре, что право плательщика на выкуп ренты может быть осуществлено лишь после смерти получателя ренты или по истечении согласованного сторонами срока, который не может превышать 30 лет с момента заключения договора.

Выкуп постоянной ренты по требованию получателя ренты

Следует отметить, что в отличие от плательщика ренты ее получатель вправе требовать принудительного выкупа ренты плательщиком только в случаях, прямо указанных в законе или в договоре.

Нарушениями договора ренты признаются просрочка плательщиком выплаты ренты более чем на год, если иное не предусмотрено договором, и нарушение плательщиком ренты своих обязательств по обеспечению выплаты ренты (т.е. по обеспечению исполнения обязательств (ст. 329 ГК РФ). Однако перечень оснований, которые дают получателю ренты право требовать ее выкупа плательщиком, не является исчерпывающим. В договоре стороны могут предусмотреть другие условия, при наступлении которых получатель ренты может требовать ее выкупа плательщиком.

Самостоятельным основанием предъявления получателем ренты требования о выкупе ее плательщиком является признание плательщика ренты неплатежеспособным либо возникновение иных обстоятельств, очевидно свидетельствующих, что рента не будет выплачиваться в размере и в сроки, установленные договором.

Очевидно, что неплатежеспособность плательщика ренты либо наличие иных обстоятельств, свидетельствующих, что рента выплачиваться не будет, в случае возникновения спора сторон необходимо будет доказывать в судебном порядке.

Еще сложнее будет установить, какие именно обстоятельства с полной очевидностью свидетельствуют, что плательщик ренты не сможет в дальнейшем соблюдать условий договора о выплате ренты.

Наибольшую же сложность представляет вопрос о том, каким образом лицо, уже являющееся неплатежеспособным, сумеет выполнить требование получателя ренты о ее выкупе.

Четвертое, и последнее, названное в законе основание для заявления требования о выкупе ренты – это передача плательщиком ренты полученного им по договору ренты недвижимого имущества в общую собственность или разделение его между несколькими лицами.

Плательщик ренты приобретает рентное имущество в собственность и в соответствии со ст. 209 ГК РФ вправе отчуждать это имущество другим лицам. В то же время в том случае, если по договору ренты передается недвижимое имущество, согласно ст. 586 ГК РФ именно оно обременяется рентой.

Следовательно, в случае отчуждения недвижимости плательщиком ренты его обязательства по договору постоянной ренты переходят к приобретателю имущества. В том случае, если полученное по договору ренты недвижимое имущество будет передано в общую собственность или разделено между несколькими лицами, появление вместо одного плательщика нескольких приведет к дроблению имущества и прав на него, что ухудшит обеспеченность выплат ренты и может повлечь нерегулярную выплату ренты.

Однако в этом случае получатель ренты вправе потребовать от предыдущего плательщика ренты как лица, несущего субсидиарную (либо солидарную, если это предусмотрено другим законом или договором) ответственность уплаты ренты.

Следует отметить, что перечень оснований для предъявления получателем постоянной ренты требования о выкупе ренты плательщиком не является исчерпывающим, и стороны вправе по своему усмотрению предусмотреть в договоре иные обстоятельства, наступление которых может повлечь предъявление требования о выкупе ренты плательщиком.

Выкупная цена постоянной ренты

Заключая договор постоянной ренты, стороны могут договориться о размере выкупной цены постоянной ренты, устраивающем как плательщика, так и получателя ренты.

В этом случае стороны могут установить твердую выкупную цену ренты - большую либо меньшую, нежели предусмотренную в п. 2 и 3 ст. 594 ГК РФ, предусмотреть изменение выкупной цены в соответствии с изменением стоимости имущества либо установить иные критерии определения размера выкупной цены. Стороны могут установить, что стоимость бесплатно переданного по договору ренты имущества не будет включаться в выкупную цену либо стоимость указанного имущества будет определяться сторонами по правилам, отличающимся от предусмотренных п. 3 ст. 424 ГК РФ.

В том случае, если стороны не установили выкупную цену в договоре ренты, договорная цена будет определяться по правилам, предусмотренным п. 2 и 3 ст. 594 ГК РФ.

В том случае, если стороны не установили в договоре ренты, по которому имущество было передано за плату, условия о выкупной цене, выкуп должен осуществляться по цене, равной годовой сумме ренты.

Невысокая выкупная цена в данном случае объясняется тем, что получатель ренты уже получил определенную соглашением сторон цену за переданное под выплату ренты имущество. Следовательно, при выкупе ренты ее плательщиком получатель ренты не рискует утратить без возмещения все права на переданное по договору ренты имущество.

Если по договору постоянной ренты имущество было передано под выплату ренты бесплатно, и условие о выкупной цене в договоре отсутствует, выкупная цена согласно п. 3 ст. 594 ГК РФ состоит из суммы рентных платежей, подлежащих выплате за год, и цены переданного под выплату ренты имущества.

При этом цена имущества уже не может быть определена сторонами по своему усмотрению, а определяется по правилам, предусмотренным п. 3 ст. 424 ГК РФ, т.е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичное имущество.

Это правило должно возместить, хотя бы частично, потери получателя ренты, безвозмездно передавшего имущество под выплату ренты, в случае ее выкупа плательщиком ренты.

Риск случайной гибели имущества, переданного под выплату постоянной ренты

Пункт 1 ст. 595 ГК РФ, говорящий о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного бесплатно под выплату постоянной ренты, несет плательщик ренты, полностью повторяет общее правило, установленное в ст. 211 ГК РФ. Стороны не вправе изменять в договоре условие, касающееся гибели имущества, переданного плательщику постоянной ренты безвозмездно.

При случайной гибели или повреждении имущества, переданного под выплату ренты бесплатно, плательщик ренты сохраняет свои обязательства по выплате ренты.

При случайной гибели возмездно переданного имущества плательщик вправе требовать соответственно прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты. Следовательно, в п. 3 ст. 595 ГК РФ предусматривается порядок, отличный от общего, установленного ст. 211 ГК РФ. Ведь риск (или часть риска) случайной гибели или повреждения возмездно переданного имущества несет получатель ренты, не являющийся собственником имущества.

Право плательщика ренты требовать прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты при случайной гибели или повреждении имущества не требует специального закрепления в договоре ренты.

Получатель ренты, желающий при заключении договора ренты обезопасить себя от потерь в связи со случайной гибелью или случайным повреждением имущества, может настаивать на включении в договор ренты условия, согласно которому плательщик ренты вправе требовать прекращения обязательств по выплате ренты не раньше, чем через определенное количество лет после случайной гибели возмездно переданного имущества.

3.

Получатель пожизненной ренты. Получателем пожизненной ренты может быть только физическое лицо, передавшее имущество под выплату ренты, либо другое физическое лицо, указанное в договоре ренты. Со смертью получателя ренты обязательства плательщика ренты по выплате ренты прекращаются.

Пожизненная рента может быть установлена и в пользу нескольких лиц. Стороны могут установить в договоре пожизненной ренты различные размеры долей в праве на получение ренты нескольких получателей ренты. Если в договоре пожизненной ренты доли получателей не установлены, они будут считаться равными. Если договором пожизненной ренты не установлено иное, смерть одного из получателей ренты приводит к разделу его доли пропорционально между оставшимися в живых получателями ренты.

Смерть последнего из получателей пожизненной ренты освобождает плательщика пожизненной ренты от обязательств по выплате ренты.

Договор пожизненной ренты действует исключительно в период жизни получателя (получателей) ренты. В связи с этим договор

пожизненной ренты, в котором получателем ренты значится лицо, умершее к моменту заключения договора, ничтожен.

Однако в том случае, если пожизненная рента установлена в пользу нескольких лиц, смерть одного из них к моменту заключения договора не влечет ничтожности договора.

Размер пожизненной ренты

Пункт 1 ст. 597 ГК РФ устанавливает императивное требование, согласно которому пожизненная рента должна определяться в договоре и выплачиваться в денежном выражении. В этом отношении пожизненная рента отличается от постоянной, выплата которой может производиться путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг.

Размер пожизненной ренты, установленный сторонами в договоре, в расчете на месяц не может быть ниже установленного законом МРОТ. Это требование закона объясняется тем, что пожизненная рента, как правило, является частью жизнеобеспечения (содержания) получателя ренты, на ней строится его бюджет. По той же причине установлено пропорциональное увеличение размера пожизненной ренты с увеличением МРОТ (в соответствии с требованиями ст. 318 ГК РФ).

Сроки выплаты пожизненной ренты

Стороны договора пожизненной ренты самостоятельно определяют периодичность ее выплаты. Однако в том случае, если в договоре пожизненной ренты не установлен срок ее выплаты, пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца.

Расторжение договора пожизненной ренты по требованию получателя ренты

В отличие от договора постоянной ренты, одностороннее расторжение которого законодательством о ренте прямо не предусмотрено, договор пожизненной ренты может быть расторгнут в одностороннем порядке. Однако право одностороннего расторжения договора пожизненной ренты предоставлено исключительно получателю ренты. Плательщик пожизненной ренты такого права не имеет.

В п. 1 ст. 599 ГК РФ получателю ренты предоставлена возможность выбора: в случае существенного нарушения плательщиком ренты договора пожизненной ренты требовать от плательщика ренты либо выкупа ренты на условиях, предусмотренных ст. 594 ГК РФ, либо расторжения договора и возмещения убытков. При расторжении договора с взысканием убытков получатель ренты вправе претендовать на то, чтобы ему были возмещены все его имущественные потери, включающие стоимость переданного имущества, при одновременном зачете полученных им от плательщика ренты средств в виде компенсации за

имущество и рентных платежей. По общему правилу требовать возврата имущества получатель ренты не вправе.

При этом если договором пожизненной ренты не предусмотрено иное, убытки будут возмещаться в соответствии с правилами, установленными ст.ст. 15 и 30 ГК РФ.

Таким образом, получателю пожизненной ренты закон предоставляет значительно более широкие возможности для защиты своих законных интересов.

Следует отметить, что основанием для предъявления требования о выкупе пожизненной ренты плательщиком либо расторжении договора является существенное нарушение договора плательщиком ренты.

Пункт 2 ст. 599 ГК РФ также направлен на защиту интересов получателя ренты. Он вправе требовать возврата бесплатно переданного под выплату пожизненной ренты имущества.

Таким образом, получатель ренты, бесплатно передавший имущество плательщику ренты, может одновременно получить выкуп за ренту и имущество. В этом случае стоимость имущества засчитывается в счет выкупной цены ренты. Стоимость имущества будет оцениваться в соответствии с правилами, предусмотренными п. 3 ст. 424 ГК РФ, если стороны не предусмотрят иное в договоре.

Среди имущества, возвращения которого может требовать получатель ренты, особо выделены квартира и жилой дом – как жизненно важные для получателя ренты объекты.

4.

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты - гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц) (п. 1 ст. 601 ГК).

При разграничении пожизненной ренты от пожизненного содержания с иждивением традиционно указывается на два существенных отличия.

1) предметом договора пожизненной ренты может быть любое имущество, предметом договора пожизненного содержания с иждивением может быть лишь недвижимость.

2) в договоре пожизненной ренты допускается только денежная форма рентных платежей, а в договоре пожизненной ренты с иждивением рента представляется в форме обеспечения потребностей получателя ренты в жилище, питании, одежде, а если необходимо в силу состояния его здоровья - также и в уходе за ним.

Договором может быть также предусмотрена оплата плательщиком ренты и ритуальных услуг. Лишь в качестве исключения договором пожизненного содержания с иждивением может быть предусмотрена возможность замены предоставления содержания в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах (ст. 603 ГК). Кроме того, в отличие от договора пожизненной ренты в договоре пожизненного содержания с иждивением общий объем месячного содержания должен быть не менее двух величин прожиточного минимума на душу населения.

Нахождение гражданина на пожизненном содержании плательщика ренты, предоставляющего гражданину иждивение, жилище и уход, предполагает наличие между ними лично-доверительных отношений. Вследствие этого моральное насилие, скверное, оскорбительное отношение плательщика ренты к гражданину - получателю ренты, находящемуся в материальной зависимости от него, должно рассматриваться как существенное нарушение плательщиком ренты своих обязательств, дающее получателю ренты право потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему выкупной цены на условиях, установленных законом (ст. 594 ГК).

Интересы гражданина-получателя ренты гарантируются различными способами.

Во-первых, плательщик ренты - собственник недвижимого имущества, приобретенного по этому договору, - вправе отчуждать, сдавать в залог или иным способом обременять такое имущество только с предварительного согласия получателя ренты (ст. 604 ГК). Это - следствие не столько доверительного характера отношений сторон договора пожизненного содержания с иждивением, сколько наличия у гражданина-получателя ренты залогового права на недвижимое имущество (п. 1 ст. 587 ГК).

Во-вторых, плательщик ренты обязан принимать необходимые меры для того, чтобы в период предоставления пожизненного содержания иждивением использование указанного имущества не привело к снижению стоимости этого имущества.

В тех случаях, когда гражданину-получателю ренты в соответствии с условиями рассматриваемого договора предоставляется право на проживание в определенном жилом помещении, оно обладает вещно-правовым характером и сохраняется при отчуждении жилой недвижимости в собственность третьего лица. Если право пользования жилым помещением будет предоставлено гражданину в жилой недвижимости, переданной в ренту им самим, то помимо указанного

вещного права пользования жилым помещением у него в силу закона (п. 1 ст. 587 ГК) также возникает и право залога (ипотеки), являющееся вещно-правовым обременением жилой недвижимости, переданной в ренту.

Обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты.

При существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств получатель ренты вправе потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему выкупной цены. При этом плательщик ренты не вправе требовать компенсацию расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под рентой?
2. Какой из видов рентного обязательства является алеаторным?
3. В чем различие между постоянной рентой, пожизненной рентой и договором пожизненного содержания с иждивением?
4. Какие лица могут выступать в качестве сторон рентного обязательства?
5. Какие объекты могут передаваться плательщику ренты при заключении договора ренты?
6. Какими способами обеспечивается исполнение плательщиком ренты его обязанностей по выплате ренты?

Лекция 5.

ДОГОВОР АРЕНДЫ И ЕГО РАЗНОВИДНОСТИ

1. Понятие, общая характеристика договора аренды
2. Прокат
3. Аренда транспортных средств: понятие и разновидности
4. Договор аренды зданий и сооружений
5. Аренда предприятия
6. Финансовая аренда (лизинг)

1.

Регламентации договора аренды посвящена глава 34 части второй ГК РФ, включающая ст.ст. 606-625. В этих нормах урегулированы все важнейшие моменты, связанные с заключением и реализацией договора аренды, а также разграничены отдельные его виды: прокат имущества, аренда транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий; лизинг (финансовая аренда).

Как видно из этого перечня разновидностей аренды, целью данного договора является обеспечение возможности гражданам и юридическим

лицам на определенных условиях временно пользоваться чужим имуществом, когда оно не нужно им постоянно, или когда у них для этого нет достаточных средств.

Понятие договора сформулировано в ст. 606 ГК РФ, где сказано, что по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Продукция, плоды и иные доходы, получаемые арендатором в результате использования арендованного имущества, являются его собственностью.

Таким образом, объектом аренды может быть любое индивидуально определенное имущество, которое не теряет своих свойств в процессе использования, в том числе земельные участки, производственные и жилищные комплексы, здания, оборудование, транспортные средства и т.п. Об этом сказано в ст.607 ГК РФ.

Определяемые родовыми признаками вещи не могут быть предметом договора аренды, т. к. по окончании срока договора арендованная вещь подлежит возврату собственнику.

Законом могут быть установлены определенные виды имущества, которое не может быть сдано в аренду или аренда которых требует соблюдения определенных правил. Например, изъяты из оборота, а потому не могут быть арендованы стратегические объекты.

В отношении земельных участков, участков недр, водных и лесных массивов соответствующим законодательством могут устанавливаться специальные правовые режимы

Существенные ограничения имеются в отношении сдачи в аренду имущества, находящегося в государственной собственности.

В договоре аренды необходимо четко указать все признаки, характеризующие сдаваемое в аренду имущество, состав имущества, его местонахождение, состояние и др. При несоблюдении этого требования договор аренды считается незаключенным, поскольку условие об объекте аренды не согласовано сторонами, а условие об объекте относится к существенным условиям договора, по которым должно быть достигнуто соглашение сторон (ст. 432 ГК РФ).

Как следует из легального определения договора, его сторонами являются арендодатель, он же наймодатель, и арендатор – наниматель. В качестве сторон договора аренды, могут выступать любые юридические и физические лица. Сдача имущества в аренду - форма распоряжения имуществом. Арендодателем может быть в соответствии со ст.608 ГК РФ собственник сдаваемого имущества или иное лицо, управомоченное законом или собственником. Например, в силу прямого предписания

закона (ст. 295 ГК РФ), государственные и муниципальные унитарные предприятия, действующие на праве хозяйственного ведения, только с согласия собственника могут выступать в качестве арендодателей недвижимого имущества. Переход права собственности (полного хозяйственного ведения или оперативного управления) на сданное в аренду имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора. В отношении арендаторов никаких специальных ограничений нет. Принимаются во внимание общие требования, предъявляемые к лицам, заключающим любую сделку: они должны быть дееспособными.

Форма договора аренды предусмотрена ст.609 ГК РФ. Письменная форма договора обязательна, если договор заключен на срок более одного года, или если одна из сторон является юридическим лицом.

Договоры проката, аренды транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий, независимо от срока их действия заключаются только в письменной форме.

Когда договор аренды заключают граждане, они должны также заключать договор в письменной форме, т.к. ст. 161 ГК РФ обязывает граждан заключать между собой сделки в письменной форме, если сумма сделки превышает не менее, чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не предусмотрено законом. В частности, не требуется государственная регистрация договоров аренды воздушных и морских судов.

К обязанностям арендатора относятся:

1) Своевременное внесение арендной платы за пользование имуществом.

Порядок, условия и сроки внесения платы определяются в договоре. Если этого не было сделано, принимаются такие порядок, условия и сроки, какие обычно применяются при аренде подобного имущества при аналогичных обстоятельствах.

Статья 614 ГК РФ определяет возможность внесения арендных платежей и их форму. Можно установить оплату всего арендуемого имущества или каждой из его составных частей. К видам уплаты за аренду относятся: платежи, установленные в твердой сумме, вносимые единовременно или периодически; выделение арендодателю доли из полученных в результате использования арендованного имущества доходов, плодов, продукции; предоставление арендатором арендодателю определенных услуг; предоставление арендатором по контракту определенной вещи в собственность или в аренду; возложение на

арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

В договоре можно предусмотреть и сочетание нескольких из указанных форм оплаты или предложить нечто иное.

Если иное не предусмотрено договором, размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в установленные ими сроки, но не чаще одного раза в год.

Если арендатор существенно нарушает сроки внесения арендной платы, арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения платежей, но не более чем за два срока подряд. К существенным нарушениям относится неоднократная или длительная задержка внесения арендной платы. Крайняя мера – расторжение договора возможна, только если арендатор более двух раз подряд не внес арендную плату по истечении установленного договором срока платежа (п. 3 ст.619 ГК РФ).

2) Использование арендуемого имущества в строгом соответствии с его назначением и условиями договора.

Если эта обязанность не выполняется, арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

3) Поддержание имущества в исправном состоянии, несение расходов на содержание имущества.

Поддержанием имущества в исправном состоянии считается также его обслуживание, которое позволяет им пользоваться в любой момент без затрат на это каких-то дополнительных усилий.

Текущим ремонтом имущества считается устранение таких недостатков, которые не связаны с заменой основных его составных частей.

4) При прекращении договора аренды возврат арендодателю имущества в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Естественно, возврату подлежат все относящиеся к арендовавшемуся имуществу документы и принадлежности.

Нормальным признается такой износ, какой имущество понесло бы при обычном использовании в течение срока, предусмотренного договором.

Если по истечении срока договора имущество не возвращено собственнику, арендодатель может требовать внесения арендной платы за время просрочки. Если же невозвращение имущества арендодателю причинило ему убытки, можно требовать их возмещения.

В случае, когда за несвоевременный возврат арендованного имущества договором предусмотрена неустойка, убытки могут быть

взысканы в полной сумме сверх неустойки, если иное не предусмотрено договором.

5) Невозможность полной или частичной передачи другому лицу своих прав и обязанностей без согласия арендодателя. С согласия же арендодателя арендатор вправе сдавать арендованное имущество в субаренду на срок действия первоначального договора; передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем); предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование; отдавать арендные права в залог; вносить их в уставный капитал в качестве вклада или паевого взноса.

Согласие арендодателя может быть выражено непосредственно в договоре аренды или в дополнительном соглашении к нему, а также путем одностороннего письменного разрешения.

Арендодатель вправе:

– требовать уплаты арендной платы;

– требовать досрочного ее внесения, если арендатор существенно нарушает установленный порядок ее внесения;

– требовать расторжения договора, если арендатор пользуется полученным в аренду имуществом не в соответствии с его назначением или с условиями договора, а также ухудшает состояние имущества; более двух раз подряд не вносит арендную плату;

– приобретать право собственности на отделимые и неотделимые улучшения предмета аренды, произведенные за счет амортизационных отчислений от имущества, сданного в аренду;

– получить сумму выкупа арендованного имущества, если в законе или в договоре аренды предусмотрено, что арендованное имущество переходит в собственность арендатора по истечении срока аренды.

Арендатор располагает более широким набором прав:

– истребовать сданное в наем имущество;

– требовать возмещения убытков, причиненных несвоевременным предоставлением имущества, непроизводством капитального ремонта;

– требовать расторжения договора при его неисполнении по вине арендодателя; договор аренды может быть расторгнут досрочно, если арендодатель не предоставляет имущество контрагенту либо создает условия, препятствующие использованию имущества, либо в имуществе обнаруживаются недостатки, препятствующие нормальному пользованию им; если арендодатель не производит капитального ремонта; когда имущество в связи с обстоятельствами, за которые арен тор не отвечает, оказывается в состоянии, делающим его непригодным к использованию, даже если в этом нет вины арендодателя;

– требовать устранения недостатков, обнаруженных в имуществе, сданном в наем;

– требовать уменьшения арендной платы при обнаружении недостатков в арендованном имуществе прав третьих лиц на него, неоговоренных при заключении контракта;

– провести за счет арендодателя капитальный ремонт;

– при наличии на то согласия арендодателя сдавать имущество в субаренду, передавать арендные права другому лицу, отдавать их в залог, вносить в качестве взноса в уставный капитал или пая;

– иметь преимущества при заключении договора новый срок по сравнению с другими претендентам

– получать права собственника на отделимые улучшения объекта аренды, если иное не будет предусмотрено договором;

– получать в собственность арендованное имущество, если в договоре предусмотрена такая возможность;

– сохранять в силе права и обязанности арендатора при переходе права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения на арендуемое имущество) от арендодателя к другому лицу.

В соответствии со ст. 625 ГК РФ к отдельным видам договора аренды общие правила, изложенные в предыдущей главе, применяются, если иное не установлено правилами ГК РФ, посвященными именно этим отдельным видам договоров.

2.

Договор проката в соответствии со ст.626 ГК РФ представляет собой договор аренды, по которому арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве своей постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество во временное владение и пользование за плату.

Таким образом, для этого вида договора и аренды характерны, во-первых, особый субъект – только профессионал, предприниматель, для которого сдача имущества внаем является постоянной, приносящей доход деятельностью. Разовая сделка по сдаче в аренду движимого имущества прокатом не является. Во-вторых, предметом договора проката является только движимое имущество (кроме транспортных средств, т.к. для них существуют особые правила). Это движимое имущество должно использоваться в потребительских целях (если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа обязательства). Типичными предметами договора проката являются вещи, потребность в которых возникает на какое-то определенное время, что исключает необходимость их

покупки (бытовая техника, музыкальные инструменты, телерадиоаппаратура, приборы, станки, оборудование, театральный реквизит и т.п.).

В-третьих, арендодатель не может по договору проката сохранять за собой в период действия договора права владения вещью, сданной в прокат.

Из того обстоятельства, что субъектом проката – арендодателем является лицо, для которого деятельность по сдаче вещей определенного вида является основной и приносящей постоянный доход, вытекает вывод о том, что договор проката относится к публичным договорам. Другими словами, для арендодателя в данном случае заключение договора с обратившимся к нему лицом является обязательным, если в момент обращения имеется в наличности сдаваемое на прокат имущество. Арендодатель должен предоставлять имущество в прокат любым пользователям на равных условиях за равную плату, если, конечно, для кого-то из них не установлены законом определенные льготы. При необоснованном уклонении от заключения договора проката лицо, заинтересованное в том, чтобы такой договор был с ним заключен, вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. В судебном порядке могут быть урегулированы и разногласия сторон по отдельным условиям договора. На договор проката распространяется ряд общих положений об аренде, изложенных в первом разделе настоящей главы: обязанность предоставления имущества, сдаваемого в прокат, в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества; обязанность арендатора использовать получаемое имущество в соответствии с условиями договора, а если таковые отсутствуют - в соответствии с назначением имущества; сохранение действия договора в силе при изменении собственнике имущества, сдаваемого в аренду: право арендодателе на расторжение договора и возмещение убытков причиненных несоблюдением получившим имущество лицом требования использовать его строго по условиям договора или в соответствии с назначением.

Вместе с тем, соответствующий именно договору проката раздел ГК РФ предусматривает ряд специфических именно для него правил: к ним относятся нормы о сроке, форме и содержании договора проката.

Срок договора проката не может превышать одного года (п. 1 ст.627 ГК РФ). Даже если стороны заключают договор проката на более длительный срок, он считается заключенным на год. Правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок, если арендатор фактически продолжает пользоваться имуществом после окончания срока договора, а также правила о преимущественном праве арендатора, исполнившего надлежащим образом свои обязанности, возобновить до-

говор по истечении срока его действия (ст. 621 ГК РФ) к договору проката не применяется.

Форма договора предусмотрена только письменная, независимо от срока действия договора и состава его участников (п. 2 ст.626 ГК РФ). Что касается содержания договора проката, то права и обязанности контрагентов в нем имеют существенные отличия от прав и обязанностей сторон договора аренды.

Для того, чтобы защитить интересы арендаторов и устранить возможность разногласий между сторонами при выявлении дефектов в сданном на прокат имуществе, установлена дополнительная обязанность арендодателя в ст.628 ГК РФ (по сравнению с п.1 ст.611 ГК РФ). Арендодатель должен в присутствии арендатора проверить исправность сдаваемого на прокат имущества и выдать арендатору письменные инструкции о правилах эксплуатации его.

Если арендатор в процессе использования полученного на прокат имущества обнаруживает недостатки, препятствующие полностью или частично его эксплуатации, арендодатель обязан в десятидневный срок со дня получения соответствующего заявления арендатора либо безвозмездно устранить недостатки имущества, находящегося у арендатора, либо заменить доброкачественным предметом проката. В договоре проката может быть оговорен и более короткий, чем десятидневный, срок для указанных действий.

Если же недостатки сданного на прокат имущества явились следствием нарушения арендатором правил о его использовании, арендатор должен оплачивать арендодателю стоимость ремонта и транспортировки предмета проката. Когда будет установлено, что по вине арендатора этот предмет полностью вышел из строя и ремонту не подлежит, арендатор обязан возмещать арендодателю причиненные своими действиями убытки, включая и упущенную выгоду, если законом или договором не предусмотрено иное.

Исключения установлены применительно к прокату и в отношении возможности одностороннего отказа от исполнения обязанностей (п. 3 ст.627 ГК РФ). От договора проката арендатор вправе отказаться в любое время, предупредив контрагента не менее, чем за 10 дней о своем намерении.

В отличие от общих положений об аренде, возлагающих на арендатора текущий ремонт предмета аренды, по договору проката арендодатель обязан производить не только капитальный, но и текущий ремонт, что связано со специализацией деятельности прокатных организаций, обычно располагающих необходимой ремонтной базой.

Арендная плата по договору проката устанавливается только в виде определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно (п. 3 ст.424 ГК РФ).

Стороны могут самостоятельно определить периодичность внесения арендных платежей (ежемесячно, ежеквартально, один раз в полгода).

При досрочном возврате арендатором предмета проката арендодатель возвращает ему соответствующую лишнюю часть уже полученной арендной платы. Размер возвращаемой суммы исчисляется со дня, следующего за днем фактического возврата имущества (п.2 ст.639 ГК РФ).

Задолженность по арендным платежам, если она образовалась по вине арендатора, взыскивается в бесспорном порядке по исполнительной надписи нотариуса. Пени за просрочку уплаты за прокат можно взыскать лишь в судебном порядке, если конкретный договор не предусматривает и для этой цели применен" бесспорного списания.

В связи с тем, что имущество, взятое напрокат должно использоваться для потребительских целей существенно ограничены права арендатора по распоряжению таким имуществом. Он не может сдать предмет проката в субаренду; передать свои права и обязанности по договору проката другому лицу; предоставлять полученное имущество другим лицам в безвозмездное пользование; отдавать в залог, вносить в качестве имущественного вклада или паевого взноса.

Поскольку в договорах проката бытовых предметов арендаторами часто выступают граждане, к подобным отношениям помимо выше охарактеризованных норм ГК РФ могут применяться правила главы I Закона «О защите прав потребителей», касающихся гарантий качества арендованного имущества, права на безопасность его и на информацию о нем, а также о возможности возмещения морального вреда за счет арендодателя при определенных условиях и специальных правил судебного разбирательства.

3.

Договор аренды транспортных средств, называемый также фрахтованием транспорта на время, регулируется ст.ст. 632-655 ГК РФ. По этому договору арендатору за плату предоставляется определенное транспортное средство во временное владение и пользование.

Существует два вида такого договора: договор аренды транспортного средства с экипажем и договор аренды транспортного средства без экипажа.

Для обоих видов договоров аренды транспортного средства характерно то, что их предметом является любое средство по перевозке грузов, пассажиров, багажа или того и другого вместе. Это могут быть

объекты железнодорожного, водного, воздушного, автомобильного, а теперь и космического характера, свободно перемещающиеся в пространстве.

Из-за того, что транспортные средства - сложные технические устройства и источники повышенной опасности, аренда транспортных средств выделена в особый вид гражданско-правовых договоров, отличающихся во многом от договора аренды, подчиняющегося общим правилам.

К принципиальным отличиям относятся следующие:

1. Неприменима ст.621 ГК РФ: арендатор транспортного средства не обладает преимущественным правом на продление срока договора или заключение с ним договора аренды транспортного средства на новый срок по окончании действия имевшегося контракта.

2. В соответствии со ст. 130 ГК РФ воздушные, морские, речные суда и космические объекты являются недвижимыми вещами. По ст.ст.164, 609 ГК РФ сделки с недвижимым имуществом, заключенные на срок более одного года, должны пройти государственную регистрацию. Договор же аренды транспортного средства государственной регистрации не подлежит. Он заключается в простой письменной форме.

3. В соответствии с п.1 ст.616 ГК РФ обязанность капитального ремонта сданного в аренду имущества возлагается на арендодателя; для договора же аренды транспортного средства поддержание объекта договора в надлежащем состоянии, включая и ремонт любого характера, возложено на арендатора в течение всего срока действия договора.

4. В соответствии с п.2 ст.615 ГК РФ арендатор с согласия арендодателя может сдавать предмет договора в субаренду. Арендатор же транспортного средства, если иное не предусмотрено договором, имеет право без согласия арендодателя сдавать арендованное транспортное средство в субаренду.

Транспортными уставами и кодексами могут быть установлены иные, помимо предусмотренных ГК РФ, особенности аренды отдельных видов транспортных средств.

Основное различие между двумя видами аренды транспортных средств (с экипажем и без него) заключается в наборе обязанностей арендодателя и арендатора.

Что касается первого вида договора (фрахтование на время), то для него характерно соединение двух видов обязательств арендодателя по отношению к арендатору: обычный вариант аренды – предоставление за плату во временное пользование определенного транспортного средства. Плюс к этому оказание услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства. Поэтому договор аренды транспортного средства

с экипажем можно определить в соответствии с ч. 1 ст.632 ГК РФ как предоставление арендатору транспортного средства во временное владение и пользование с одновременным оказанием ему услуг по управлению и технической эксплуатации этого средства. При заключении договора аренды транспортного средства с экипажем арендодатель продолжает оставаться владельцем источника повышенной опасности (ст. 640 ГК РФ) со всеми вытекающими отсюда последствиями.

По договору аренды транспортного средства с экипажем на арендодателя возлагаются следующие обязанности:

– поддерживать надлежащее состояние транспортного средства, включая производство текущего и капитального ремонта и предоставление необходимых для нормальной эксплуатации принадлежностей;

– страховать транспортное средство;

– страховать ответственность за ущерб, который может быть причинен транспортным средством;

– оказывать услуги по управлению и технической эксплуатации, обеспечивая безопасность эксплуатации транспортного средства для пользователя;

– нести расходы на содержание членов экипажа и оплату их услуг;

– арендатор несет лишь те эксплуатационные расходы, которые возникают при коммерческой эксплуатации транспортного средства (сборы, топливо, смазочные материалы).

При аренде транспортного средства без экипажа арендодатель просто предоставляет арендатору транспортное средство за плату во владение и пользование. Обязанности по управлению и технической эксплуатации объекта аренды осуществляет арендатор самостоятельно или при помощи третьего лица.

Арендодатель не сохраняет права владельца транспортного средства, поэтому ответственность за вред, причиненный предметом аренды - источником повышенной опасности несет арендатор (ст.ст.648, 1079 ГК РФ).

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендатор несет обязанность по поддержанию надлежащего состояния транспортного средства, включая текущий и капитальный ремонт, а также обеспечение транспортного средства необходимыми для эксплуатации принадлежностями: по страхованию транспортного средства и ответственности за ущерб, который может быть этим транспортным средством причинен.

4.

Договор аренды зданий и сооружений регулируется ст.ст. 650-655 ГК РФ. В соответствии с ним в аренду передаются не только недвижимость указанного вида, но и земля, на которой она расположена – часть земельного участка, необходимая для использования здания (сооружения), независимо от характера прав арендодателя на земельный участок (собственность, аренда, постоянное пользование: пожизненное наследуемое владение).

Арендная плата должна включать в себя и плату за пользование земельным участком.

Если договором не определено передаваемое арендатору право на соответствующий участок земли, к нему на весь срок аренды здания или сооружения переходит право пользования «необходимой» частью участка, на котором расположены арендуемые объекты. Дополнительная к арендной плата в таком случае не взимается.

Именно неразрывная связь с землей объекта данного вида договора аренды, особая ценность подобных объектов в гражданском обороте предопределяют специфику рассматриваемого договора аренды. Например, если земельный участок, на котором находится арендованное здание или сооружение, продается другому лицу арендодателем, за арендатором сохраняется право пользования частью земельного участка, которая находится под объектом аренды и необходима для его использования, на условиях, действовавших до продажи земли.

В ГК РФ нет пояснения различий между зданиями и сооружениями. В популярной юридической литературе указывалось на то, что здания подразделяются на жилые и нежилые. К нежилым относятся здания, используемые для производственных, торговых, административных, научно-исследовательских, учебных, лечебных, складских и других целей. К сооружениям же относят тепловые узлы, подэстакадные пространства, мосты, колодцы, трансформаторы, другие инженерные сооружения.

Договор должен четко характеризовать объект аренды. При нарушении этого правила объект аренды считается несогласованным сторонами, а договор - незаключенным.

Ряд норм рассматриваемого договора отличается от общих правил аренды, установленных Гражданским Кодексом. Вместе с тем, некоторые из общих правил к нему полностью применимы (обязанности сторон по содержанию арендованной недвижимости, ответственность арендодателя за недостатки имущества, сданного в аренду, срок договора, ответственность сторон, основания и порядок расторжения договора).

Поскольку же применительно к аренде нежилых помещений в ГК РФ нет никаких специальных правил, в отношении их аренды в полном объеме применяются общие правила главы 34 ГК РФ.

Особенности правового регулирования аренды зданий и сооружений заключаются в следующем.

Договор аренды здания или сооружения заключается в письменной форме путем составления единого документа, подписанного обеими сторонами. Несоблюдение этого требования влечет за собой недействительность договора. Государственной регистрации подлежат лишь договоры аренды зданий или сооружений, срок действия которых превышает один год. Без такой регистрации договор считается незаключенным.

К договорам аренды зданий, сооружений не применяются общие правила об аренде, рассчитанные на тот случай, когда договор не определяет размер, порядок, условия и сроки арендной платы. Статья 614 ГК РФ предлагает в таких случаях применять арендную плату, обычно применяемую при аренде аналогичного имущества. Применительно к отсутствию условия об арендной плате в договоре, касающемся аренды зданий и сооружений, наступают совсем иные последствия: договор считается незаключенным.

Статья 655 ГК РФ устанавливает особый порядок для оформления передачи арендатору и возвращения арендованного им здания или сооружения путем составления и подписания сторонами передаточного акта или иного документа, удостоверяющего передачу имущества контрагентами. Если обе стороны отказываются от составления вышеназванных документов, их отказ рассматривается как расторжение договора по соглашению сторон.

5.

Этот вид договора аренды регулируется ст.ст. 656-664 ГК РФ. Специфика регулирования напрямую связана с особенностями предмета этого договора – предприятием как имущественным комплексом любой формы собственности, используемым для предпринимательской деятельности (п. 1 ст.656 ГК РФ). В состав этого комплекса входят все виды имущества, необходимые для его деятельности: земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, основные и оборотные средства, права требования, долги, права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги.

Поэтому по договору аренды предприятия арендодатель предоставляет арендатору за плату во временное владение и пользование для осуществления предпринимательской деятельности земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие основные средства, запасы сырья, топлива, материалы и иные оборотные средства; права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями,

сооружениями, права на обозначение, индивидуализирующие деятельность предприятия и его продукцию (товарный знак, фирменное наименование и т.п.), другие исключительные права. Кроме того по этому договору арендодатель уступает арендатору свои требования к третьим лицам, связанные с эксплуатацией предприятия и обязан перевести на него долги, если они у предприятия имеются.

Если иное не установлено законом, другими правовыми актами, не подлежат передаче арендатору права арендодателя на занятие определенным видом деятельности (лицензии). Включение в состав передаваемого по договору аренды предприятия обязательств, исполнение которых арендатором невозможно без лицензии, не освобождает арендодателя от соответствующих обязательств перед имеющимися кредиторами.

Как видно из перечня ст. 656 ГК РФ состав имущества комплекса, называемого предприятием, весьма разнороден, не все его элементы находятся в собственности арендодателя. Для обеспечения передачи предприятия в аренду установлено, что части комплекса, именуемого предприятием, не являющиеся собственностью арендодателя, могут быть переданы без согласования с собственником, если иное не установлено договором арендодателя с собственником.

Статья 657 ГК РФ обеспечивает права кредиторов арендодателя при переводе его долгов арендатору. Предусмотрена процедура предварительного письменного уведомления всех кредиторов. Любой из них вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления потребовать прекращения или досрочного исполнения соответствующего обязательства, а также возмещения убытков. До завершения расчетов при возникновении подобного конфликта предприятие не передается арендатору.

Установлены жесткие требования к формам договора аренды предприятия: это должен быть единый документ, подписанный сторонами, подлежащий обязательной государственной регистрации в порядке, установленном для регистрации сделок с недвижимым имуществом Федеральным законом “О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним” от 21 июля 1997 г. Несоблюдение этих требований влечет недействительность договора (ст. 568 ГК РФ). Даже в случае исполнения договора, составленного не по установленным правилам, такой договор в исключение из диспозиции нормы ст. 165 ГК РФ не может быть признан судом действительным.

В соответствии со ст. 569 ГК РФ предприятие передается арендатору арендодателем по передаточному акту. Для его составления проводится инвентаризация всех материальных ценностей, составляется баланс пред-

приятия, в котором отражаются все его активы и пассивы. Подготовка предприятия к передаче и оформление этого процесса – обязанность арендодателя и осуществляется за его счет, если иное не предусмотрено договором аренды.

Порядок проведения этих действий должен соответствовать «Методическим указаниям по инвентаризации имущества и финансовых обязательств», утвержденным приказом Минфина РФ от 13 июня 1995 г. № 49.

Передаточный акт подписывается полномочными представителями сторон.

При прекращении договора аренды предприятия возврат его арендодателю также производится по передаточному акту. Эти действия, также сопряженные с инвентаризацией и составлением баланса, являются обязанностью арендатора и осуществляются за его счет, если иное не предусмотрено договором.

Не применяются к данному виду договора аренды правила п. 3 ст. 424 ГК РФ, касающиеся определения его цены. В соответствии с п. 2 ст. 650 ГК РФ, договор должен предусматривать размер арендной платы. Если условия о размере арендной платы в договоре отсутствуют, он считается незаключенным.

Специфика прав арендодателя по сравнению с обычными, предусмотренными в гл.34, заключаются» в следующем:

1. Подготовка и составление передаточного акта и уведомление своих кредиторов, о чем речь шла выше.

2. Возмещение арендатору стоимости произведенных им неотделимых улучшений арендованного имущества независимо от того, было ли согласие арендодателя на такие улучшения (ч. 2 ст.662 ГК РФ), если иное не установлено договором. Освобождение от этой обязанности возможно лишь в случае установления судом того, что издержки арендатора на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно повышению его качества или эксплуатационных свойств или же того, что при осуществлении подобных улучшений нарушаются принципы добросовестности и разумности (ч. 2 ст. 662 ГК РФ).

Что касается обязанностей арендатора, то их особенности состоят в следующем:

1. Поддержание в течение всего срока действия договора предприятия в надлежащем техническом состоянии, включая и текущий и капитальный ремонт.

2. Особый порядок оформления и финансовое обеспечение возврата арендованного предприятия, о чем уже говорилось ранее.

Относительно специфических прав арендатора необходимо отметить его возможность самостоятельно продавать, обменивать, сдавать в аренду или субаренду, предоставлять во временное пользование или взаймы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, без получения на то согласия арендодателя. Это невозможно лишь в отношении природных объектов, в частности земли.

Установленные Гражданским Кодексом правила о последствиях признания договора недействительным применяются к договору аренды предприятия, только если такие последствия не нарушают существенно права и охраняемые законом интересы кредиторов арендодателя и арендатора, других лиц и не противоречат общественным интересам.

6.

Этот сравнительно новый для нашей страны вид арендных отношений регулируется ст.ст. 665-670 ГК РФ. В соответствии с договором финансовой аренды арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у выбранного им же продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во владение и во временное пользование для предпринимательских целей (ст. 665 ГК РФ).

Смысл договора лизинга в том, что он предоставляет возможность одной из сторон договора получать некую форму долгосрочного кредитования приобретения движимого или недвижимого имущества на более выгодных условиях, чем при помощи ссуды. При этом второй стороне дается прочное обеспечение сделки, им служит само приобретенное имущество. При невыполнении арендатором своих обязанностей лизингодатель забирает свое имущество.

Срок, на который оборудование передается во временное пользование, приближается по продолжительности к сроку его службы. Риск устаревания оборудования ложится на арендодателя.

Все эти моменты привели к тому, что в экономически развитых странах финансовая аренда пользуется большой популярностью. Существует ряд международных актов, ему посвященных, в частности Конвенция о международном финансовом лизинге 1988 г.

Помимо ГК РФ лизинг регулируется постановлением Правительства Российской Федерации от 29 июня 1995 г. № 633 «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности» (с изменениями от 23.04.1996 г. № 528) и Временным положением о лизинге, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 29 июня 1995г. № 633.

Как справедливо отмечалось в литературе, своеобразие лизинга обусловлено тем, что этот договор представляет собой сочетание, с одной стороны, прав и обязанностей, типичных для арендных отношений, с

другой стороны, некоторых прав и обязанностей, присущих договору купли-продажи. В качестве примера можно привести положение, в соответствии с которым арендатор по договору лизинга имеет права и несет обязанности, предусмотренные законом для покупателя, кроме обязанности оплатить приобретенное имущество. Покупателем является и арендодатель, он обязан оплатить приобретенное у продавца имущество. Кроме того, без согласия арендодателя арендатор не может расторгнуть договор купли-продажи. Арендодатель имеет также статус солидарного кредитора по отношению к продавцу.

Арендатор по договору лизинга имеет право выдвигать непосредственно продавцу имущества, являющегося предметом договора, любые требования, вытекающие из договора купли-продажи. Если в соответствии с договором лизинга выбор продавца и приобретаемого имущества был возложен на арендодателя, арендатор может предъявить претензии как продавцу, так и арендодателю.

К субъектам договорных отношений относится третий участник - продавец имущества, являющийся его собственником. Арендодатель не является ни собственником, ни титульным владельцем предмета лизинга.

Предметом лизинга не могут быть земельные участки и другие природные объекты.

На арендодателя возлагается обязанность приобрести в собственность имущество, принадлежащее продавцу, известить продавца о том, что это имущество будет передано в аренду.

Инициатива по выбору и имущества и продавца по лизингу принадлежит арендатору. Арендодатель никакой ответственности за них не несет, если договором обязанность по определению продавца и выбору имущества не возложена на арендодателя (ст. 665 ГК РФ).

Передача арендованного по договору лизинга имущества производится не арендодателем, а продавцом имущества.

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности продавца по передаче имущества возлагается не на него, а на арендодателя.

С момента передачи продавцом арендатору имущества к нему переходит риск случайной гибели или потери арендованного имущества.

Контрольные вопросы

1. Каковы экономические предпосылки возникновения обязательств по передаче имущества в пользование? В чем заключаются преимущества данной формы товарообмена?
2. Каковы общие признаки обязательств по передаче имущества в пользование? Как определяется обязательство по передаче имущества в пользование?

3. В чем состоят особенности договора аренды (имущественного найма) как классической модели обязательств по передаче имущества в пользование? Как соотносятся понятия «аренда» и «имущественный наем» в российской и зарубежных гражданско-правовых системах?
4. Что составляет предмет договора аренды и каковы иные условия данного договора?
5. Каковы особенности содержания договора аренды и в чем проявляется специфика осуществления арендатором своих прав по использованию арендованного имущества?
6. Каковы способы и иные основания прекращения договора аренды?
7. В чем проявляются функциональные особенности аренды как формы (способа) распоряжения и управления публичной собственностью (государственным и муниципальным имуществом) и аренды с правом выкупа (выкупной аренды)?
8. В чем заключаются специальные правила, регулирующие аренду отдельных видов имущества: транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий, земельных участков и других обособленных природных объектов?
9. Что представляет собой финансовая аренда (лизинг) как особая разновидность аренды?
10. Какова экономическая сущность лизинговых отношений?
11. Каковы источники правового регулирования лизинговой деятельности?
12. В чем проявляется роль международной унификации финансового лизинга?
13. В чем заключается сущность (природа) лизингового обязательства и как проявляются особенности договора лизинга, лежащего в основании его возникновения?
14. Как различается лизинг по видам и каковы критерии его видовой классификации?

Лекция 6.

ДОГОВОР НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

1. Понятие договора найма жилого помещения
2. Права и обязанности сторон договора найма жилого помещения

1.

По договору найма жилого помещения одна сторона – собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) – обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.

Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан.

Право на жилую площадь у совместно проживающих с нанимателем возникает лишь при условии включения каждого в договор коммерческого найма. Включение в письменный договор возможно лишь с согласия наймодателя и при соблюдении нормы жилья на одного человека (ст. 679).

В отличие от бессрочного социального найма здесь закон определил сроки договора: короткий, краткосрочный – до одного года, длительный – до пяти лет (ст. 683). Если введен срок пользования, то вводится и преимущественное право на возобновление договора на новый срок. Однако инициатива в продлении договора – у наймодателя, которую он должен проявить за три месяца до окончания срока действия договора.

Пятилетний срок найма жилого помещения – традиционный срок для жилищных отношений. Прежде в коммерческой аренде срок устанавливали стороны.

При краткосрочном договоре у нанимателя меньше прав, он лишается:

– права быть вписанным персонально в договор найма жилого помещения (п. 2 ст. 677). Вселение граждан осуществляется по правилам ст. 679, т.е. с согласия наймодателя, нанимателя и совместно с ним постоянно проживающих;

– права вселять временных жильцов и поднанимателей;

– преимущественного права на возобновление договора на новый срок;

– права на замену нанимателя в договоре;

– льготного годичного срока, отводимого судом для устранения разрушений или порчи жилого помещения.

2.

Наниматель как кредитор вправе требовать от наймодателя выполнения работ по капитальному ремонту жилого дома и как должник обязан выполнять работы по текущему ремонту занимаемого жилого помещения. Наниматель как должник обязан вернуть другой стороне по истечению срока или выбытии к другому месту жительства занимаемое помещение в исправном техническом и надлежащем санитарном состоянии, а как кредитор требовать от наймодателя высокого уровня технического и санитарного текущего обслуживания, оплаченного им.

Наймодатель как кредитор вправе требовать от нанимателя использования помещения по назначению и соблюдения прав и интересов соседей, а как должник обязан расторгнуть договор по инициативе нанимателя. На стороне нанимателя остальные совместно с ним проживающие (члены семьи, лица, прекратившие семейные связи, но продолжающие проживать по прежнему договору) по договору социального найма жилья и договору коммерческого найма, где состоялось дополнительное соглашение с нанимателем о солидарной ответственности, выступают как сокредиторы и содолжники.

Договор – синаллагматический, т.е. обе стороны принимают обязательства в целях получения встречного исполнения от контрагента.

Договор найма жилого помещения – консенсуальный договор – вступает в силу с момента соглашения о передаче еще до реальной передачи жилого помещения во владение и пользование нанимателю. Для договора социального найма жилья в числе оснований возникновения жилищных прав и обязанностей нанимателя и членов его семьи, как и прежде, лежит совершение двух самостоятельных действий будущего нанимателя и сонанимателей: во-первых, предъявление наймодателю полученного ими ордера на жилое помещение; во-вторых заключение договора в письменной форме с наймодателем, который принял ордер как основание для заключения договора.

Нарушение письменной формы договора не влечет его недействительности (ст. 167), но лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, не лишая их права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162).

Наймодатель вправе – расторгнуть по основаниям и в порядке, установленном в законе договор социального найма.

По ГК РФ наймодателем может быть уполномоченное собственником лицо. В домах государственного и муниципального жилищного фонда предусмотрены ограничения права распоряжения подведомственным жилищным фондом в интересах собственника.

Особенности расторжения договора

Наниматель жилого помещения вправе с согласия других граждан, постоянно проживающих с ним, в любое время расторгнуть договор найма с письменным предупреждением наймодателя за три месяца.

Договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке по требованию наймодателя:

–невнесение нанимателем платы за жилое помещение за шесть месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном найме в случае невнесения платы более двух раз по истечении установленного договором срока платежа;

–разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает.

По решению суда нанимателю может быть предоставлен срок не более года для устранения им нарушений, послуживших основанием для расторжения договора найма жилого помещения. Если в течение определенного судом срока наниматель не устранит допущенных нарушений или не примет всех необходимых мер для их устранения, суд по повторному обращению наймодателя принимает решение о расторжении договора найма жилого помещения. При этом по просьбе

нанимателя суд в решении о расторжении договора может отсрочить исполнение решения на срок не более года.

Договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке по требованию любой из сторон в договоре: если помещение перестает быть пригодным для постоянного проживания, а также в случае его аварийного состояния.

Если наниматель жилого помещения или другие граждане , за действия которых он отвечает, используют жилое помещение не по назначению, либо систематически нарушают права и интересы соседей, наймодатель может предупредить нанимателя о необходимости устранения нарушения. Если же они продолжают использовать помещение не по назначению и нарушать права соседей, наймодатель вправе в судебном порядке расторгнуть договор найма жилого помещения.

Контрольные вопросы

1. Как определить договор социального найма и договор коммерческого найма жилого помещения? Какие можно отметить общие черты этих договоров и какие отличия? Возможно ли общее определение договора найма жилого помещения?
2. Какие можно выделить особенности заключения договора коммерческого найма по сравнению с договором социального найма?
3. Кто может выступать в качестве наймодателя и в качестве нанимателя в договорах социального и коммерческого найма?
4. Есть ли отличия в правовом положении лиц, совместно проживающих с нанимателем по договору социального найма и по договору коммерческого найма, и если есть, то в чем выражаются эти отличия и насколько они существенны?
5. Какие требования предъявляются законодательством к объекту (предмету) договора найма жилого помещения (социального и коммерческого)? Какие помещения не могут быть объектом договора найма?
6. Каковы основные права и обязанности участников обязательства найма жилого помещения (при социальном и при коммерческом найме)? Что понимается под правом на жилплощадь и можно ли отнести его к числу вещных прав?
7. Как регламентируется законом сохранение жилого помещения за временно отсутствующим нанимателем и совместно проживающими с ним лицами (применительно к социальному и коммерческому найму)?
8. По каким договорам наниматель может предоставить право временного проживания в занимаемом им помещении нуждающимся в этом лицам?
9. Как обеспечиваются жилищные интересы граждан, проживающих в доме, подлежащем сносу по предусмотренным законом основаниям?
10. Что представляет собой по юридической природе обмен жилыми помещениями? Можно ли считать обмен жилыми помещениями одним из случаев изменения обязательства найма жилого помещения?
11. Применимы ли правила, регламентирующие обмен жилыми помещениями, к получившему распространение на практике так называемому обмену через куплю-продажу?
12. В каких случаях договор обмена жилыми помещениями может быть признан недействительным и какие последствия наступают при этом для его участников?

Лекция 7.

ДОГОВОР БЕЗВОЗМЕЗДНОГО ПОЛЬЗОВАНИЯ (ССУДЫ)

1. Понятие договора безвозмездного пользования (договора ссуды)
2. Содержание и исполнение договора ссуды
3. Изменение, расторжение и прекращение договора ссуды

1.

По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (п. 1 ст. 689 ГК). Договор ссуды может иметь как консенсуальный, так и реальный характер.

Консенсуальный договор ссуды имеет место в случаях, когда стороны оговаривают, что обязательство ссудодателя передать вещь в безвозмездное пользование возникает с момента заключения договора. В тех случаях, когда стороны оговаривают, что договор ссуды считается заключенным с момента передачи вещи в безвозмездное пользование, договор имеет реальный характер.

Консенсуальные договоры ссуды являются двусторонними, но они лишены признака взаимности так как обязанность ссудодателя передать вещь в безвозмездное пользование не корреспондируется с правом ссудополучателя требовать такой передачи. В силу безвозмездного характера договора ссуды при неисполнении ссудодателем обязательства по предоставлению вещи в безвозмездное пользование ссудополучатель не располагает правом требования передачи вещи в натуре (как это происходит при реализации арендных обязательств), а может лишь потребовать от ссудодателя расторжения договора и возмещения понесенного им реального ущерба (ст. 692 ГК).

Двусторонний характер договора ссуды, выражается в различных правах и обязанностях, лежащих на обеих сторонах. Так, на ссудодателе, помимо прав, лежит обязанность отвечать за недостатки вещи, переданной в безвозмездное пользование (ст. 693 ГК), и за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи (ст. 697 ГК).

Сторонами в договоре ссуды являются ссудодатель и ссудополучатель. Согласно п. 1 ст. 690 ГК ссудодателем может быть собственник или иное лицо, управомоченное законом или собственником.

Коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля. Коммерческая организация также не может передать вещь в безвозмездное пользование другой коммерческой организации.

В качестве **предмета** договора ссуды могут выступать индивидуально-определенные непотребляемые вещи, как движимые, так и недвижимые. Вместе с тем в силу особенностей договора ссуды не всякое имущество, указанное в п. 1 ст. 607 ГК, может быть предметом данного договора. Так, предприятие как имущественный комплекс не может быть объектом договора ссуды, ибо с предприятием возможны только предпринимательские сделки, а договор ссуды таковым не является. С другой стороны, предметом договора ссуды могут быть жилые помещения, хотя они не указаны в ст. 607 ГК, ибо прямого запрета на передачу в ссуду жилых помещений нет. Особенности передачи в безвозмездное пользование земельных участков и других обособленных природных объектов определяются специальным законодательством. Например, порядок передачи в безвозмездное пользование лесных участков определяется в Лесном кодексе РФ.

Согласно п. 2 ст. 689 ГК в договоре ссуды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче ссудополучателю в качестве объекта пользования. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в безвозмездное пользование, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным.

Предмет ссуды передается ссудополучателю в пользование, а не в потребление. Поэтому наличные деньги, монеты могут быть предметом ссуды, но для использования, например, в качестве экспоната на выставке. По указанной причине плоды и доходы от вещи, переданной в ссуду, принадлежат ссудодателю как собственнику вещи. Однако стороны в договоре могут изменить это правило.

Форма договора ссуды подчиняется общим требованиям о форме сделок.

Договор ссуды может быть заключен на определенный **срок**, а если срок в договоре не определен, он считается заключенным на неопределенный срок. В законодательстве могут быть предусмотрены предельные сроки, на которые имущество может быть передано в безвозмездное пользование. Например, в ст. 36 Лесного кодекса РФ установлено, что срок передачи лесных участков в безвозмездное пользование не может превышать 49 лет.

Договор ссуды не применяется в предпринимательской сфере. Он весьма распространен в бытовых отношениях между гражданами (например, предоставление одним родственником другому в безвозмездное пользование автомобиля и т.п.), в сфере удовлетворения культурных потребностей граждан (например, предоставление книг публичными библиотеками) как форма спонсорских отношений (например, предоставление государственным (муниципальным) органом в безвозмездное пользование здания ВУЗу).

В гражданских отношениях слово «ссуда» употребляется в двояком смысле:

а) в смысле займа (такое понимание ссуды очень часто имеет место в банковской практике и в литературе о ней);

б) в смысле договора ссуды – передачи в безвозмездное пользование индивидуально-определенных непотребляемых вещей.

Между тем с юридической точки зрения договоры ссуды и займа различаются по трем существенным признакам.

Во-первых, предметом займа являются вещи, определяемые родовыми признаками, а предметом договора ссуды – непотребляемые, индивидуально-определенные вещи.

Во-вторых, по договору займа имущество передается в собственность заемщика, в то время как по договору ссуды вещь остается собственностью ссудодателя, а ссудополучателю предоставляется лишь в пользование.

В-третьих, заемщик обязан вернуть заимодавцу такое же количество вещей такого же рода, а ссудополучатель обязан вернуть ту же вещь, которую он получил в пользование.

Договор ссуды имеет черты сходства с договором хранения, так как предметом того и другого являются индивидуально-определенные непотребляемые вещи, подлежащие возврату собственнику. Но если в договоре хранения вещь передается для сохранения, то в договоре ссуды – для пользования. Пользование вещью, переданной на хранение, есть нарушение договора.

2.

Главная обязанность ссудодателя (ст. 691) состоит в предоставлении ссудополучателю вещи в состоянии, соответствующем условиям договора безвозмездного пользования и ее назначению. Вместе с вещью ссудополучателю передаются все ее принадлежности и относящиеся к ней документы (инструкция по использованию, технический паспорт и т.п.), если стороны в договоре не оговорили иного. Если нарушение ссудодателем обязанности по передаче принадлежностей и документов лишает ссудополучателя возможности использовать предоставленную

вещь по назначению, либо такое использование в значительной степени утрачивает ценность для него, ссудополучатель имеет право потребовать передачи ему принадлежностей и документов, относящихся к вещи, либо расторжения договора и взыскания понесенного им реального ущерба.

Ответственность за недостатки вещи, переданной в безвозмездное пользование, носит ограниченный характер по сравнению с ответственностью арендодателя по договору аренды (ст. 612 ГК) или продавца по договору купли-продажи (ст. 475-476 ГК) за аналогичное нарушение.

Во-первых, ссудодатель отвечает лишь за те недостатки вещи, которые он умышленно или по грубой неосторожности не оговорил при заключении договора (п. 1 ст. 693 ГК). Ссудодатель не отвечает за недостатки вещи, которые были им оговорены при заключении договора, либо были заранее известны ссудополучателю, либо должны были быть обнаружены ссудополучателем во время осмотра вещи или проверки ее исправности при заключении договора или при передаче вещи (п. 3 ст. 693 ГК).

Во-вторых, при обнаружении недостатков в переданной вещи ссудополучатель имеет право выбора только из двух возможностей:

а) по своему выбору потребовать от ссудодателя безвозмездного устранения недостатков вещи или возмещения своих расходов на устранение недостатков вещи;

б) досрочно расторгнуть договор и возместить понесенный им реальный ущерб.

При этом ссудодатель, извещенный о требованиях ссудополучателя или о его намерении устранить недостатки вещи за счет ссудодателя, может без промедления произвести замену неисправной вещи другой аналогичной вещью, находящейся в надлежащем состоянии (п. 2 ст. 693 ГК).

Обязанность ссудодателя предупредить ссудополучателя обо всех правах третьих лиц на эту вещь (сервитуте, праве залога и т.п.) должна исполняться при заключении договора безвозмездного пользования. Неисполнение этой обязанности дает ссудополучателю право требовать расторжения договора и возмещения понесенного им реального ущерба (ч. 2 ст. 694 ГК). Передача вещи в безвозмездное пользование не является основанием для изменения или прекращения прав третьих лиц на эту вещь (ч. 1 ст. 694 ГК).

Обязанность ссудополучателя по содержанию вещи заключается в поддержании вещи, полученной в безвозмездное пользование, в исправном состоянии, включая осуществление текущего и капитального ремонта, и принятии на себя всех расходов на ее содержание, если иное не

предусмотрено договором безвозмездного пользования (ст. 695 ГК). Возложение законом на ссудополучателя обязанностей по осуществлению капитального ремонта также показывает различие между возмездным договором аренды и безвозмездным договором ссуды.

Ссудополучатель обязан пользоваться переданной ему в безвозмездное пользование вещью в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не установлены, то в соответствии с назначением вещи. При нарушении этой обязанности ссудодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков (п. 2 ст. 689, п. 1, 3 ст. 615 ГК).

Ссудополучатель имеет право производить улучшения в имуществе, переданном ему в безвозмездное пользование. Произведенные ссудополучателем отделимые улучшения являются его собственностью, если иное не предусмотрено договором ссуды. Если ссудополучатель без согласия ссудодателя произведет неотделимые улучшения в переданной ему вещи, то стоимость таких улучшений возмещению не подлежит (п. 2 ст. 689, п. 3 ст. 623 ГК). По общему правилу ссудополучатель не имеет права вносить в вещь, переданную ему в безвозмездное пользование, неотделимые улучшения. Однако нет правовых препятствий к тому, что такое право может быть оговорено сторонами в договоре ссуды с определением возможности ссудополучателя получить возмещение за такие улучшения.

Переоборудование, переоснащение, перепланировка и иные изменения в предмете ссуды возможны с согласия ссудодателя с соблюдением норм гражданского права.

Согласно ст. 696 ГК РФ в период нахождения вещи, переданной в безвозмездное пользование, у ссудополучателя риск случайной гибели или случайного повреждения этой вещи лежит на нем, если:

а) вещь погибла или была испорчена в связи с тем, что ссудополучатель использовал ее не в соответствии с договором безвозмездного пользования или назначением вещи;

б) ссудополучатель передал ее третьему лицу без согласия ссудодателя (при согласии ссудодателя риск падает на ссудодателя);

в) с учетом фактических обстоятельств ссудополучатель мог предотвратить ее гибель или порчу, пожертвовав своей вещью, но предпочел сохранить свою вещь.

Если в период нахождения вещи в пользовании ссудополучателя будет иметь место причинение вреда третьему лицу в результате использования вещи, то по общему правилу ответственность за такой вред несет ссудодатель, если не докажет, что вред причинен вследствие умысла

или грубой неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя (ст. 697 ГК).

3.

В ст. 700 ГК определен порядок изменения сторон в договоре ссуды. Ссудодатель как собственник вправе произвести отчуждение вещи или передать ее в возмездное пользование третьему лицу. При этом к новому собственнику или пользователю переходят права по ранее заключенному договору ссуды, а его права в отношении вещи обременяются правами ссудополучателя. В случае смерти гражданина-ссудодателя либо реорганизации или ликвидации юридического лица - ссудодателя права и обязанности ссудодателя по договору ссуды переходят к наследнику (правопреемнику) или к другому лицу, к которому перешло право собственности на вещь или иное право, на основании которого вещь была передана в безвозмездное пользование.

В случае реорганизации юридического лица – ссудополучателя его права и обязанности по договору переходят к юридическому лицу, являющемуся его правопреемником, если иное не предусмотрено договором. Если ссудополучателем является гражданин, то в случае его смерти право на безвозмездное пользование вещью, полученное им по договору ссуды, не входит в наследственную массу даже тогда, когда вещь, переданная во временное пользование, является недвижимой, что отличает это право от арендного права на недвижимость (см. для сравнения п. 2 ст. 617 ГК). Смерть гражданина-ссудополучателя и равно ликвидация юридического лица – ссудополучателя являются основаниями для прекращения договора ссуды (ст. 701 ГК).

Отказ от договора ссуды, заключенного без указания срока, может совершиться в любое время. Для этого любая из сторон договора ссуды обязана известить другую сторону об отказе от договора за один месяц, если договором не предусмотрен иной срок извещения (п. 1 ст. 699 ГК). В договоре ссуды, заключенном с указанием срока его действия, право отказа от договора до истечения срока имеет только ссудополучатель, если иное не предусмотрено самим договором ссуды. При этом ссудополучатель должен известить ссудодателя об отказе от договора за один месяц, если договором не предусмотрен иной срок извещения. В случае отказа стороны от исполнения обязательств из договора ссуды он считается расторгнутым со всеми вытекающими последствиями. Досрочное расторжение договора ссуды, заключенного на определенный срок, возможно в порядке и случаях, предусмотренных ст. 698 ГК. По требованию ссудодателя срочный договор ссуды может быть расторгнут

вследствие неправомерных действий ссудополучателя, а именно когда ссудополучатель:

а) использует вещь не в соответствии с договором или назначением вещи;

б) не выполняет обязанностей по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию;

в) существенно ухудшает состояние вещи;

г) без согласия ссудодателя передает вещь третьему лицу.

По требованию ссудополучателя срочный договор ссуды может быть расторгнут в случаях, когда:

а) обнаружены недостатки, делающие нормальное использование вещи невозможным или обременительным, о наличии которых ссудополучатель не знал и не мог знать в момент заключения договора;

б) вещь в силу обстоятельств, за которые ссудополучатель не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования;

в) при заключении договора ссудодатель не предупредил ссудополучателя о правах третьих лиц на передаваемую вещь;

г) ссудодателем не исполнена обязанность передать вещь либо ее принадлежности и относящиеся к ней документы.

Досрочное расторжение договора ссуды по требованию одной из сторон при наличии возражений с другой стороны осуществляется по решению суда в порядке, установленном п. 2 ст. 450 ГК. Истечение срока договора ссуды не влечет его автоматического прекращения.

При отказе от договора ссуды, его расторжении, прекращении по иным основаниям (например, в связи с истечением срока договора) на ссудополучателе, получившем вещь в безвозмездное пользование, лежит обязанность по возврату этой вещи ссудодателю. Вещь должна быть возвращена ссудодателю в том состоянии, в каком ссудополучатель ее получил в пользование с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором ссуды. Если ссудополучатель представляет к возврату вещь в состоянии, не соответствующем условиям договора, с ухудшением ее качественного состояния, допускает просрочку в возврате вещи, то убытки, которые понесет в связи с этим ссудодатель, должны возмещаться в порядке, предусмотренном договором ссуды, или в общем порядке.

Контрольные вопросы

1. Каковы гражданско-правовые особенности обязательств по безвозмездному пользованию имуществом?
2. В чем состоят отличительные характеристики договора безвозмездного пользования (договора ссуды)?

Лекция 8.

ДОГОВОР ПОДРЯДА И ЕГО РАЗНОВИДНОСТИ

1. Общие положения о подряде
2. Договор бытового подряда
3. Договор строительного подряда

1.

По договору подряда 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 заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика. Если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами. Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, бремененных правами третьих лиц. Риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона. Риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик.

2.

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворить бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу (ст. 730 ГК).

Договор бытового подряда является двусторонним, консенсуальным и возмездным.

Наряду с общими чертами, присущими подряду в целом, договор бытового подряда имеет ряд специфических черт.

Спецификой отличается субъектный состав данного договора. На стороне подрядчика всегда выступает коммерческая организация или гражданин-предприниматель, осуществляющий предпринимательскую деятельность по выполнению соответствующего вида работ.

Заказчиком может быть только гражданин, вступающий в отношения с подрядчиком для удовлетворения своих бытовых нужд или иных личных потребностей. В связи с этим к отношениям по договору бытового подряда с участием заказчика-гражданина, применяются Закон о защите прав потребителей и иные правовые акты, принятые в соответствии с ним.

Учитывая то, что в договорные отношения по бытовому подряду вступают предприниматели, осуществляющие профессиональную деятельность по выполнению соответствующего вида работ, и потребители, другой специфической чертой является публичность данного договора.

Договор бытового подряда может заключаться с использованием публичной оферты (ст. 437 ГК).

В соответствии с общими правилами гражданского законодательства о форме сделок договор бытового подряда должен заключаться в простой письменной форме. В подтверждение заключения договора может выписываться квитанция или иной документ. Один экземпляр договора должен выдаваться подрядчиком потребителю. Вместе с тем договор о выполнении работы, который исполняется в присутствии потребителя, может быть оформлен также путем выдачи ему кассового чека, билета и т.п. В данном случае договор бытового подряда заключается в устной форме. В том случае, когда заказчик в оформленном письменно договоре бытового подряда присоединяется к условиям формуляров иных стандартных форм, предложенных подрядчиком, следует признать, что договор приобретает черты договора присоединения.

Еще одной специфической чертой договора бытового подряда является его предмет. Из определения, данного в ст. 730 ГК, вытекает, что подрядчик обязуется выполнить работу, предназначенную удовлетворять бытовые или иные личные потребности заказчика. Следовательно, результат выполненных работ должен быть предназначен для использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Преддоговорные обязанности согласно ст. 732 ГК (ст. 8-10 Закона о защите прав потребителей) состоят в том, что подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения. Кроме того, если по характеру работы

это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет ее выполнять.

Заказчик имеет право требовать расторжения заключенного договора бытового подряда без оплаты уже выполненной работы, а также возмещения убытков в случаях, когда неполнота или недостоверность полученной от подрядчика информации повлекла заключение договора о выполнении работы, не обладающей свойствами, которые он имел в виду.

Согласно ст. 731 ГК подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительной работы или услуги. Заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором.

Заказчик может в любое время до сдачи ему работы в одностороннем порядке отказаться от договора бытового подряда, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до уведомления об отказе от договора, и возместив подрядчику убытки, причиненные прекращением договора в пределах разницы между ценой, установленной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу (ст. 717 ГК и ст. 32 Закона о защите прав потребителей).

Анализ п. 1 ст. 732 и ст. 735 ГК дает основания считать, что договор бытового подряда имеет специфику по сравнению с общими правилами о подряде и с точки зрения содержания, т.е. существенных условий, при отсутствии соглашения по которым договор считается незаключенным (ст. 432 ГК). Заказчик в соответствии с п. 1 ст. 732 ГК обязан оплатить выполненную работу по цене, объявленной подрядчиком еще до заключения договора бытового подряда. Следовательно, наряду с предметом существенным условием договора бытового подряда является цена. Цена в договоре бытового подряда согласно ст. 735 ГК определяется соглашением сторон, однако она не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. Согласно п. 3 ст. 709 ГК и ст. 33 Закона о защите прав потребителей по договору бытового подряда цена может определяться не только соглашением сторон, прейскурантами и т.п., но и путем составления сметы. По требованию любой из сторон бытового подряда составление сметы является обязательным.

Работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком. С согласия заказчика работа может быть оплачена им при заключении договора полностью или путем выдачи аванса.

Если работа по договору бытового подряда выполняется из материала подрядчика, материал оплачивается заказчиком при заключении договора полностью или в части, указанной в договоре, с окончательным расчетом

при получении заказчиком выполненной подрядчиком работы.

В соответствии с договором материал может быть предоставлен подрядчиком в кредит, в том числе с условием оплаты заказчиком материала в рассрочку.

Если работа по договору бытового подряда выполняется из материала заказчика, в квитанции или ином документе, выдаваемых подрядчиком заказчику при заключении договора, должны быть указаны точное наименование, описание и цена материала, определяемая по соглашению сторон. Оценка материала в квитанции или ином аналогичном документе может быть впоследствии оспорена заказчиком в суде.

Подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительной работы или услуги. Заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором.

2. Заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от исполнения договора бытового подряда, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до уведомления об отказе от исполнения договора, и возместив подрядчику расходы, произведенные до этого момента в целях исполнения договора, если они не входят в указанную часть цены работы. Условия договора, лишающие заказчика этого права, ничтожны.

Согласно ст. 732 ГК РФ подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения. Если по характеру работы это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет ее выполнять.

Заказчик вправе требовать расторжения заключенного договора бытового подряда без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков в случаях, когда вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации был заключен договор на выполнение работы, не обладающей свойствами, которые имел в виду заказчик.

Подрядчик, не предоставивший заказчику информации о работе, несет ответственность и за те недостатки работы, которые возникли после ее передачи заказчику вследствие отсутствия у него такой информации. При сдаче работы заказчику подрядчик обязан сообщить ему о требованиях, которые необходимо соблюдать для эффективного и безопасного использования результата работы, а также о возможных для самого заказчика и других лиц последствиях несоблюдения соответствующих требований.

В случае обнаружения недостатков во время приемки результата работы или после его приемки в течение гарантийного срока, а если он не установлен, - разумного срока, но не позднее двух лет (для недвижимого имущества – 5 лет) со дня приемки результата работы, заказчик вправе по своему выбору осуществить одно из предусмотренных в статье 723 прав:

– безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;

– соразмерного уменьшения установленной за работу цены;

– возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда

– потребовать безвозмездного повторного выполнения работы или возмещения понесенных им расходов на исправление недостатков своими средствами или третьими лицами.

В случае обнаружения существенных недостатков результата работы заказчик вправе предъявить подрядчику требование о безвозмездном устранении таких недостатков, если докажет, что они возникли до принятия результата работы заказчиком или по причинам, возникшим до этого момента. Это требование может быть предъявлено заказчиком, если указанные недостатки обнаружены по истечении двух лет (для недвижимого имущества - пяти лет) со дня принятия результата работы заказчиком, но в пределах установленного для результата работы срока службы или в течение десяти лет со дня принятия результата работы заказчиком, если срок службы не установлен.

При невыполнении подрядчиком указанного требования, заказчик вправе в течение того же срока потребовать либо возврата части цены, уплаченной за работу, либо возмещения расходов, понесенных в связи с устранением недостатков заказчиком своими силами или с помощью третьих лиц либо отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

В случае неявки заказчика за получением результата выполненной работы или иного уклонения заказчика от его приемки подрядчик вправе, письменно предупредив заказчика, по истечении 2 месяцев со дня такого предупреждения продать результат работы за разумную цену, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести в депозит заказчика.

3.

По договору строительного подряда подрядчик обязуется: в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

В случаях предусмотренных договором, подрядчик принимает на себя обязанность обеспечить эксплуатацию объекта после его принятия заказчиком в течение указанного в договоре срока.

В случаях, когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), к такому договору соответственно применяются правила о правах заказчика по договору бытового подряда.

Распределение риска между сторонами. Риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, составляющего предмет договора строительного подряда, до приемки этого объекта заказчиком несет подрядчик.

Если объект строительства до его приемки заказчиком погиб или поврежден вследствие недоброкачественности предоставленного заказчиком материала (деталей, конструкций) или оборудования, либо исполнения ошибочных указаний заказчика, подрядчик вправе требовать оплаты всей предусмотренной сметой стоимости работ при условии, что им были выполнены обязанности, предусмотренные п. 1 ст. 716 ГК РФ (Обстоятельства, о которых подрядчик обязан предупредить заказчика).

С распределением риска между сторонами некоторым образом связан и вопрос о моменте возникновения права собственности у заказчика на выстроенные подрядчиком здания и сооружения. Поскольку оба эти объекта подлежат государственной регистрации, заказчик должен считаться их собственником только с момента регистрации.

Заключение договора строительного подряда составляет один из элементов инвестиционной деятельности, участниками которой являются инвесторы – те, кто осуществляют вложения собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций и одновременно обеспечивают их целевое использование.

Основную обязанность подрядчика составляет выполнение строительства и связанных с ним работ в соответствии с технической документацией, которая определяет объем, содержание и другие требования к работе, а также со сметой, которая выражает цену работ.

При строительном подряде используется теперь и сравнительно новая для нашей практики фигура «инженерной фирмы». Суть ее в том, что как

предусмотрено ст. 749 ГК РФ, заказчик может вступать в договорные отношения с конкретным лицом или фирмой, поручив им осуществлять от его, заказчика, имени контроль и надзор за строительством, а также участвовать в приемке работ. Отношения заказчика с таким третьим лицом - инженером могут представлять собой либо договор комиссии, либо договор поручение, либо трудовой договор.

Только в строительном подряде выделены специальные нормы, посвященные сотрудничеству контрагентов ст. 750 ГК РФ. Имеется в виду возложение на обе стороны обязанности принимать все зависящие от них меры по устранению препятствий к надлежащему исполнению договора, а равно необходимость для стороны восполнить контрагенту понесенные в подобных случаях расходы.

Также специфические обязанности – по сохранению окружающей среды и обеспечению безопасности строительных работ. Это обязанности подрядчика.

Другой специальный для строительного подряда вопрос связан с приостановлением работ и консервацией объекта, ст. 752 ГК РФ посвящена возмещению подрядчику вреда, причиненного приостановлением работ и консервацией объекта вследствие причин, не зависящих от сторон (обязательный для обеих сторон акт). Указанная норма выражается в обязанности заказчика полностью возместить подрядчику уже выполненные к этому моменту работы, а также другие понесенные им расходы.

Актирование при приемке обнаруженных недостатков. Заказчик вправе уклониться от приемки: если обнаруженные недостатки исключают возможность использовать результат работы для цели, которая указана в договоре, и ни подрядчик и ни заказчик не могут устранить эти недостатки.

Контрольные вопросы

1. Каковы понятие и содержание договора подряда?
2. Кто является сторонами договора подряда и возникающего из него обязательства подряда?
3. В чем состоят отличия договоров подрядного типа от договоров о передаче имущества в собственность (иное вещное право), в пользование, договоров о возмездном оказании услуг, а также трудового договора?
4. Как определяются условия договора подряда? При отсутствии каких условий он считается незаключенным?
5. Результат работ как объект права собственности.
6. Какие права и обязанности возникают у сторон из договора подряда? К какому типу обязательств относятся обязательства подряда?
7. Каковы правовые последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, принятых на себя сторонами по договору подряда?
8. Что представляет собой договор бытового подряда и каковы особенности его отдельных разновидностей?

9. Какую информацию подрядчик должен предоставить заказчику до заключения договора бытового подряда и при его заключении?
10. В каком порядке и в какой форме заключается договор бытового подряда?
11. Каковы основания и критерии выделения договора строительного подряда в качестве самостоятельной разновидности договора подряда?
12. Как происходит заключение договора строительного подряда? Что такое проектно-сметная документация и каковы ее роль и значение при заключении договора подряда?
13. Какое место занимают публично-правовые акты (разрешительная документация) при реализации обязательственных правоотношений, возникающих из договора строительного подряда?
14. Каковы существенные условия договора строительного подряда?
15. В каких правовых формах реализуется принцип сотрудничества сторон в договоре строительного подряда?
16. Каковы основные обязанности сторон по договору строительного подряда, государственному контракту на строительство объектов для федеральных государственных нужд в Российской Федерации?

Лекция 9.

ДОГОВОРЫ НА ВЫПОЛНЕНИЕ НИОКР

1. Договор на выполнение проектных и изыскательских работ.
2. Договор на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ

1.

По этому договору подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и/или выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результаты (ст.758 ГК РФ).

Этот договор непосредственно связан со сферой капитального строительства, т.к. проведение изыскательских работ и разработка технической документации предваряют начало любого строительства.

Предмет – проведение проектных и изыскательских работ. Изыскательские работы проводятся с целью технико-экономического обоснования строительства (выбор места, изучение природных условий и проч.). Техническая документация – комплекс документов, определяющих объём и содержание строительных работ.

Заказчик – любое физическое или юридическое лицо. Подрядчики – субъекты, являющиеся предпринимателями и имеющие лицензию на проведение таких работ.

Срок – существенное условие.

Цена – не существенное условие, чаще всего смета.

Форма – особых требований нет, обычно в письменной форме.

Обязанности подрядчика:

1. Выполнить работы в соответствии с заданием.
2. Согласовать техническую документацию с заказчиком и компетентными государственными органами.
3. Не передавать копии технической документации 3-им лицам.
4. Обеспечить надлежащее качество выполняемых работ.

Обязанности заказчика:

1. Передать подрядчику задание.
2. Принять работу и оплатить её.
3. Не передавать документацию третьим лицам.
4. Оказывать содействие подрядчику в выполнении им работ.

2.

По договору на выполнение НИР исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение ОКР – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, заказчик же обязуется принять работу и оплатить её (ст.769 ГК РФ).

Консенсуальный, возмездный, взаимный.

Исполнители – российские и иностранные юридические и физические лица (обычно научно-исследовательские, конструкторские организации, учебные заведения…).

Цена – по соглашению сторон, чаще всего составляется смета.

Форма – особых требований нет, чаще всего единый документ с приложениями (техническое задание, смета, календарный план…)

Права и обязанности исполнителя:

1. Проведение работ в соответствии с техническим заданием и передача заказчику результатов в оговоренный срок. По общему правилу НИР заказчик обязан выполнить самостоятельно, ОКР – можно привлекать третьих лиц.
2. Обеспечить ненарушение исключительных прав третьих лиц при передаче заказчику результатов.
3. При необходимости согласовать с заказчиком использование объектов интеллектуальной собственности третьих лиц.

Права и обязанности заказчика:

1. Предоставить исполнителю необходимую информацию.
2. Выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу работ.
3. Принять результаты работы и оплатить их.

В договоре также должен решаться вопрос о правах сторон договора на результаты работы.

Лекция 10.

ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

1. Понятие и содержание договора возмездного оказания услуг
2. Виды договоров возмездного оказания услуг

1.

В соответствии с п. 1 ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Из определения следует, что данный договор является консенсуальным, взаимным, возмездным.

Субъектами договора по возмездному оказанию услуг являются исполнитель (услугодатель) и заказчик (услугополучатель). ГК РФ не содержит каких-либо специальных требований к субъектному составу обязательства по возмездному оказанию услуг. Однако для оказания отдельных видов услуг устанавливаются специальные правила. Так, деятельность по оказанию услуг связи, аудиторских, медицинских и некоторых иных подлежит обязательному лицензированию. При этом лицензируется деятельность не только юридических лиц, но и физических лиц, оказывающих соответствующие платные услуги.

Одним из условий получения лицензии, как правило, является наличие высшего образования в соответствующей области и стажа работы по специальности. Например, для получения лицензии на оказание платных медицинских услуг лицо должно иметь высшее медицинское образование и стаж работы. Но наличие лицензии еще не гарантирует того, что заказчика удовлетворит та деятельность, которую ему предложит исполнитель.

Поскольку в обязательствах по оказанию услуг результат неотделим от деятельности исполнителя, а процесс потребления услуги осуществляется, как правило, в момент ее оказания, важнейшее значение имеет и личность самого исполнителя, его индивидуальные данные, опыт, профессионализм, знания и т. п. Поэтому в виде общего правила в ст. 780 ГК РФ предусмотрена обязанность личного исполнения обязательства по оказанию услуг. В то же время обязательство по оказанию услуг не приобретает лично-доверительного характера, поскольку в отношениях

заказчика и исполнителя может и не быть никакой личной связи. Главное заключается в том, что заказчика интересует не услуга как таковая, а услуга, оказываемая именно данным конкретным специалистом. Например, больной обратился за консультацией к известному профессору, а тот поручил проконсультировать больного своему ассистенту. Независимо от качества данной консультации заказчика интересовало мнение именно профессора, а не его ассистента. Вследствие тесной связанности процесса исполнения, его результата и качества предоставляемой услуги, обязанность личного исполнения носит характер общего правила. Например, правилами предоставления платных медицинских услуг населению предусмотрено право услугополучателя потребовать оказания ему услуги другим специалистом.

Предметом договора являются нематериальные услуги. Следует различать собственно результат деятельности исполнителя, т.е. собственно услугу, и тот результат, которого желает достичь заказчик посредством услуги. Например, родители желают, чтобы их ребенок поступил в престижное учебное заведение, и приглашают для подготовки ребенка к вступительным экзаменам репетитора. В этом случае результатом, которого желает достичь заказчик (родители), является поступление в соответствующее учебное заведение.

Однако этот результат не охватывается деятельностью исполнителя. Репетитор может предоставить возможность обучаемому усвоить определенный набор знаний, необходимый для поступления в вуз, однако он не может гарантировать сам факт поступления, поскольку этот результат зависит не только от услугодателя, но и от влияния других факторов, в том числе способностей и желания самого ребенка, числа абитуриентов и т.д. Таким образом, неотъемлемым условием обязательства по оказанию услуг является невозможность гарантировать достижение полезного эффекта деятельности услугодателя. Такой результат лежит вне пределов обязательственного отношения.

Следует отграничивать от обязательств по оказанию услуг такие отношения, в которых деятельность услугодателя получает какое-либо овеществленное выражение, существующее отдельно от деятельности исполнителя. Например, консультация аудиторской фирмы, предоставляемая в устной форме, будет охватываться отношениями по оказанию услуг, а письменное заключение той же аудиторской фирмы должно регулироваться нормами о договоре подряда, поскольку наличие вещного результата – письменного заключения – определяет предмет обязательства как выполнение работы по написанию письменного заключения.

Срок исполнения договора возмездного оказания услуг определяется по соглашению сторон. Хотя закон не содержит специальных правил о сроке действия договора возмездного оказания услуг, его определение имеет существенное значение. Например, если не определены время и место оказания информационных услуг, способ их доведения до сведения заказчика, то услугодатель не может исполнить соответствующую обязанность, поскольку заказчик не сможет ее потребить.

Обязанности исполнителя оказать услугу, а заказчика ее оплатить составляют содержание договора. Обязанность исполнителя может быть конкретизирована путем описания той услуги, которая должна быть оказана, определением места и срока ее исполнения. Поскольку законодательством не предусмотрено специальных правил о месте и сроке исполнения обязательства по оказанию услуг, применению в соответствующих случаях подлежат общие положения обязательственного права. Без определения этих обстоятельств оказание услуг невозможно, поскольку процесс оказания услуги и ее результат неотделимы. Это подтверждается и тем, что на заказчика не возлагается обязанность принять деятельность исполнителя, ибо отдельной процедуры передачи-принятия услуги не может существовать.

Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги. Порядок оплаты законом не установлен, поэтому заказчик должен оплатить оказанные услуги в порядке и сроки, которые определяются конкретным договором с заказчиком (п. 1ст.781 ГК РФ).

В отличие от договора подряда на исполнителе не лежит риск недостижения результата. Объясняется это тем, что в силу самого характера услуги достижение результата не гарантируется, а потому, заключая соответствующий договор, услугополучатель заранее знает, на что он идет, т. е. принимает риск на себя. Применяется общее правило об ответственности за вину. Так, при невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, последний обязан оплатить исполнителю деятельность по оказанию услуг в полном объеме, предусмотренном договором (п. 2 ст. 781 ГК РФ). В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, не зависящим от сторон, обязанность по оплате услуг не должна возникать, однако возвратить исполнителю часть уже оказанной услуги заказчик не может. Поэтому закон предписывает в этом случае компенсировать исполнителю расходы, фактически понесенные до момента наступления невозможности исполнения (п. 3 ст. 781 ГК РФ). Компенсация расходов исполнителя не является формой ответственности. Указанные действия могут быть определены скорее как возврат сторон в первоначальное положение, когда в силу невозможности возвратить полученное в натуре другой стороне предписывается выплатить

денежную компенсацию. Изложенные общие правила имеют диспозитивный характер.

Если исполнитель полностью возместит заказчику понесенные им убытки, то никакой другой формы ответственности на него возложено не будет. Таким образом, исполнитель вправе в любой момент отказаться от договора при условии возмещения заказчику убытков (п. 2 ст. 782 ГК РФ). От исполнения договора вправе отказаться и заказчик с той лишь разницей, что он обязан компенсировать исполнителю не все убытки, а лишь фактически понесенные расходы (п. 1 ст. 782 ГК РФ). Поскольку исполнитель еще не оказал услугу полностью, то он и не имеет права на полное возмещение убытков, ему возмещаются лишь расходы на подготовку к оказанию услуг и стоимость части фактически оказанных услуг. Право на односторонний отказ от договора означает, что стороны несут ограниченную ответственность за неисполнение обязательства возмездного оказания услуг.

2.

Указанные обязательства могут складываться в различных сферах человеческой деятельности. Дифференциация обязательств проводится по характеру деятельности услугодателя – исполнителя услуг. Принято различать услуги связи, медицинские, ветеринарные, консультационные, аудиторские, информационные, по обучению, туристическому обслуживанию и иные услуги. Поскольку спектр оказываемых услуг постоянно расширяется, их исчерпывающий перечень невозможен. Именно поэтому в законе он и не является закрытым. Договором возмездного оказания услуг могут охватываться любые виды услуг.

Обязательства по оказанию услуг – новый для нашего законодательства институт, хотя отдельные виды услуг в той или иной форме встречались и раньше. Таковы поручение, экспедиция и т. п. Нормы об обязательствах по оказанию услуг со временем, видимо, станут играть роль общих положений для всех обязательств по оказанию услуг. В настоящее же время законодатель, во избежание коллизии правовых норм и руководствуясь принципом законодательной экономии, установил правило о неприменении норм главы 39 ко всем обязательствам по оказанию услуг, самостоятельно урегулированным в ГК РФ. Так, из сферы действия главы 39 ГК РФ исключены такие обязательства по оказанию услуг, как поручение и комиссия.

В то же время среди обязательств, на которые действие главы 39 ГК РФ не распространяется, упоминаются и такие, которые к обязательствам по оказанию услуг вообще не относятся. Таковы банковский вклад и банковский счет, а также обязательства по расчетам. По-видимому,

упоминание указанных обязательств в известной мере является данью традиции, поскольку их принято было относить к непроизводственной сфере либо к сфере обслуживания.

В целях законодательной экономии закон допускает применение к регулированию отношений по возмездному оказанию услуг норм общих положений о подряде и о бытовом подряде, если это не противоречит ст.ст. 779-782 ГК РФ, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг (ст. 783 ГК РФ). Допустимость применения общих положений о подряде основывается на общей экономической сущности обязательств подрядного типа и по оказанию услуг. Именно особенности предмета обязательства возмездного оказания услуг и обусловливают его выделение в самостоятельный вид гражданско-правовых обязательств. Применение норм о бытовом подряде объясняется и тем, что обязательства по оказанию услуг также могут быть отнесены к публичным договорам и охватываться действием Закона о защите прав потребителей, например, деятельность музеев, кинотеатров, концертных залов и т. п.

Отдельные виды услуг, предусмотренные в примерном перечне п. 2 ст. 779 ГК РФ, регламентированы на уровне специально принятых законодательных актов. Так, услуги почтовой связи регулируются Федеральным законом «О почтовой связи» от 17 июля 1999 г., № 176-ФЗ, туристические услуги – Федеральным законом «Об основах туристской деятельности в РФ» от 24 ноября 1996 г, № 132-ФЗ. Кроме того, на регулирование отдельных видов услуг рассчитаны специальные нормативные акты, принимаемые, как правило, на уровне Правительства России. Примером могут служить Правила предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства РФ от 25 апреля 1997 г. № 490.

Контрольные вопросы

1. Каковы понятие и содержание договора возмездного оказания услуг?
2. Кто является сторонами договора возмездного оказания услуг?
3. В чем состоят отличия договора возмездного оказания услуг от договоров о передаче имущества в собственность (иное вещное право), в пользование, договоров подрядного типа, а также трудового договора?
4. Как определяются условия договора возмездного оказания услуг? При отсутствии каких условий такой договор считается незаключенным?
5. Каковы права и обязанности сторон в обязательстве, возникающем из договора возмездного оказания услуг?
6. Каковы правовые последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, принятых на себя сторонами по договору возмездного оказания услуг?

7. В чем заключаются особенности договора о возмездном оказании услуг с участием граждан-потребителей?
8. Каковы особенности отдельных видов обязательств по возмездному оказанию услуг: юридических, медицинских, образовательных, туристических, ветеринарных, аудиторских, услуг организаций связи и профессиональных оценщиков?
9. В чем состоят различия в правовом регулировании предоставления юридических услуг членами коллегий адвокатов и юристами (юридическими фирмами), не имеющими статуса адвоката?

Лекция 11.

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ТРАНСПОРТНЫХ ДОГОВОРОВ

1. Понятие транспортного обязательства и транспортных договоров
2. Понятие и содержание договора перевозки грузов
3. Понятие и содержание договора перевозки пассажира и багажа
4. Договор буксировки
5. Ответственность за нарушение транспортных обязательств

1.

Транспортными обязательствами называются обязательства, в силу которых одно лицо (перевозчик, эксплуатант) обязуется совершить в пользу другого лица (грузоотправителя, грузополучателя, пассажира, владельца багажа или грузобагажа) определенные юридические или фактические действия по оказанию транспортных услуг, связанных с перевозкой, а другое лицо обязуется оплатить оказанные услуги в размере, установленном законодательством или соглашением сторон.

В транспортную систему России входят железнодорожный, речной (внутренний водный), морской, автомобильный и воздушный транспорт. Кроме того, выделяется также особая разновидность транспорта – трубопроводный. Однако технологическая специфика транспортировки товаров по газо- и нефтепроводам не дает основания говорить в этом случае о наличии транспортного обязательства. Поэтому термин «трубопроводный транспорт» имеет условное значение. Природа обязательства, возникающего при перемещении товаров по трубопроводу, имеет смешанный характер: здесь соединяются элементы обязательств по передаче имущества (газа, нефти) и по оказанию услуг {транспортировке, хранению). К трубопроводному транспорту применяется особое законодательство, включая правила об энергоснабжении (п. 2 ст. 548 ГК РФ).

ГК РФ определяет лишь наиболее принципиальные правила, касающиеся перевозок груза, пассажира и багажа, а также иных

транспортных обязательств (гл. 40 и 41 ГК РФ). Данный юридико-технический прием обусловлен двумя причинами. Во-первых, транспорт, будучи отраслью общественной деятельности, которая связывает отдельные части страны, требует единообразного регулирования. Статья 71 Конституции РФ устанавливает, что федеральный транспорт, пути сообщения, информация и связь отнесены к ведению Российской Федерации. Соответственно, даже в частноправовых актах, посвященных транспортным обязательствам, очень высок удельный вес императивных норм. Условия перевозки отдельными видами транспорта и ответственности ее субъектов могут определяться соглашением сторон только в случаях, когда ГК РФ, транспортные уставы и кодексы, иное законодательство не устанавливают иное (ст. 784 ГК РФ). Во-вторых, регулирование перевозок должно носить комплексный характер, имея в виду масштабы государства, протяженность транспортных артерий и сложность управления ими. Комплексность достигается путем соединения в рамках одного правового акта норм частного и публичного права. В результате устанавливаются единая схема управления соответствующим видом транспорта, методы организации перевозок, условия содержания транспортных средств, дорог, путей сообщения и, наконец, взаимоотношения сторон обязательства перевозки. Поэтому в соответствии с абз. 1 п. 2 ст. 784 ГК РФ общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми на их основе правилами. Таким образом, регулирование основной части транспортных отношений должно осуществляться на уровне специальных федеральных законов.

В настоящее время приняты и действуют три общих транспортных закона: а) Воздушный кодекс Российской Федерации от 19 марта 1997 г., № 60-ФЗ (далее – ВК); б) Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации от 10 января 2003 г. (далее – УЖТ); в) Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. (далее – КТМ).

Из предусмотренных ст. 784 ГК РФ специальных законов ныне действует Федеральный закон «О железнодорожном транспорте РФ», 2003 г., устанавливающий вопросы управления и деятельности общероссийских железных дорог. Отношения, связанные с перевозкой пассажиров и багажа, регулируются также Законом РФ «О защите прав потребителей».

Виды транспортных договоров

Все транспортные договора подразделяются на:

а) договор перевозки груза, который включает в себя железнодорожную перевозку, перевозку на внутреннем водном

транспорте, морскую перевозку, воздушную перевозку, автомобильную перевозку;

б) договор перевозки пассажира и багажа;

в) договор буксировки;

г) договор транспортной экспедиции.

2.

По общему правилу, закрепленному в ст. 784 ГК РФ, 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 РФ). Предпосылки заключения договора грузовой перевозки сегодня могут приобретать правовые формы: а) заявок (заказов) на железнодорожном, речном, автомобильном и воздушном транспорте; б) договоров об организации перевозок (годовых, навигационных и др.) на любых видах транспорта; в) административно-плановых актов в упоминавшихся особых случаях. Кроме того, иногда все организационные предпосылки заключения договора перевозки груза просто 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, а при экспортных перевозках – полумесячные заявки. Подача заявки обеспечивает завязку процесса транспортировки груза, но не считается офертой в договоре перевозки.

Договор об организации перевозок заключается в порядке, установленном ст. 798 ГК РФ. Такая форма взаимоотношений между перевозчиком и грузовладельцем применяется при систематических перевозках грузов на долгосрочной основе. Суть договора об организации перевозок в том, что перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец - предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. По своей природе он не является договором перевозки, носит консенсуальный, взаимный характер и направлен на обеспечение планомерных отправок грузов.

Договоры об организации перевозок получили разное наименование в транспортных уставах и кодексах (годовой договор – на автомобильном транспорте). Существенными условиями договора считаются объемы и

сроки предоставления транспортных средств и предъявления грузов к перевозке, порядок расчетов сторон и пр.

Выполнение действий, указанных в ст. 791 ГК РФ, происходите 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. Так, на железнодорожном транспорте порядок подачи вагонов на подъездные пути определяется договором на эксплуатацию подъездных путей или договором на подачу и уборку вагонов с учетом размеров среднесуточной погрузки или выгрузки. Подача вагонов под погрузку средствами грузоотправителя на пути общего пользования производится по предварительным уведомлениям или через определенные интервалы времени. Первоначально установленное время подачи перевозочных средств может быть изменено по соглашению сторон. Место подачи транспортных средств зависит от особенностей их эксплуатации и технических возможностей перевозчика и отправителя.

В соответствии со ст. 791 ГК РФ перевозчик обязан 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 и т.п. При этом отправитель груза вправе отказаться от поданных транспортных средств, не пригодных для перевозки соответствующего груза. Напротив, проверка коммерческой пригодности транспортного средства является обязанностью отправителя, который в отличие от перевозчика лучше знает свойства конкретного груза. Для морской перевозки большое значение имеет мореходность судна (ст. 124 КТМ), также включающая и техническую (пригодность судна к плаванию вообще), и коммерческую его характеристику (пригодность для перевозки определенного груза при конкретных условиях).

Договор заключают транспортная организация и грузоотправитель (грузовладелец). Если после доставки в пункт назначения груз подлежит выдаче самому отправителю, то круг участников обязательства перевозки этим и ограничивается. Чаще всего, однако, в качестве грузополучателя указывается третье лицо, которое является контрагентом отправителя по договору (купли-продажи и др.). Ему и должен быть выдан груз в пункте назначения.

Договор перевозки груза определяется как договор, в силу которого перевозчик обязуется доставить вверенный ему 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).

Из определения вытекает, что договор грузовой перевозки взаимный и возмездный. Он считается заключенным лишь после передачи груза перевозчику и, следовательно, относится к числу реальных договоров. На морском, внутреннем водном и воздушном транспорте договор перевозки, именуемый договором фрахтования, или чартером, является консенсуальным. Договор перевозки груза - строго формальный договор. Он всегда заключается в письменной форме, причем часто с соблюдением обязательных реквизитов, которые установлены законодательством.

Для заключения договора применяется система единого документа, предусмотренная п. 2 ст. 785 ГК РФ. Заполнение и выдача такого документа имеет важное доказательственное значение. В зависимости от вида документа, служащего оформлению перевозки, выделяются: а) система накладной, применяемой практически на всех видах транспорта; б) система коносамента; в) система чартера, применяемые обычно на морском транспорте. В ряде случаев системы могут комбинироваться.

Порядок заключения договора перевозки зависит от его природы. Заключение реального договора приурочивается к моменту вручения перевозчику груза вместе с сопроводительными документами. Если перевозка оформляется консенсуальным договором фрахтования, он заключается в общем порядке, предусмотренном для гражданско-правовых договоров.

Субъектами обязательства всегда являются, прежде всего, 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. Не являются перевозчиками те лица, которые хотя и имеют лицензию на транспортную деятельность, но осуществляют перемещение грузов для собственных нужд.

Предмет договора перевозки - услуги по доставке вверенных перевозчику материальных ценностей (грузов) в пункт назначения. Эти услуги включают 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 РФ перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные транспортным законодательством, а при отсутствии таких сроков – в разумный срок. В ряде случаев в автомобильных и морских перевозках сроки доставки определяются соглашением сторон, а при его отсутствии – обычно принятыми сроками (сроками, которые разумно требовать от заботливого перевозчика с учетом конкретных обстоятельств, - ст. 152 КТМ). При прямых смешанных перевозках сроки доставки определяются по совокупности сроков, исчисляемых на основании правил, действующих на соответствующих видах транспорта.

Срок доставки соблюден, если в пункте назначения груз выгружен средствами перевозчика или вагоны (суда) поданы под разгрузку средствами получателя до истечения установленного (согласованного) срока доставки. При этом учитываются и особые обстоятельства, вызвавшие задержку в доставке грузов. Не считается, например, просрочкой в доставке задержка грузов, следовавших в прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении и оставшихся в портах или на пристанях после закрытия навигации.

Содержание договора перевозки груза составляют права и обязанности сторон. Погрузка и выгрузка груза осуществляются транспортной организацией или отправителем (получателем) в порядке, предусмотренном договором, с соблюдением правил транспортного законодательства (п. 2 ст. 791 ГК РФ}. Обязанности по погрузке и выгрузке распределяются между участниками обязательства перевозки в зависимости от места погрузки. Транспортные организации самостоятельно осуществляют погрузку и выгрузку в местах общего доступа. В иных местах (склады, причалы и др.) погрузочно-разгрузочные работы выполняются соответственно отправителем и получателем за их счет. Погрузка и выгрузка, осуществляемые силами и средствами отправителя (получателя) груза, должны производиться в срок, предусмотренный договором, если такие сроки не установлены транспортными уставами, кодексами и издаваемыми в соответствии с ними правилами (п. 3 ст. 791 ГК РФ). В большей части действующих транспортных актов и правил установлены нормативные сроки выгрузки. На морском транспорте продолжительность сроков погрузки и выгрузки,

именуемых сталийным временем (стадией), определяется соглашением сторон, а еще чаще – сроками, принятыми в соответствующих портах (ст. 130 КТМ).

Если погрузка или выгрузка не закончены в установленные сроки, наступает простой перевозочных средств, за который с отправителя или получателя взыскивается штраф. При досрочной погрузке (выгрузке), напротив, грузоотправителю (грузополучателю) выплачивается премия (при морских перевозках – диспач). В целях предупреждения доступа к грузу и обеспечения его сохранности в процессе перевозки обособленные помещения и емкости (трюмы, крытые вагоны, цистерны и др. должны быть опломбированы.

Внесение провозной платы (фрахта на морском транспорте) и иных платежей является важнейшей обязанностью грузоотправителя. Ее размер устанавливается соглашением сторон, если иное не установлено транспортным законодательством (ст. 790 ГК РФ). Такое исключение сделано в отношении транспорта общего пользования, где провозная плата принимает форму твердого тарифа, утверждаемого в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами. Размер этого тарифа определяют федеральные исполнительные органы и органы управления субъектов Российской Федерации.

Перевозчик наделен правом удержания груза в целях обеспечения причитающихся ему провозной платы и других платежей. Однако право удержания может быть ослаблено или отменено законом, иными правовыми актами, договором или не применяться ввиду его несоответствия существу возникшего обязательства.

Совершение операций по выдаче и приемке грузов завершает исполнение договора перевозки. Прибывший в адрес получателя груз должен быть принят получателем, а в соответствующих случаях еще и вывезен со станции (порта, пристани). Такая обязанность лежит на грузополучателе даже тогда, когда в его адрес прибыл не заказанный им груз. В таком случае груз принимается на ответственное хранение, и его дальнейшая судьба определяется отправителем. Получатель вправе отказаться от получения груза только при том условии, если качество груза вследствие порчи или повреждения изменилось настолько, что возможность его полного или частичного использования исключена.

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. Кроме того, просрочка кредитора-получателя в этом случае снимает с перевозчика ответственность за порчу груза, вызванную его несвоевременной приемкой. По истечении установленных сроков

хранения груз как невостребованный подлежит реализации в установленном порядке. Реализации подлежат и бездокументарные грузы, т.е. грузы, прибывшие без сопроводительных документов.

Железнодорожная перевозка.

Железнодорожный транспорт в Российской Федерации является составной частью единой транспортной системы Российской Федерации. Железнодорожный транспорт в Российской Федерации во взаимодействии с организациями других видов транспорта призван своевременно и качественно обеспечивать потребности физических лиц, юридических лиц и государства в перевозках железнодорожным транспортом, способствовать созданию условий для развития экономики и обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации. (Федеральный закон от 10 января 2003 г. «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации»). Это определяет специфику договора перевозки грузов железнодорожным транспортом.

Железнодорожная перевозка может быть в местном сообщении – это перевозка, осуществляемая в пределах одной железной дороги, и железнодорожная' перевозка в прямом сообщении – перевозка, осуществляемая с участием двух и более дорог.

Договор оформляется накладной, которая является основным перевозочным документом. Она сопровождает груз на всем пути его следования и на станции назначения выдается грузополучателю вместе с грузом (отсюда ее название - грузосопроводительный документ). Юридическое значение накладной в том, что она:

а) является обязательной письменной формой договора;

б) доказывает факт заключения договора и воплощает его содержание;

в) легитимирует лицо на предъявление претензий и исков к транспортной организации, вытекающих из ненадлежащего исполнения договора перевозки.

Накладная составляется грузоотправителем, который отвечает за все последствия неправильности, неточности или неполноты указанных в ней сведений. Дорога имеет право, но не обязана проверять достоверность этих сведений.

Договор считается заключенным с момента, когда груз сдан к перевозке вместе с накладной. Перевозчик совершает на накладной соответствующую отметку, а в удостоверение приема груза к перевозке выдает отправителю квитанцию о приеме груза – документ, подтверждающий заключение договора железнодорожной перевозки груза. Последняя имеет доказательственное значение в отношении факта заключения договора перевозки и служит основанием для предъявления

требования к железной дороге в случае утраты груза и накладной. К числу иных перевозочных документов также относятся дорожная ведомость, вагонный лист, передаточная ведомость при перевозках прямым смешанным сообщением. Все они являются документами первичного учета и имеют доказательственное значение.

Морская перевозка.

Перевозки морским транспортом классифицируются на: а) внутренние перевозки между портами Российской Федерации (каботаж); б) перевозки в заграничном сообщении. Выделяются также местные перевозки (в пределах порта и его акватории).

Морская перевозка традиционно регулируется диапозитивными нормами, а потому договор приобретает здесь особое значение. Договор морской перевозки грузов - договор, в силу которого одна сторона (пароходство) обязуется доставить груз, который ему передал или передаст отправитель, в порт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу, а отправитель или фрахтователь обязуется уплатить за перевозку установленную плату (фрахт). Перевозчиком обычно является пароходство (иногда порт). Договор морской перевозки грузов может быть заключен: а) с условием предоставления для перевозки всего судна, его части или определенных судовых помещений; б) без такого условия (ст. 115 КТМ). В первом случае заключается договор фрахтования судна, или чартер, в силу которого одна сторона (фрахтовщик, судовладелец) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю, отправителю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа (ст. 787 ГК РФ) Во втором случае договор оформляется коносаментом.

3.

Одна из задач транспорта сострит в перемещении пассажиров и их багажа. Возникающие при этом отношения оформляются договором перевозки пассажира и багажа, в силу которого одна сторона (перевозчик) обязуется перевезти пассажира в обусловленный пункт назначения, а другая сторона (пассажир) обязуется уплатить за проезд установленную плату (ст. 786 ГК РФ).

Договор перевозки пассажира – взаимный, возмездный и консенсуальный, что отличает его от договора перевозки груза. Кроме того, договор перевозки пассажиров транспортом общего пользования является публичным. Перевозка пассажиров регулируется в общей форме ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также действующими Правилами оказания услуг по перевозке пассажиров. Поскольку стороной

этого договора выступает гражданин-потребитель (пассажир), на этот вид перевозок распространяются Закон о защите прав потребителей и другие правовые акты.

Договор оформляется выдачей пассажиру проездного билета - документа, удостоверяющего заключение договора перевозки пассажира, в котором указываются все существенные условия договора. Форма билета устанавливается в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. На отдельных видах городского транспорта (например, метро) договор может заключаться конклюдентными действиями пассажира без выдачи проездного билета (при проходе через турникеты метро и осуществлении платежа магнитной картой или жетоном). На всех видах транспорта (за исключением воздушного и железнодорожного в поездах дальнего следования) проездные билеты являются предъявительскими документами: транспортная организация обязана исполнить договор перевозки в отношении любого пассажира, предъявившего проездной билет или его аналог при посадке. Однако после начала перевозки передача проездного билета не допускается. Утраченный проездной билет не восстанавливается, а внесенная по нему плата за проезд не возвращается.

Договоры перевозки пассажиров могут быть разовые (для однократного проезда) и длительные. Последние применяются при перевозках городским и пригородным транспортом и заключаются путем приобретения абонементного билета. Разовые договоры могут заключаться для проезда в одном, а иногда и в обратном направлении (туда и обратно) и имеют установленный срок действия (срок годности), в пределах которого пассажир имеет право делать остановки в пути, т.е. прерывать перевозку. В некоторых случаях срок годности билета может быть продлен. При этом, если билет не был использован по уважительной причине (например, по болезни пассажира), перевозчик обязан, а в остальных случаях вправе продлить срок годности билета,

Перевозка багажа.

Багажом являются вещи и иные материальные ценности, которые отправляются пассажиром для личных бытовых целей за отдельную плату на основе проездного документа (билета) пассажира и перевозятся вместе с ним в багажном вагоне (ФЗ от 10.01.2003 г. «О федеральном железнодорожном транспорте в Российской Федерации») или в ином багажном помещении. По договору перевозки багажа перевозчик обязуется доставить вверенный ему пассажиром багаж в указанный пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить за провоз багажа установленную плату (ст. 786 ГК РФ). Договор перевозки багажа взаимный, возмездный, но в

отличие от договора перевозки пассажира всегда реальный, так как считается заключенным в момент сдачи багажа к перевозке. Как и договор перевозки пассажира, договор перевозки багажа транспортом общего пользования является публичным, а к отношениям, связанным с такой перевозкой, применяется законодательство о защите прав потребителей.

Обязанность перевозки багажа для транспортной организации вытекает из договора перевозки пассажира, но оформляется она дополнительным соглашением к нему. Поэтому багаж принимается к перевозке только при предъявлении проездного билета. Он может быть сдан как в пункте отправления, так и в пути (на железнодорожном и некоторых других видах транспорта). Прекращение договора перевозки багажа допустимо ранее окончания срока действия договора перевозки пассажира и не оказывает влияния на действие последнего. Подобно тому, как договор перевозки пассажира носит личный характер, так и договор перевозки багажа заключается только с тем лицом, которому принадлежит право проезда по предъявленному при сдаче багажа билету.

Перевозка багажа оформляется выдачей пассажиру багажной квитанции – документа, удостоверяющего заключение пассажиром договора перевозки багажа (п. 2 ст. 786 ГК РФ), по которой впоследствии выдается багаж, а на проездном билете ставится отметка (штемпель и т.п.). В отличие от грузовой накладной багажная квитанция обычно является документом на предъявителя, поэтому право на получение багажа принадлежит всякому держателю квитанции. К перевозке багажом обычно принимаются только такие вещи и предметы, которые по своим размерам, упаковке и свойствам могут быть без затруднений погружены и размещены в багажном помещении транспортного средства и не причинят вреда последнему, а также багажу других пассажиров. Некоторые вещи (например, взрывчатые, опасные, легковоспламеняющиеся и т. п. вещества) к перевозке багажом вообще не принимаются. Перевозчик вправе потребовать вскрытия багажа для проверки его содержания. При обнаружении в багаже вещей, запрещенных к перевозке, владелец багажа уплачивает штраф в установленном размере, а в некоторых случаях привлекается к иной ответственности (административной и уголовной).

Плата за перевозку багажа взыскивается в момент принятия его к перевозке по установленным тарифам или по соглашению сторон. На некоторых видах транспорта, например воздушном, установлены нормы перевозки багажа без внесения дополнительной платы. Перевозка багажа сверх этих норм осуществляется за плату по тарифу. Багаж может быть сдан к перевозке с объявленной ценностью. В этом случае взимается дополнительный сбор.

4.

Территориальное перемещение тех или иных объектов может осуществляться не только путем их перевозки, но и путем тяги и толкания. Так происходит, например, когда судно тянет за собой баржу или плот. С помощью вспомогательных судов в морских портах осуществляется швартовка или перестановка пароходов от одного причала к другому. Такие операции называют буксировкой.

Буксировка – разновидность транспортных обязательств. Ее участниками являются владелец буксира (тягача), или буксировщик, и владелец буксируемого объекта. Возникающие между ними отношения и оформляются договором буксировки. Чаще всего буксировка применяется в целях перемещения тягой судна или плота до определенного пункта. Но она может преследовать и другие цели. В частности, буксировщик может принять на себя обязанность буксировать судно или другой плавучий объект лишь на определенном участке (например, при прохождении шлюзов, перекатов или под мостами) либо в течение определенного времени (например, при проведении научно-исследовательских или видеосъемочных работ). Задача буксировщика может состоять также в выполнении какого-либо маневра (например, разворот и перестановка судна у причала). Поэтому буксировка на морском транспорте подразделяется на чисто морскую (буксировка судна на определенное расстояние) и портовую (маневры в акватории).

В соответствии с этим договор буксировки определяется как соглашение, в силу которого одна сторона (буксировщик) обязана за установленную плату буксировать (тянуть или толкать) плот, судно либо другой плавучий объект до определенного пункта или в течение определенного времени, или для выполнения определенного маневра, а другая сторона (владелец буксируемого объекта, клиент) - выплатить обусловленное вознаграждение.

Договор буксировки – взаимный и возмездный. Он может быть как реальным, так и консенсуальным. Договор на буксировку судов или плотов - реальный, поскольку он признается заключенным в момент предъявления плота или судна к буксировке. Напротив, договор на выполнение других буксировочных операций относится к числу консенсуальных.

Стороны в договоре – буксировщик (владелец буксирующего судна) и клиент (владелец буксируемого объекта). В качестве буксировщика может выступать пароходство, порт или пристань. Клиентом может быть любое лицо, заинтересованное в буксировке какого-либо объекта. При этом не имеет значения, каковы его права на этот объект (право собственности, иное вещное право, права арендатора и пр.).

Форма договора буксировки может быть различной. Договор морской буксировки, по общему правилу, заключается в письменной форме (ст. 227 КТМ), но портовая буксировка возможна и на основе устного соглашения, причем независимо от его суммы. При этом соглашение о возложении обязанностей по управлению буксировкой на капитана буксирующего судна должно доказываться исключительно письменными доказательствами. На речном транспорте также установлена обязательная письменная форма - накладная, которая предоставляется клиентом буксировщику. В обмен на нее буксировщик (пароходство) выдает квитанцию.

Предмет договора – услуги по перемещению какого-либо объекта с помощью тяги или толкания. Эти услуги специфичны и позволяют рассматривать буксировку в качестве самостоятельной разновидности транспортных обязательств, не сводимых *к* обычной перевозке или аренде транспортных средств. Правовое регулирование буксировки осуществляется в рамках транспортных уставов и кодексов. На морском транспорте буксировка осуществляется в соответствии с гл. XII КТМ, а на внутреннем водном - главой XII КВВТ РФ. Транспортными ведомствами и самими буксировщиками издаются специальные правила о буксировке. Кроме того, на отношения по буксировке распространяется по аналогии действие многих норм об ответственности за нарушение договора перевозки грузов.

Содержание договора определяется особенностями каждого вида договора буксировки и прежде всего его объекта. В законе различаются буксировка судов и буксировка плотов. Все обязанности буксировщика и владельца буксируемого объекта могут быть разбиты на две группы. Первые из них должны быть выполнены до подачи буксира (тяги) и принятия судна или плота к буксировке. Другие выполняются в процессе буксировки и после ее завершения. К первой группе относятся следующие обязанности владельца буксируемого судна или плота: а) привести плот или судно, предъявленные к буксировке, в состояние, годное для безопасного плавания и буксировки; б) укомплектовать судно или плот экипажем, когда это предусмотрено правилами или соглашением сторон, либо назначить проводника; в) внести плату за буксировку (ст. 228 КТМ).

Буксировщик до приема судна или плота к буксировке обязан: а) предоставить в надлежащем месте и в обусловленное время судно в качестве тяги (толкача) для буксировки, оборудованное всем необходимым для безопасного плавания и буксировки, укомплектованное соответствующим экипажем; б) произвести осмотр судна или плота, проверку документов и оборудования; в) проверить габариты плота (его длину, ширину и осадку), а также объем плота, количество сплоточных

единиц, их крепления и др. Результаты такого осмотра фиксируются в накладной или специальном техническом акте. При обнаружении каких-либо дефектов владельцу плота предоставляется время для их устранения.

За задержку буксирующего судна сверх установленного времени стоянки в ожидании сдачи плота к буксировке с владельца плота взыскивается штраф. При буксировке плотов экипаж буксируемого плота в оперативном отношении всегда подчиняется капитану буксирующего судна. Что же касается буксировки судов, то на внутреннем водном транспорте их экипаж подчиняется капитану буксирующего судна. На морском транспорте решение этого вопроса зависит от вида буксировки: при морской буксировке управление осуществляет капитан буксирующего судна, а буксировка портовая осуществляется под началом капитана буксируемого судна (ст.ст. 228-229 КТМ). Иной порядок буксировки может быть установлен договором. Основная обязанность буксировщика в процессе буксировки состоит в том, чтобы доставить в целости и сохранности буксируемый объект в пункт назначения. Он обязан принимать все зависящие от него меры к обеспечению безопасности буксировки и оказывать необходимую помощь команде буксируемого судна или плота. Эта общая обязанность буксировщика на морском транспорте конкретизируется условиями договора.

Законодательство в области речной буксировки более детально формулирует обязанности владельца буксируемого объекта в лице его капитана или другого ответственного лица, которое обязано принимать меры к обеспечению сохранности груза и другого имущества, находящегося на буксируемом плоту или судне, производить [1]при • необходимости текущий ремонт судна или плота в пути, а в случае аварии принимать меры к ее ликвидации. Поскольку команда буксируемого судна или плота в оперативном отношении подчинена капитану буксирующего судна, начальник экипажа буксируемого судна обязан своевременно и точно выполнять все указания капитана буксирующего судна по управлению плотом или судном. В этих целях он обязан обеспечить постоянную вахту для выполнения вышеназванных распоряжений, а также для наблюдений за состоянием буксируемого объекта. Обязанности владельца буксируемого судна при морской буксировке определяются условиями договора в зависимости от того, кому поручено общее управление буксировкой.

5.

Имущественная ответственность участников обязательства по перевозке грузов строится на общих принципах ответственности в гражданском праве (гл. 25 ГК РФ). В ст. 793 ГК РФ предусмотрено, что в

случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную настоящим Кодексом, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон. Вместе с тем ответственность в обязательствах по перевозке имеет и значительную специфику, отличающую ее от обычной ответственности за нарушение обязательств. Прежде всего, она относится к случаям ограниченной ответственности, сужающей право на полное возмещение убытков по сравнению с общим порядком. Ограничения могут распространяться на упущенную выгоду и даже на часть реального ущерба. Кроме того, такая ответственность в значительной мере является односторонне-нормативной: соглашения перевозчиков с грузовладельцами (отправителями и получателями) об ограничении или устранении установленной законом ответственности перевозчика недействительны за исключением случаев, когда такие соглашения допускаются транспортными уставами и кодексами (п. 2 ст. 793 ГК РФ).

Следовательно, по соглашению сторон уровень ответственности перевозчика, а также иных субъектов грузоперевозочного обязательства может быть повышен. В транспортных уставах и кодексах принципы ответственности были сформулированы более жестко: недействительными признавались всякие соглашения перевозчиков с клиентурой, которые изменяли (понижали или повышали) или вообще устраняли ответственность какой-либо стороны обязательства. Таким образом, ответственности за нарушение обязательств по перевозке ныне свойственны: а) ограничение права на взыскание части убытков; б) запрет на уменьшение или устранение нормативной ответственности перевозчика; в) возможность определения ее размера и пределов по соглашению сторон в установленных случаях.

Особенностью ответственности за нарушение обязательств по перевозке грузов является также то, что она может наступать не только за нарушение уже заключенного договора перевозки, но и за несовершение действий, связанных с организацией перевозок. Такова ответственность перевозчика за неподачу транспортных средств и отправителя за их неиспользование (ст. 794 ГК РФ). Она может вытекать как из договорного основания (принятой заявки, договора об организации перевозок, чартера), так и из иных оснований, предшествующих договору перевозки (административный акт при поставках по государственному контракту).

По своей природе такая ответственность является гражданско-правовой. Ее отличает формальный характер: п. 2 ст. 794 ГК РФ устанавливает примерный перечень обстоятельств, при наступлении которых перевозчик или отправитель освобождаются от ответственности за неподачу транспортных средств и их неиспользование (непредъявление

груза к перевозке). К их числу относятся: а) непреодолимая сила, а также иные явления стихийного характера (заносы, наводнения, пожары) и военные действия; б) прекращение или ограничение перевозки грузов в определенных направлениях, которые установлены в порядке, предусмотренном транспортным уставом и кодексом; в) иные случаи, предусмотренные транспортными уставами и кодексами (прекращение производства на срок не менее трех суток, задержка отправителем судов под разгрузкой и другие специфические для отдельных видов транспорта случаи). Перечень этих обстоятельств в ГК РФ, уставах и кодексах рассматривается как исчерпывающий.

Ответственность по договору перевозки основана на иных условиях. Прежде всего, это касается ответственности перевозчика за несохранность груза. Несобранность груза может проявляться в его утрате, недостаче и повреждении (порче). Под утратой понимается невозможность выдать груз получателю в течение установленных сроков (30 дней по истечении срока доставки или в иной срок). Недостача (частичная утрата) означает наличие разницы в весе или количестве груза, принятого к перевозке и сданного получателю по одной накладной (коносаменту). Порча груза – несоответствие качества прибывшего в пункт назначения груза его первоначальному качеству, указанному в транспортных документах. При утрате, недостаче или порче обычно составляется документ о несохранности груза (коммерческий акт, акт общей формы и др.)- Если такой документ составлен перевозчиком единолично без участия представителей грузовладельца, он не имеет заранее установленной силы и оценивается судом наряду с другими документами и доказательствами по делу (п. 4 ст. 796 ГК РФ).

Общим условием ответственности перевозчика за утрату, недостачу или порчу груза является вина, которая презюмируется. В этом проявляется отклонение от общих правил ответственности коммерческих организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность (ст. 401 ГК РФ) и отвечающих на началах риска. Перевозчик же несет ответственность за несохранность груза после принятия его к перевозке и до выдачи получателю (иному управомоченному лицу), если не докажет, что утрата, недостача или повреждение груза произошли вследствие обстоятельств, которые он не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело (ст. 796 ГК РФ). Таким образом, именно перевозчик должен доказать свою невиновность путем ссылки на одно из названных обстоятельств, чтобы освободиться от ответственности.

Исключение составляет правило ст. 167 КТМ, в силу которого при морских перевозках (кроме каботажных) перевозчик вообще не отвечает за несохранность груза или просрочку в его доставке, если докажет, что

утрата (повреждение) груза или просрочка в доставке произошли вследствие действий и упущений капитана, других лиц судового экипажа или лоцмана в судовождении или управлении судном (за так называемую навигационную ошибку), даже когда они обусловлены виновным поведением указанных лиц. Он несет ответственность только за упущения указанных лиц, которые имели место при приеме груза к перевозке, его погрузке, размещении на судне, хранении, выгрузке и выдаче (за так называемую коммерческую ошибку). При каботажных перевозках перевозчик на общих основаниях отвечает не только за коммерческие ошибки, но и за ошибки навигационные.

От имущественной ответственности за нарушение обязательств по перевозке необходимо отличать заранее установленное распределение риска убытков, которые могут возникнуть при транспортировке груза. К числу таких случаев относится специальное понятие в морской перевозке - авария. Под аварией в морском праве понимаются убытки, возникшие в результате наступления тех или иных обстоятельств в процессе перевозки. В зависимости от причин этих убытков различаются общая и частная аварии (гл. XVI КТМ).

Общая авария – это убытки, понесенные вследствие произведенных намеренно и разумно чрезвычайных расходов или пожертвований в целях спасения судна, фрахта и перевозимого на судне груза от общей для них опасности. Эти убытки могут выражаться: а) в уничтожении части груза или судового имущества (например, в целях спасания на море груз выбрасывается за борт); б) в каких-либо расходах (например, расходы, вызванные вынужденным заходом судна в место убежища из-за несчастного случая); в) в иных пожертвованиях (например, в целях снятия с мели судна, находящегося в опасном положении, менее ценная часть груза выбрасывается за борт) и т.д. Перечень убытков (расходов), которые считаются общей аварией, является примерным (ст. 286, 287 КТМ), а нормы, регламентирующие ее последствия - диспозитивными (ст. 285 КТМ).

Убытки признаются общей аварией лишь при условии, что соответствующие расходы или пожертвования носят чрезвычайный характер и понесены вследствие намеренных и разумных действий в целях спасания судна, груза и фрахта от общей для них опасности. При отсутствии хотя бы одного из перечисленных условий авария признается частной. Если, например, при перевозке уничтожается заболевшее животное, это будет частная авария, так как опасность грозила только грузу, но не судну. Перерасход топлива для преодоления встречного штормового ветра, предпринятый для скорейшего достижения порта, также не составит общей аварии, поскольку эти расходы не являются

чрезвычайными, а связаны с обычными опасностями на море. Такие расходы предусматриваются правилами эксплуатации судов качества штормового запаса топлива. Перечень убытков, не являющихся общей аварией, дан в ст. 297 КТМ.

В отличие от перевозки груза ГК РФ не установил новых правил, касающихся ответственности, претензий и исков по перевозкам пассажира и багажа. В новых уставах и кодексах предъявление претензии перевозчику рассматривается как право, а не как обязанность пассажира (ст. 124 ВК). Соответственно независимо от заявления претензии (но не ранее сроков, установленных для ее рассмотрения) пассажир вправе заявить перевозчику иск. В этом случае срок исковой давности по всем требованиям участников обязательства по перевозке пассажира и багажа также составляет один год с момента наступления события, послужившего основанием для предъявления иска (в договоре морской перевозки пассажира в заграничном сообщении - два года).

В ранее принятых транспортных уставах и кодексах обязательный претензионный порядок распространяется и на перевозку пассажира и багажа. Претензионные сроки те же, что и в отношении претензий по грузам: 45 дней для требований, связанных с уплатой штрафов, и 6 месяцев во всех остальных случаях. Если претензия отклонена перевозчиком или ответ на нее в установленные сроки не получен, пассажир вправе обратиться в суд.

В договоре перевозки распределение обязанностей по управлению буксировкой предопределяет ответственность сторон за ущерб, причиненный клиенту и буксировщику. В случае, когда буксировкой управляет капитан буксирующего судна, ответственность за ущерб, причиненный буксируемому объекту или находящемуся на нем имуществу, несет буксировщик, если не докажет своей невиновности. За ущерб, причиненный буксирующему судну, когда буксировкой управляет капитан буксируемого объекта, отвечает клиент (владелец буксируемого объекта), поскольку не будет доказано отсутствие его вины. Иной порядок ответственности в обоих случаях может быть установлен соглашением сторон. Особо регламентирована буксировка в ледовых условиях. Бремя доказывания вины буксировщика в этом случае прямо возложено на владельца буксируемого объекта.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами своих обязанностей по договору транспортной экспедиции влечет для сторон договора ответственность, объем и условия которой определяются по общим правилам ГК РФ (ст. 803 ГК РФ). Следовательно, ответственность в экспедиционном обязательстве, в принципе, является полной как для клиента, так и для экспедитора. Общим основанием такой

ответственности является не вина, а обычный предпринимательский риск (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Необходимо также наличие причинной связи между противоправным поведением ответчика и неисполнением или ненадлежащим исполнением договора, а при взыскании убытков – между противоправным поведением и наступившими убытками.

Поскольку экспедитор выступает в качестве посредника между отправителем, перевозчиком и получателем, нарушение им условий договора может привести к ответственности клиента перед перевозчиком. В равной мере нарушение своих обязанностей клиентом может повлечь ответственность экспедитора перед перевозчиком (если, конечно, эти фигуры не совпадают). Поэтому ответственность сторон в договоре может быть как прямой, так и регрессной.

Специфика экспедиционного обязательства предопределяет важное исключение из общих правил об ответственности экспедитора. Если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением договоров перевозки, ответственность экспедитора перед клиентом, определяется по тем же правилам, по которым перед экспедитором отвечает соответствующий перевозчик (ч. 2 ст. 803 ГК РФ). Последствием применения этого правила, может быть, ограничение ответственности экспедитора пределами, которыми замыкается ответственность транспортной организации. В частности, клиент может лишиться права на взыскание всех убытков, получив от экспедитора лишь исключительную неустойку (например, штраф за неподачу транспортных средств). Одновременно в договоре экспедиции до одного года сокращаются и сроки исковой давности.

В зависимости от характера нарушенной обязанности ответственность по договору экспедиции может выражаться в уплате неустойки или в возмещении убытков. Например, за несвоевременное перечисление экспедитору вознаграждения в договоре может быть предусмотрена ответственность клиента в виде уплаты пени (ранее такая ответственность предусматривалась и в нормативных актах, посвященных экспедиции). Если же в результате действий экспедитора произойдет утрата, порча или повреждение груза, он обязан компенсировать возникшие убытки. Его ответственность может быть двоякой. В том случае, когда несохранность груза связана с действиями самого экспедитора (скажем, за необеспечение надлежащей отправки или получения груза, невыполнение действий по раскредитованию груза и т. п.), она строится на общих началах, т.е. действует принцип полного возмещения убытков. Когда же экспедитор отвечает за неисправного перевозчика, объем его ответственности ограничен объемом

ответственности транспортной организации за несохранность груза (ст. 796 ГК РФ).

Таким образом, пределы ответственности экспедитора определяются природой совершаемых им сделок и иных действий. Клиент возмещает убытки в полном объеме в связи с неисполнением информационной обязанности (п. 4 ст. 804 ГК РФ). При одностороннем отказе от исполнения договора экспедиции такие убытки компенсирует сторона, заявившая об отказе. И в том, и в другом случае возмещение убытков производится по общим правилам ст. 15 и 393 ГК РФ. Иные санкции стороны вправе согласовать в договоре, учитывая действие перечисленных императивных норм об ответственности в экспедиционных обязательствах.

Контрольные вопросы

1. Каковы особенности правового регулирования отношений, связанных с перевозками грузов, пассажиров и багажа различными видами транспорта?
2. Как выглядит система договоров, с помощью которых осуществляется регулирование всего комплекса отношений, связанных с процессом транспортировки грузов, пассажиров и багажа?
3. Каковы характерные черты (признаки) договоров об организации перевозок грузов?
4. Как можно определить правовую природу правоотношений, связанных с подачей транспортных средств, погрузкой и выгрузкой грузов?
5. Каковы особенности договоров об эксплуатации подъездного пути и о подаче и уборке вагонов?
6. В чем состоят обязанности перевозчика по реальному договору перевозки конкретной партии грузов?
7. Каковы особенности правового регулирования договора перевозки пассажира?
8. Каковы основные черты (признаки) договора транспортной экспедиции?
9. В чем состоят особенности ответственности экспедитора по договору транспортной экспедиции?

Лекция 12.

ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ

1. Понятие договора транспортной экспедиции
2. Содержание договора транспортной экспедиции

1.

При перевозке грузов возникает необходимость выполнения целого комплекса вспомогательных операций, связанных с отправкой и получением грузов: в частности, их упаковка, маркировка, погрузка и выгрузка, доставка на станцию (в порт) отправления или со станции

(порта) назначения на склад получателя и др. При эпизодических перевозках эти операции могут выполнить сами грузоотправители и грузополучатели. В случаях, когда поток отправляемых или прибывающих в адрес того или иного лица грузов достигает значительных размеров, самостоятельное выполнение указанных операций становится обременительным и экономически неоправданным. С большей эффективностью это могут делать лица, специально подготовленные и уполномоченные на такую деятельность. Они выступают в качестве посредников между перевозчиками и их клиентурой.

Такая деятельность по обслуживанию клиентуры транспортных организаций называется экспедиционной (от лат. expedition – отправление). Договор экспедиции относится к числу вспомогательных договоров, связанных с оказанием транспортных услуг. Этим определяется сфера его применения и функции его субъектов (экспедитора и клиента). Он используется там, где возникают отношения по грузовой перевозке. Смысл этого договора в том, чтобы освободить отправителей и получателей от выполнения свойственных им операций по организации и сопровождению грузоперевозочного процесса. Соответственно основная функция, возлагаемая на экспедитора, состоит в том, чтобы по поручению клиента отправлять или получать грузы, а также оказывать иные сопутствующие этому услуги.

Договор транспортной экспедиции определяется как договор, в силу которого одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента – грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза (ст. 801 ГК РФ).

Договор экспедиции является взаимным и возмездным. Он может быть либо консенсуальным, когда экспедитор организует выполнение экспедиционных услуг, либо реальным, когда он выполняет их с вверенным ему грузом (в частности, когда экспедитором выступает перевозчик). По своему содержанию он сходен с рядом других договоров о представительстве. Экспедитор оказывает определенные услуги клиенту, в чем обнаруживается сходство с такими договорами, как поручение, комиссия, агентирование, возмездное оказание услуг. Однако предметом последних является совершение любых сделок и действий, в том числе вовсе не относящихся к транспортной деятельности. В отличие от этого экспедиция предполагает оказание услуг, непосредственно связанных с перевозкой груза. Поэтому экспедиция не может рассматриваться как разновидность одного из названных договоров или их конгломерат. Напротив, в п. 2 ст. 779ТК прямо указывается, что правила главы 39 о возмездном оказании услуг не распространяются на

экспедиционные услуги. В то же время не исключена возможность субсидиарного применения норм о поручении, комиссии и агентировании к транспортной экспедиции.

Ранее такая возможность была прямо предусмотрена ст. 105 Основ гражданского законодательства 1991 г., которая допускала использование норм о поручении, когда экспедитор действовал от имени клиента, и договора комиссии, когда он действовал от собственного имени. В настоящее время ст. 801 ГК РФ косвенно подтверждает такую возможность путем указания на право экспедитора заключать договор перевозки от имени клиента или от собственного имени. Кроме того, любая из сторон договора экспедиции вправе отказаться от его исполнения, что также характерно для поручения, комиссии и агентирования как личных сделок (ст.ст. 806, 977, 1002, 1010 ГК РФ). Таким образом, экспедицию следует рассматривать как особую разновидность сделки о представительстве.

Между договором перевозки и экспедиции также существует внутренняя связь, обусловленная производностью транспортно-экспедиционных услуг от перевозки. Зачастую обязанности экспедитора могут быть прямо возложены на перевозчика (п. 2 ст. 801 ГК РФ). В этом случае перевозчик не вправе заключать договор перевозки от собственного имени, но может выступать в качестве коммерческого представителя иной стороны (п. 3 ст. 182 ГК РФ). Кроме того, при использовании в качестве экспедитора самого перевозчика могут сложиться две ситуации. В одной из них перевозчик выступает экспедитором по отношению к другому лицу (например, другому перевозчику) и правила об экспедиции применяются без каких-либо изъятий. В другой – перевозчик становится экспедитором по отношению к собственной перевозке. В последнем случае экспедиция накладывается на перевозку, имея одинаковый субъектный состав в двух обязательствах. Это сказывается на ответственности сторон, сроках давности и других условиях исполнения обоих договоров.

Субъектами договора экспедиции являются клиент – сторона, которой оказываются услуги, и экспедитор – сторона, которая оказывает услуги клиенту. Клиентами по договору могут быть любые лица (прежде всего отправитель и получатель груза, а также его собственник), заинтересованные в получении экспедиционных услуг. В качестве экспедитора может выступать только предприниматель (коммерческая организация или физическое лицо), получивший лицензию на осуществлении транспортно-экспедиционной деятельности. Экспедитором может быть как специализированная организация (иное лицо), так и обычный перевозчик (например, структурное подразделение

транспортного предприятия). Как и в договорах поручения, комиссии и агентирования, экспедитор вправе привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц, если иное не предусмотрено договором экспедиции. При этом экспедитор не слагает с себя ответственности за исполнение договора третьим лицом, на которое возложено исполнение (ст. 403, 805 ГК РФ).

Предметом договора транспортной экспедиции являются услуги, связанные с перевозкой груза. Такие услуги могут быть весьма различными. Они делятся на основные (по организации перевозок, включая заключение договора перевозки) и дополнительные, которые могут охватывать любые вопросы, касающиеся транспортировки груза. Договор может быть заключен на полное или частичное транспортно-экспедиционное обслуживание. При полном обслуживании экспедитор принимает на себя выполнение всех операций, в том числе доставку от склада отправителя на склад получателя («от склада до склада»). При частичном обслуживании он выполняет все или часть операций, связанных с отправлением или получением груза. И в том, и в другом случае к основным услугам могут быть добавлены дополнительные.

Форма договора транспортной экспедиции – простая письменная (ст. 802 ГК РФ). Стандартный набор экспедиционных услуг может оказываться на основании договора присоединения (ст. 428 ГК РФ). Клиент должен выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей (в частности, в том случае, когда экспедитор действует от имени клиента).

Срок, на который заключается договор экспедиции, определяется характером взаимоотношений сторон. Цену договора транспортной экспедиции составляет вознаграждение экспедитора. Оно определяется по соглашению сторон.

2.

Содержание договора экспедиции образуют права и обязанности его сторон. Содержание и объем обязанностей экспедитора зависят от потребностей клиента. Как отмечалось, можно выделить выполняемые им основные обязанности (операции, услуги), имеющие общее значение, и дополнительные обязанности, обусловленные индивидуальными особенностями конкретного договора. Содержание основных обязанностей предопределено самой сущностью договора. Они включают следующие операции: а) организация перевозки груза определенным видом транспорта и по маршруту, выбранному клиентом или экспедитором; б) заключение договора перевозки груза от своего имени или от имени клиента; в) обеспечение отправки груза и его получения в согласованном месте, г) осуществление иных операций, непосредственно

связанных с перевозкой (п. 1 ст. 801 ГК РФ). При этом экспедитор может выполнять не только собственно экспедиционные функции, но и обязанности перевозчика. В последнем случае на его отношения с клиентом распространяются правила о перевозке, включая размер ответственности, сокращенный срок исковой давности и др.

Обязанности клиента могут быть также разбиты на основные и дополнительные. К основным обязанностям клиента относятся: а) передача грузов для осуществления экспедирования; б) получение грузов у экспедитора; в) уплата предусмотренного договором вознаграждения; г) возмещение при исполнении договора понесенных экспедитором расходов. Особо выделяется так называемая информационная обязанность клиента (ст. 804 ГК РФ). Клиент должен предоставить экспедитору документы и иную информацию о свойствах груза, об условиях его перевозки, а также иную информацию, необходимую для исполнения экспедитором обязанностей, предусмотренных договором. Соответственно экспедитор обязан сообщить клиенту об обнаруженных недостатках полученной информации, а также запросить у последнего необходимые дополнительные данные. Отказ в предоставлении необходимой информации дает экспедитору право не приступать к исполнению своих обязанностей до момента ее получения. Содержание дополнительных обязанностей зависит от особенностей каждого договора (организовать посменную работу на своих складах, обеспечить специализированный внутрипроизводственный транспорт и пр.).

Прекращение договора экспедиции осуществляется по общим правилам путем его надлежащего исполнения и в иных случаях, установленных законом. Особенностью данного договора, как и иных договоров о представительстве, является возможность одностороннего отказа от его исполнения. Любая из сторон вправе сделать это, предупредив об этом своего контрагента в разумный срок. Такой срок может быть установлен и в самом договоре экспедиции. Неблагоприятным последствием одностороннего отказа является возмещение отказавшейся от договора стороной другой стороне убытков, вызванных его расторжением (ст. 806 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Каковы основные черты (признаки) договора транспортной экспедиции?
2. Каковы права и обязанности сторон договора транспортной экспедиции?
3. Каков порядок заключения договора транспортной экспедиции?
4. В чем состоят особенности ответственности экспедитора по договору транспортной экспедиции?

Лекция 13.

ДОГОВОР ЗАЙМА И КРЕДИТА

1. Понятие и содержание договора займа
2. Отдельные виды займа
3. Понятие и содержание кредитного договора
4. Отдельные виды кредита

1.

Возникнув из римского контракта mutuum, договор займа и сегодня сохраняет значение общей модели, по которой строится регулирование всех кредитных отношений. По договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (ст. 807 ГК РФ).

Договор займа является классической разновидностью реального и одностороннего договора. В силу прямого указания п. 1 ст. 807 ГК РФ он считается заключенным с момента передачи денег или других вещей. Односторонний характер договора выражается в том, что заемщик создает для себя заключением договора голый долг, а заимодавец всегда получает право требования.

Договор займа, по общему правилу, является возмездным. В законе установлено, что заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа, если иное не предусмотрено законом или самим договором (п. 1 ст. 809 ГК РФ). Причем в целях придания гибкости заемному обязательству введено положение о том, что если договор не содержит условия о размере процентов, то он не становится от этого безвозмездным. В этом случае применяется процентная ставка, существующая в месте жительства заимодавца, а если заимодавец – лицо юридическое, используется ставка банковского процента (ставка рефинансирования Банка России, по которой он кредитует коммерческие банки), которая действует в месте его нахождения. Размер процентов на сумму долга (часть долга) определяется на день его погашения заемщиком. Поскольку размер ставки банковского процента и ставки рефинансирования может быть различным, следует полагать, что право выбора одной из них принадлежит в данном случае заимодавцу. Наоборот, в ряде ситуаций договор займа презюмируется безвозмездным: а) когда он заключен между гражданами на сумму не более 50

минимальных размеров оплаты труда и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одним из этих граждан либо; б) когда предметом договора являются вещи, определяемые родовыми признаками, кроме денег. Однако эта презумпция может быть опровергнута самим же договором (п. 3 ст. 809 ГК РФ). В ряде случаев (например, заем родовых вещей) стороны могут предусмотреть уплату процентов в натуральной форме – теми же вещами.

Стороны договора – заемщик и заимодавец. Универсальный характер договора займа проявляется в том, что как в роли заемщика, так и в роли заимодавца могут выступать любые субъекты гражданского права. Особый субъектный состав имеет лишь одна разновидность договора займа – государственный заем.

Предмет договора займа – деньги или другие вещи, определяемые родовыми признаками. В этом проявляется отличие рассматриваемого договора от договоров имущественного найма и ссуды (безвозмездного пользования), предметом которых могут быть только индивидуально-определенные вещи.

Форма договора займа – письменная. Исключение составляют случаи, когда договор заключен между гражданами и сумма займа не превышает десяти минимальных размеров оплаты труда (правило п. 1 ст. 808 ГК РФ является конкретизацией общей нормы п. 1 ст. 161 ГК РФ). Во всех иных случаях применяются установления ст.ст. 158-161 ГК РФ, посвященные форме сделок. Принимая во внимание особенности заключения договора займа, 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 РФ). 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 РФ (запрет на использование свидетельских показаний).

В ГК РФ специально рассматриваются две разновидности документов, удостоверяющих передачу суммы займа. Это – ценные бумаги, вексель (ст. 815) и облигация (ст. 816). Вексель – ценная бумага, содержащая простое и ничем не обусловленное обязательство (обещание) векселедателя (простой вексель) или его предложение другому лицу (переводной вексель) уплатить указанную в нем сумму в обусловленный срок. В отмеченных случаях оформления заемных обязательств вексельное законодательство или законодательство о порядке выпуска

облигаций как бы вытесняют общие правила о займе. С момента выдачи векселя или облигации, оформляющих долг, нормы соответствующего параграфа ГК РФ применяются к заемным отношениям постольку, поскольку они не противоречат закону о переводном и простом векселе (п. 2 ст. 815 ЗГК РФ) или иным законам (п. 3 ст. 816 ГК РФ). В случаях, установленных законом или иными правовыми актами, договор займа может быть заключен путем выпуска и продажи облигаций. Легальное определение облигации дано в ст. 816 ГК РФ: таковой признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию (эмитента), в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента, а также на получение фиксированного в облигации процента от ее номинальной стоимости либо иных имущественных прав. Облигации являются долговыми эмиссионными ценными бумагами, обращение которых подчиняется Федеральному закону «О рынке ценных бумаг».

Содержание договора займа, исходя из его односторонней природы, составляет обязанность заемщика возвратить сумму займа (ст. 810 ГК РФ) и корреспондирующее ей право требования заимодавца. Порядок и сроки исполнения основной обязанности заемщика определяются договором. Срок обычно не относится к существенным условиям договора займа. Законом особо регламентируется лишь один случай: когда 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 РФ).

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 заимодавцу 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 РФ). 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.

2.

В действующем ГК РФ особо оговариваются два вида договора займа: целевой заем (ст. 814 ГК РФ) и заем государственный (ст. 815 ГК РФ). В отличие от кредитного договора, обычный договор займа, как правило, не является целевым, т. е. не содержит условия об использовании полученных средств под определенные задачи. Однако стороны вправе придать договору займа строго целевой характер.

Государственный (муниципальный) заем – это договор, заемщиком в котором выступает государство в целом (Российская Федерация), субъект федерации или муниципальное образование, а заимодавцем – гражданин или юридическое лицо. При заключении подобного договора государство сознательно увеличивает свой внутренний долг. В состав государственного долга входят: кредиты, полученные Правительством Российской Федерации, 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. Договор государственного займа является договором присоединения (ст. 428 ГК РФ), поскольку он 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.

Ответственность в договоре займа также носит односторонний характер. Нарушение заемщиком договора (просрочка возврата суммы долга) влечет для него последствия, установленные ст. 811 ГК РФ. Они заключаются в возложении на заемщика обязанности по уплате процентов за неисполнение денежного обязательства, предусмотренной в общей форме ст. 395 ГК РФ. Размер ответственности заемщика за просрочку определяется учетной ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования), исчисленной со дня, когда должен был произойти возврат суммы займа, до дня ее фактического возврата заимодавцу независимо от уплаты процентов, предусмотренных в договоре займа. Таким образом, начисление двух разновидностей процентов происходит кумулятивно, путем сложения процентов цены займа и процентов ответственности. Размер ответственности заемщика за просрочку определяется учетной ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования), исчисленной со дня, когда должен был произойти

возврат суммы займа, до дня ее фактического возврата заимодавцу независимо от уплаты процентов, предусмотренных в договоре займа. Проценты, как форма ответственности, начисляются на сумму займа (основного долга) без учета уже начисленных процентов за пользование полученным капиталом, если в обязательных для сторон правилах или договоре не установлено иное. Сложные проценты (растущие проценты на несвоевременно начисленные проценты, т.е. анатоцизм) могут быть введены законом или договором. При одновременном наличии в договоре двух видов ответственности за просрочку возврата долга (повышенных процентов и неустойки) кредитор вправе заявить одно из требований, не доказывая факта и размера убытков, связанных с просрочкой.

3.

Кредитный договор – договор, в силу которого банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за нее.

Кредитный договор – разновидность договора займа. В силу прямого указания закона к кредитному договору применяются правила, предусмотренные параграфом ГК РФ о договоре займа, если иное не предусмотрено правилами о кредите и не вытекает из существа кредитного договора (п. 2 ст. 819 ГК РФ). Таким образом, все правила, касающиеся процентов по договору займа, обязанностей заемщика по возврату суммы долга, последствий нарушения заемщиком договора займа, последствий утраты обеспечения обязательств заемщика, целевого характера займа, вексельного оформления заемных отношений, и некоторые другие непосредственно применимы к кредитному договору, поскольку иное не вытекает из закона и самого договора. В ст. 30 Закона «О банках и банковской деятельности» указан ряд существенных условий кредитного договора: проценты за кредит, стоимость иных банковских услуг, имущественная ответственность сторон за нарушение договора, порядок его расторжения. К числу существенных относится также условие о предмете кредита.

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.

Предмет договора – денежные средства (национальная или иностранная валюта), но не иные вещи, определяемые родовыми

признаками. Ранее обычно подчеркивался целевой характер кредитного договора, не вполне точно именовавшегося на финансовом языке договором банковской ссуды. В таком случае банк приобретает ранее названные контрольные функции, а при нецелевом использовании кредита вправе также отказаться от дальнейшего кредитования заемщика (ст. 821 ГК РФ). Ныне теоретически вполне возможна выдача кредита без указания цели – просто для коммерческой или иной деятельности. Также допустима выдача кредитов без обеспечения (бланковых), под «доброе имя» или «честное слово» должника. Так, в ст. 33 Закона «О банках и банковской деятельности» говорится, что кредит может, но отнюдь не должен иметь обеспечение. Понятно, что нецелевые и необеспеченные кредиты являются высокорисковыми, ухудшают нормативы деятельности кредитных организаций и носят исключительный характер.

Кредитный договор, под страхом его абсолютной недействительности (ничтожности), должен быть заключен в письменной форме (ст. 820 ГК РФ). Обычно кредитные организации используют разработанные ими проформы таких договоров, внести изменения в которые весьма непросто. Иногда такие формуляры или стандартные бланки договора приобретают для заемщика характер договора присоединения. В этом случае должны применяться правила ст. 428 ГК РФ. кроме того, при открытии так называемой кредитной линии, создающей обязанность банка предоставить заемщику суммы кредита частями в рамках оговоренного лимита, оформляются срочные обязательства, которые фиксируют долговые границы по отдельной порции займа.

Срок является существенным условием кредитного договора. Последний не заключается на условиях «до востребования», как обычный заем, но, будучи возмездным видом займа, 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).

Ответственность по кредитному договору может быть возложена и на заемщика, и на кредитора. Заемщик отвечает по правилам ст. 811 ГК РФ, 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 РФ и обычно увеличивается в договоре до тех пределов, которые обусловлены интересами банка.

4.

Разновидностями кредита являются товарный и коммерческий кредит. Ранее понятия товарного и коммерческого (взаимного) кредита в литературе совпадали. В настоящее время товарным кредитом называется такой кредитный договор, который предусматривает обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (ст. 822 ГК РФ).

Товарный кредит предназначен для удовлетворения потребностей лица в продуктах производства и потребления, которые на момент заключения договора у этого лица отсутствуют. Товарный кредит является разновидностью консенсуального займа, а потому на кредитора возлагается обязанность передать заемщику вещи, определяемые родовыми признаками. В этом состоит отличие товарного кредита в смысле ст. 822 ГК РФ от реального займа вещей, когда договор заключается путем передачи товаров взаймы. Следовательно, к товарному кредиту применяются правила о кредите денежном (§ 2 гл. 42 ГК РФ), поскольку иное не предусмотрено договором товарного кредита и не вытекает из существа обязательства.

Как правило, предметом данного кредитного договора являются такие товары, как сельскохозяйственная продукция, полуфабрикаты, сырье, горючесмазочные материалы и т.п. Их недостаток в конкретный период может быть восполнен за счет заимствования у другого лица. Поскольку договор товарного кредита заключается, как правило, в производственных целях, к нему применяются не только правила о займе (кредите), но и условия о количестве, об ассортименте, качестве, таре и другие правила главы о купле-продаже товаров (ст.ст. 465-485 ГК РФ), если иное не предусмотрено кредитным договором. Стороны договора – любые субъекты гражданского права.

При коммерческом кредите в договор включается условие, в силу которого одна сторона предоставляет другой стороне кредит в виде аванса, предварительной оплаты, а также отсрочки или рассрочки оплаты товаров, работ или услуг. Кредитование такого рода максимально широко понимается в действующем законодательстве. Оно неразрывно с тем договором, условием которого является. Коммерческим кредитованием вообще может считаться всякое несовпадение во времени встречных обязанностей по заключенному договору, когда товары поставляются (работы выполняются, услуги оказываются) ранее их оплаты, либо платеж производится ранее передачи товаров (выполнения работ, оказания услуг). Поэтому коммерческим кредитованием будет не только отсрочка или рассрочка оплаты переданного имущества, но и любое авансирование, предварительная оплата и т.п. (ст. 823 ГК РФ). Так, принимая в оплату

поставленной продукции вексель, продавец кредитует покупателя, и наоборот, получая в, качестве условия начала работ по договору подряда аванс, заказчик кредитует подрядчика.

Контрольные вопросы

1. В чем состоит многозначность термина «кредит» и «заем»?
2. Какие правовые средства применяются для оформления кредитных экономических отношений и каковы особенности их регламентации?
3. В каких сферах финансового рынка получают распространение заемно-кредитные обязательства?
4. В чем заключаются общие и отличительные черты договора займа и кредитного договора? Как проявляются классификационные различия этих договорных форм по предмету, содержанию, форме и последствиям ее несоблюдения, возмездности?
5. Каковы основания возникновения заемных и кредитных обязательств?
6. Как соотносятся понятия о кредитной и банковской деятельности (кредитной организации (учреждении) и банке)?
7. Какой критерий является определяющим для отнесения той или иной деятельности к кредитной (банковской) и подлежит ли она лицензированию?
8. Проявляется ли для кредитных организаций принцип свободы договора с точки зрения возможности заключения ими как кредитного договора, так и договора займа?

Лекция 12.

ДОГОВОР ФИНАНСИРОВАНИЯ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ (ФАТОРИНГ)

1. Понятие договора финансирования под уступку денежного требования
2. Предмет, цена и форма и иные условия договора финансирования под уступку денежного требования

1.

Финансирование под уступку денежного требования – новый институт российского гражданского права.

Название, присвоенное в главе 43 ГК РФ этому договору, в наибольшей степени отражает содержание возникающего при факторинге обязательства. По договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование (ст. 824 ГК РФ).

Исходя из приведенного определения, можно сделать вывод, что договор финансирования под уступку денежного требования в нашем

законодательстве является взаимным и возмездным. При этом он может быть сконструирован и как реальный (агент передает деньги или клиент уступает требование), и как консенсуальный (агент обязуется передать денежные средства или клиент обязуется уступить требование) по усмотрению его сторон.

Цель обычного факторинга – получение клиентом денежных средств в счет уступаемого им права требования. Однако возможен и особый случай уступки клиентом денежного требования к третьему лицу, когда цессия происходит в целях обеспечения исполнения обязательства самого клиента перед его финансовым агентом (абз. 2 п. 1 ст. 824 ГК РФ). В зависимости от целей договора различаются права и обязанности его сторон.

Договор финансирования под уступку денежного требования возник из торгового посредничества и финансовых услуг, а поэтому структура договорных связей в этом случае построена по схеме договора комиссии. При заключении анализируемого договора возникает две группы правовых отношений: основные (внутренние) и производные (внешние). Внутренние обязательства возникают между сторонами договора: финансовым агентом (фактором) и клиентом.

Финансовый агент – это специальный субъект договора, коммерческая организация, профессионально оказывающая факторинговые услуги.

В качестве финансового агента могут выступать две категории профессиональных факторов:

а) банки и иные кредитные организации (их полномочия непосредственно вытекают из ст. 5 Закона о банках и основаны на банковской лицензии);

б) другие коммерческие организации, получившие специальную лицензию на осуществление деятельности такого рода (ст. 825 ГК РФ). Клиентом по договору может быть, в принципе, любое лицо, но в подавляющем числе случаев в такой роли выступают коммерческие организации.

Внешние правоотношения складываются между финансовым агентом и третьим лицом, которое является должником клиента по заключенному между ними договору (покупателем товаров, заказчиком работ или услуг). Эти отношения не входят в предмет договора о факторинге, но непосредственно связаны с ним.

2.

Предметом договора является денежное требование, уступаемое в целях получения финансирования (ст. 826 ГК РФ). Требование, передаваемое в качестве предмета договора, должно быть именно

денежным. В случае уступки иного имущественного требования (скажем, передать вещь или сделать какую-либо работу) следует руководствоваться общими нормами о цессии. В законе выделяются две разновидности предмета договора о факторинге: а) денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (существующее требование); б) денежное требование, которое возникнет в будущем (будущее требование). Будущее требование может быть основано на уже заключенном договоре, срок исполнения платежного обязательства по которому еще не наступил (поставка товаров в кредит). Кроме того, будущее требование может базироваться на договоре, который только предстоит заключить клиенту и третьему лицу (например, на запродажу товаров). Существующее требование обычно является более ценным и его экономическая ликвидность выше.

Срок в договоре о факторинге определяется соглашением сторон. В интересах фактора срок исполнения договора может быть приурочен к моменту исполнения должником уступленного требования, особенно, если клиент принял на себя ответственность за реальное исполнение последнего.

Цена договора – стоимость уступаемого требования клиента к должнику. При определении цены договора в расчет принимаются различные условия: стабильность положения клиента и его должника, способ платежа по договору (например, аккредитив и инкассо имеют различные гарантийные данности), время наступления платежа (существующее или будущее требование), количество требований, переданных клиентом финансовому агенту. Размер вознаграждения финансового агента также может исчисляться по-разному в виде твердой суммы, процента от стоимости переданных требований, разницы между номинальной стоимостью требования, указанной в договоре, и его оценочной (действительной, рыночной) стоимостью.

Форма договора о факторинге подчиняется предписаниям закона о форме цессии (ст. 389 ГК РФ). Это может быть простая или квалифицированная письменная форма сделки, а в установленных законом случаях – письменная форма с государственной регистрацией уступки требования. Последующая уступка денежного требования финансовым агентом не допускается, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Имущественная ответственность по договору о факторинге зависит от природы этого договора. В консенсуальном договоре фактор отвечает за отказ от передачи клиенту денежных средств в счет денежного требования последнего. Клиент соответственно отвечает за несовершение или ненадлежащее оформление уступки требования, а также по ст. 827 ГК РФ

– за действительность переданного требования. Кроме того, когда это установлено договором, клиент отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение требования должником.

В реальном договоре ответственность за его неисполнение наступает лишь для клиента – за действительность предмета договора либо также за его исполнимость. Ответственность выражается в компенсации убытков и уплате неустойки, если она предусмотрена соглашением сторон.

Лекция 15.

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО СЧЕТА И БАНКОВСКОГО ВКЛАДА

1. Понятие договора банковского счета
2. Заключение и расторжение договора банковского счета
3. Права и обязанности сторон
4. Отдельные разновидности банковских счетов
5. Понятие и форма договора банковского вклада
6. Сберегательная книжка и сберегательный (депозитный) сертификат
7. Отдельные разновидности банковских вкладов

1.

Действующее законодательство рассматривает договор банковского счета в качестве самостоятельного договора, посвящая ему отдельную главу. В ст. 845 ГК РФ дается следующее его определение: по договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету. При этом банк получает возможность использования имеющихся на счете денежных средств, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться ими. Из приведенного определения следует, что договор банковского счета является консенсуальным: он заключается не в момент зачисления средств на счет, а в момент достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям договора.

Несмотря на то, что в определении ст. 845 ГК РФ опущены встречные обязанности клиента, тем не менее, они есть. В соответствии с п. 2 ст. 861 ГК РФ расчеты между юридическими лицами, а также расчеты граждан-предпринимателей должны производиться, как правило, в безналичном порядке. Обязанность «хранить» деньги в кредитном учреждении прямо

вытекает из закона. Следовательно, открытие банковского счета является обязанностью названных лиц, которые не могут отказаться от заключения соответствующего договора. Кроме того, клиент, заключивший договор банковского счета, обязан подчиняться не только законодательству о банках, но и специальным внутренним правилам ведения операций, применяемым в данном кредитном учреждении.

Таким образом, договор банковского счета является двусторонне обязывающим. В отличие от ранее действовавших правил ГК РФ предполагает возмездность договора банковского счета, если иное не установлено соглашением сторон (ст. 852 ГК РФ). Банк уплачивает клиенту проценты за пользование денежными средствами в размере, указанном в договоре банковского счета. В случае, если в договоре не определен размер процентов, они соответствуют процентам по вкладам до востребования и, следовательно, не могут быть ниже ставки рефинансирования Банка России (ст. 838, 809 ГК РФ).

Срок уплаты процентов также устанавливается в договоре, либо они подлежат зачислению на счет клиента поквартально.

По своему характеру договор банковского счета близок к публичному договору (ст. 426 ГК РФ), хотя в главе 45 ГК РФ это обстоятельство прямо не указывается. Банк обязан заключить договор банковского счета со всяким лицом, обратившимся к нему с офертой, соответствующей объявленным банком условиям открытия счетов данного вида, закону и банковским правилам.

Стороны договора – банк (в том числе иная кредитная организация, обладающая лицензией) и клиент (владелец счета). В качестве клиента могут выступать любые юридические и физические лица (включая несовершеннолетних), имея в виду, что от правоспособности клиента зависит категория открываемого ему счета. В ряде случаев «владелец счета» в узком смысле вообще может не быть стороной договора. Так, это возможно, если юридическое лицо, которое имеет расчетный счет, обратилось в банк с предложением об открытии своему филиалу или представительству иного (текущего) или аналогичного банковского счета. При этом филиал (представительство) будет владельцем счета, но не стороной договора (клиентом, создавшим филиал), даже если последний заключается им по доверенности юридического лица - клиента.

2.

Форма договора банковского счета – простая письменная. Она напрямую связана с процедурой заключения договора и открытия счета. При заключении договора клиенту или указанному им лицу открывается счет в банке на согласованных условиях (п. 1 ст. 846 ГК РФ). Открытие счета представляет собой совокупность действий, совершаемых

сторонами договора при его заключении. Порядок открытия и ведения счетов в соответствии со ст. 30 Закона «О банках и банковской деятельности» устанавливается Банком России.

Для открытия счета клиент – юридическое лицо представляет в банк:

а) заявление на открытие счета;

б) учредительные документы и свидетельство о государственной регистрации юридического лица;

в) карточку с образцами подписей руководителя и главного бухгалтера клиента и оттиска его печати.

Последний документ должен удостоверить права лиц, имеющих право распоряжаться денежными средствами, находящимися на счете. Поскольку банковская практика создала новые средства идентификации таких лиц, договором может быть предусмотрено использование электронных средств платежа и других аналогов собственноручной подписи, кодов, паролей и прочих носителей информации, подтверждающих, что распоряжение дано уполномоченным на то лицом (ст. 847 ГК РФ). Иногда возникает необходимость предоставить право списывать денежные средства со счета клиента по требованию третьего лица. В частности, это необходимо при исполнении клиентом-должником своего обязательства перед его кредитором (третьим лицом для банка). Банк обязан принять и исполнить подобное поручение клиента при условии, что клиент предоставил данные, позволяющие банку идентифицировать такое третье лицо в момент предъявления им требования о платеже.

Кроме того, законодательством установлены иные документы, наличие которых обязательно для открытия юридическому лицу счета. К ним относятся документы, свидетельствующие о постановке клиента на учет в качестве налогоплательщика, плательщика взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, в Фонд социального страхования Российской Федерации, в Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования.

Заключение договора банковского счета может происходить двояко: путем подписания единого документа (зачастую в форме договора присоединения на стандартном банковском бланке) либо путем подачи клиентом заявления с указанными выше приложениями (оферты) и учинения на заявлении разрешительной надписи руководителя банка (акцепта). В последнем случае договор также заключается в письменной форме, но специфической - путем обмена документами. Заключение договора влечет открытие соответствующего счета.

При реорганизации юридического лица происходят изменение договора банковского счета и переоформление счета. В этом случае клиент обязан предоставить те же документы, что и при открытии банковского счета. Расторжение договора банковского счета может осуществляться не только по общим основаниям, но и в одностороннем порядке. По инициативе клиента договор может быть расторгнут в любое время. Напротив, банк вправе расторгнуть договор банковского счета лишь в судебном порядке и в двух строго определенных случаях:

а) когда сумма денежных средств, находящихся на счете клиента, снижается ниже минимума, предусмотренного банковскими правилами или договором, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;

б) при отсутствии операций по счету в течение года, если иное не предусмотрено договором (ст. 859 ГК РФ).

Остаток денежных средств выдается клиенту либо по его указанию перечисляется на другой счет не позднее семи дней после получения соответствующего заявления от клиента. Договор банковского счета прекращается в случае ликвидации юридического лица или смерти гражданина-клиента. Последствием расторжения или прекращения договора является закрытие счета клиента.

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору банковского счета носит взаимный характер. Особое значение имеет регламентация ответственности банка как более сильной стороны договора. Эта ответственность наступает для банка за несвоевременное или неправильное зачисление на счет поступивших клиенту денежных средств либо за их необоснованное списание со счета, а также за невыполнение указаний клиента о перечислении денежных средств со счета либо об их выдаче со счета (ст. 856 ГК РФ). Как и в других денежных обязательствах, она состоит в уплате процентов на неправомерно использованную сумму в порядке и размере, установленных ст. 395 ГК РФ на основе учетной ставки банка (ставки рефинансирования Банка России).

3.

Основные обязанности банка таковы:

а) надлежащим образом выполнять операции по счету, предусмотренные законом, банковскими правилами, обычаями делового оборота и договором банковского счета;

б) хранить банковскую тайну.

Первая из обязанностей банка может быть условно разделена на ряд действий, которые банк должен совершить по поручению клиента. К их числу относятся: принятие и зачисление на счет денежных средств,

поступающих клиенту, выполнение распоряжений клиента о перечислении средств со счета, о выдаче наличных сумм со счета, кредитование счета, учет векселей и другие действия. Ими охватываются как активные, так и пассивные операции с денежными средствами клиента. При этом банк не вправе определять и контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать не предусмотренные законом или договором ограничения права распоряжаться денежными средствами по усмотрению клиента. Клиент же совершает соответствующие действия, давая указания банку о производстве расчетов, переводе денежных средств в депозит, снятии денег со счета и т. д. При осуществлении операций по счету банк вступает в отношения с третьими лицами, руководствуясь волей клиента и банковским законодательством.

Операции по счету клиента осуществляются не произвольно, а в установленные сроки (ст. 849 ГК РФ, ст. 31 Закона «О банках и банковской деятельности»). Банк обязан зачислять поступившие на счет клиента денежные средства не позднее дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета. В то же время банк обязан выдавать или перечислять со счета денежные средства клиента не позднее дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, банковскими правилами или договором банковского счета. По общему правилу, банк не должен выполнять поручения клиента при отсутствии денежных средств на счете. Однако договором банковского счета может быть предусмотрено исполнение платежей при отсутствии денег на счете. В такой ситуации возникает долг клиента перед банком, а к отношениям между названными сторонами применяются правила о займе и кредите (глава 42 ГК РФ), поскольку стороны не согласовали иное.

Обязанностями клиента являются соблюдение банковских правил при совершении операций по счету и оплата расходов банка на совершение операций по счету. Вторая обязанность возлагается на клиента, только если это прямо предусмотрено договором банковского счета. В таком случае клиент оплачивает услуги банка за совершение операций с его денежными средствами.

Плата за услуги банка может взиматься последним поквартально за счет денежных средств клиента, находящихся на счете, если иное не предусмотрено договором. Если же стороны не определили в договоре плату за услуги банка, то предполагается, что его расходы на совершение

операций покрываются теми выгодами, которые он извлек в результате использования денежных средств клиента.

4.

В зависимости от содержания правоспособности клиента и круга операций с денежными средствами, зачисленными на его счет, принято выделять виды счетов.

Основным является расчетный счет, который открывается всем коммерческим организациям для осуществления любых операций, предусмотренных договором банковского счета (зачисление выручки от реализации товаров, производство платежей, получение кредитов и пр.). Количество расчетных счетов не ограничивается (ст. 30 Закона «О банках и банковской деятельности»). Расчетные счета открываются также большинству некоммерческих организаций (фондам, добровольным объединениям, потребительским кооперативам, определенным видам учреждений, которые финансируются не только собственником, но и за счет других источников). Кроме того, расчетные счета могут открываться филиалам и представительствам юридического лица по ходатайству последнего, если они ведут коммерческую деятельность. При создании хозяйственных товариществ и обществ их учредители открывают временный расчетный (накопительный) счет, на который зачисляются средства в оплату уставного (складочного) капитала. Затем он трансформируется в обычный расчетный счет.

Текущие счета открываются некоторым учреждениям, а также филиалам и представительствам юридических лиц при отсутствии у них коммерческой деятельности. Круг операций с текущего счета ограничивается административными расходами, включая оплату труда. В некоторых случаях для выделения расчетов филиалов и представительств, имеющих текущие счета, самой коммерческой организации может открываться также вспомогательный расчетный субсчет для производства расчетов по месту нахождения филиала (представительства). Бюджетные счета открываются субъектам, которым дано право распоряжаться бюджетными средствами (органам власти, администрациям). Они зависят от вида бюджетов (федеральный, субъекта Федерации, муниципального образования).

Текущие валютные счета открываются клиентам для зачисления иностранной валюты и расчетов ею. Порядок осуществления операций по таким счетам особый, что связано с применением к ним валютного законодательства. Счета, на которых учитываются взаиморасчеты банков, носят название корреспондентских счетов (субсчетов).

Подобные счета открываются либо в расчетно-кассовых центрах Центрального банка России, либо непосредственно банками на основе

межбанковских соглашений. Поскольку отношения между банками характеризуются значительной спецификой, установлено, что правила ГК РФ о банковском счете распространяются на них, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами либо банковскими правилами (ст. 860 ГК РФ).

5.

В соответствии со ст. 834 ГК РФ договор банковского вклада, или депозит, представляет собой соглашение, в силу которого одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором. Приведенное определение свидетельствует о том, что депозит является самостоятельным видом договора. Своими корнями он уходит в договор займа и оформляет кредитные отношения между банком (должником) и вкладчиком (кредитором). Для банка цель договора состоит в мобилизации свободных денежных средств вкладчика под коммерческие операции, а для вкладчика – в получении процента на свой капитал. Тем не менее, ГК РФ не считает депозит простой разновидностью займа, а потому не предусматривает непосредственное применение к банковскому вкладу норм главы 42 ГК РФ. Представляется, что использование указанных норм возможно в субсидиарном порядке.

Депозитный договор – реальный и заключается в момент передачи вкладчиком (иным лицом) суммы вклада банку. Поскольку вкладчик приобретает только право требовать у банка возврата суммы вклада и процентов по нему и не имеет каких-либо обязанностей перед своим контрагентом, этот договор является односторонним и возмездным. В случае, когда в депозитном договоре вкладчиком выступает гражданин, такой договор признается публичным. Соответственно банк не вправе отказать гражданину в заключении договора банковского вклада, а также не вправе устанавливать различные условия договора для разных вкладчиков, включая выплату процентов по депозиту, или оказывать какое-либо предпочтение одному вкладчику перед другим (ст. 426 ГК РФ). Депозитный договор, заключаемый юридическими лицами, не обладает свойством публичности, и банк может проводить дифференцированную экономическую политику по вкладам отдельных лиц.

В качестве предмета договора банковского вклада выступают деньги (вклад). Денежная сумма, составляющая вклад, может быть выражена в рублях или иностранной валюте (ст. 36 Закона «О банках и банковской деятельности»). Вкладчик может передать ее наличными деньгами либо в безналичной форме. В любом случае банк приобретает право

собственности на те средства, которые размещены у него на депозите. Вкладчик, наоборот, утрачивает титул собственности на принадлежавшие ему средства (при передаче наличных) и приобретает обязательственное право, либо сохраняет за собой право требования, но вытекающее уже из договора банковского вклада (при безналичном перечислении со счета). Право вкладчика на денежные средства, переданные банку во вклад, является не вещным, а правом требования возврата денег и уплаты причитающихся процентов.

Конструкция, договора банковского вклада, содержащаяся в ГК РФ, предусматривает также возможность депозита на третье лицо, когда банк принимает сумму, поступившую для одного лица, не имеющего вклада, от другого (ст. 834, 842). Такая ситуация может сложиться при внесении вклада родителями для ребенка или благотворителем (меценатом) для музея (благополучателя). В этом случае вкладчиком считается третье лицо, а не сторона, внесшая в его пользу вклад и заключившая тем самым договор.

Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме (ст. 836 ГК РФ). Несоблюдение формы депозитного договора влечет его ничтожность с последствиями, установленными ст.ст. 167, 168 ГК РФ. Письменная форма понимается в Кодексе весьма широко. Она считается соблюденной не только при подписании сторонами единого документа, но и если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным вкладчику документом, который отвечает требованиям законодательства, банковским правилам и обычаям делового оборота. В ст. 36 Закона «О банках и банковской деятельности» установлено более жесткое правило в отношении вкладов граждан: «привлечение денежных средств во вклады оформляется договором в письменной форме, один из экземпляров которого выдается вкладчику». Такое решение не вполне адекватно сложившейся практике, а главное, ухудшает положение гражданина. Вкладчик будет иметь сберегательную книжку или сертификат, которые доказывают наличие у него депозита, но при отсутствии единого документа, подписанного сторонами, могут наступить последствия, установленные ст. 162 ГК РФ.

Содержание договора составляет обязанность банка возвратить вкладчику сумму вклада (основной долг) с уплатой обусловленных процентов. Проценты являются ценой кредита, выданного вкладчиком банку. Их размер обычно устанавливается в договоре. Однако в силу возмездности депозитных отношений проценты подлежат уплате в любом случае, даже если стороны договора не согласовали их размер. В этом случае банк обязан уплатить их в размере, определяемом по тем же

правилам, что и в договоре займа (ставка банковского процента или ставка рефинансирования банка России). Как и в отношении выданных кредитов, банк не имеет права в одностороннем порядке изменять процентные ставки по депозитам, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Такой случай прямо указан в п. 2 ст. 838 ГК РФ: если иное не предусмотрено договором банковского вклада, банк вправе изменять проценты, выплачиваемые по вкладам до востребования. При уменьшении процентов новый их размер применяется к вкладам по истечении месяца с момента соответствующего сообщения вкладчику. Для лучшей защиты вкладчиков-граждан процент по внесенным ими срочным и условным вкладам не подлежит корректировке, если иное не установлено законом. Для юридических лиц по таким вкладам одностороннее изменение процента допускается также в силу договора.

Прекращение договора банковского вклада всегда происходит в силу одностороннего волеизъявления гражданина-вкладчика. Для юридических лиц это зависит от вида вклада: по вкладам до востребования - по первому требованию, а для вкладов на особых условиях - в порядке, предусмотренном самим договором.

6.

Поскольку роль сберегательной книжки и сберегательного (депозитного) сертификата не ограничивается только тем, что они выступают формой договора, их основные свойства отражены в законе. Сберегательная книжка – документ, оформляющий заключение договора банковского вклада с гражданином и удостоверяющий движение денежных средств на его счете по вкладу. Исторически в России применяются две разновидности книжек: именная и на предъявителя. Последняя является ценной бумагой, создает для ее держателя право требовать выдачи вклада (его части) и уплаты процентов по нему и передается путем простого вручения. Всякая сберегательная книжка выполняет две функции: доказательственную (подтверждает заключение договора и его расторжение) и документальную (отражает операции по счету). Книжка на предъявителя также может выполнять расчетную функцию, выступая в качестве средства платежа между гражданами путем ее передачи.

Реквизиты сберегательной книжки установлены в законе (ст. 843 ГК РФ). Она должна содержать: а) наименование и место нахождения банка или его филиала, принявшего депозит; б) номер счета по вкладу; в) сведения о движении денежных средств по счету (приход, расход, сальдо). Кодекс исходит из предположения о тождественности состояния вклада с данными сберегательной книжки, поскольку не доказано иное.

Совершение гражданином операций по вкладу осуществляется банком при наличии сберегательной книжки. В тех случаях, когда утрачена или приведена в негодность именная книжка, банк обязан выдать вкладчику новую. Иными являются последствия утраты предъявительской книжки: здесь происходит восстановление прав по утраченным документам на предъявителя (вызывное производство) в порядке, установленном гражданско-процессуальным законодательством.

Сберегательный (депозитный) сертификат представляет собой именную или предъявительскую ценную бумагу, удостоверяющую сумму вклада в банке, предъявление которой является основанием для выплаты ее держателю суммы вклада и процентов по нему. По своей природе сертификат – специальная разновидность банковской облигации, эмиссия которых подчинена правилам Закона «О рынке ценных бумаг».

Правила выпуска и оформления депозитных и сберегательных сертификатов утверждены письмом Банка России от 10 февраля 1992 г. № 14-3-20 в редакции от 31 августа 1998 г. № 333-У. Сертификат в отличие от сберегательной книжки является универсальным средством оформления депозитного договора, применяемым в отношениях как с гражданами, так и с юридическими лицами. Для первых – депозитный сертификат не просто ценная бумага, но и форма договора банковского вклада в отсутствие иных доказательств.

Юридические лица, которые обязаны хранить свои деньги в банке, заключают специальный договор о приобретении депозитного сертификата, а операции с ним отражаются на их балансе и проводятся по банковскому счету.

7.

Вклады делятся на два основных вида: вклад до востребования – договор банковского вклада, заключенный на условиях выдачи вклада по первому требованию вкладчика, и срочный вклад – договор банковского вклада, заключенный на условиях возврата вклада вкладчику по истечении определенного договором срока.

Однако независимо от вида вклада банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика (ст. 837 ГК РФ, ст. 36 Закона «О банках и банковской деятельности»). Исключение составляют вклады, внесенные юридическими лицами на иных условиях возврата, предусмотренных договором. Для граждан всякое условие об отказе от права на получение вклада по первому требованию ничтожно. Договором может быть предусмотрено внесение вкладов на иных условиях их возврата, непротиворечащих закону (ст. 837 ГК РФ).

В их числе можно назвать условные вклады, платеж по которым производится в случае наступления определенных обстоятельств,

указанных в договоре. Иными словами, условный вклад представляет собой договор банковского вклада, заключенный под условием (например, отлагательным - достижение совершеннолетия).

Таким вкладом до наступления указанного в договоре события распоряжается лицо, внесшее вклад, а после - лицо, в чью пользу он сделан. Следовательно, условный вклад представляет собой также вклад в пользу третьего лица. Существуют также различные разновидности премиальных (выигрышных) вкладов, валютных вкладов (например, предусматривающих возврат вклада стодолларовыми купюрами нового образца и другие комбинации указанных видов вклада.

Возможна ситуация, когда вкладчик не потребовал возврата суммы срочного вклада по наступлению установленного срока либо суммы условного вклада в случае наступления определенного договором обстоятельства. Такой вклад трансформируется во вклад до востребования, если иное не предусмотрено договором.

Контрольные вопросы

1. В чем состоят правовая природа и назначение договоров банковского счета и банковского вклада? Чем похожи и чем различаются эти договоры?
2. К какому роду договоров относятся договоры банковского счета и банковского вклада и какие обязательства – по оказанию услуг или денежные – из этих договоров возникают?
3. Как заключаются и оформляются договоры банковского счета и банковского вклада? Что такое вкладные документы и какие их виды Вы знаете?
4. Что называется безналичными расчетами? Какова юридическая природа действий, составляющих процесс безналичных расчетов?
5. В каких случаях и в каком порядке осуществляется списание денежных средств с банковского счета?
6. При каких условиях возможно ограничение проведения операций по счету и каковы виды этих ограничений?

Лекция 16.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РАСЧЕТНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Понятие наличных и безналичных расчетов
2. Расчеты платежными поручениями
3. Расчеты по аккредитиву
4. Расчеты по инкассо
5. Расчеты чеками

1.

Как отмечалось ранее, расчетные обязательства опосредуют осуществление платежей за переданное имущество (выполненные работы, услуги) или по иным основаниям. Их цель - надлежащее оформление передачи денег из рук должника в руки кредитора. Расчеты подразделяются на безналичные (через кредитную организацию) и на личные, когда должник вручает кредитору деньги в «натуральной» форме (банковские и казначейские билеты, монеты). Способ расчетов зависит от статуса субъекта расчетных отношений и того основания, по которому производится платеж. Расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке. Напротив, расчеты между юридическими лицами, а также расчеты граждан – частных предпринимателей производятся, как правило, в безналичном порядке. Расчеты наличными деньгами допускаются в определенных законом пределах.

Безналичные расчеты осуществляются в соответствии с федеральными законами, издаваемыми во исполнение законов банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. В силу ст. 80 Закона «О центральном банке Российской Федерации (Банке России)» последний устанавливает правила, формы, сроки и стандарты осуществления безналичных расчетов. Однако все названные правила Банка России не могут противоречить правилам ГК РФ и других федеральных законов о расчетах. Прежде всего, законодательством определяются формы безналичных расчетов. Форма расчетов – разновидность обязательства клиента и обслуживающего его банка по исполнению (получению) безналичного платежа. В ГК РФ содержится перечень наиболее важных форм расчетов (ст. 862). К их числу отнесены расчеты платежными поручениями, аккредитивами, по инкассо и расчеты чеками. Однако допускаются и иные формы расчетов, предусмотренные законом, банковскими правилами и обычаями делового оборота. Исходя из принципов свободы договора и автономии воли, стороны вправе избрать любую из указанных форм расчетов.

Безналичные расчеты осуществляются через банки (иные кредитные организации), в которых клиентам открыты соответствующие банковские счета. В банковской практике расчеты принято делить на одногородние и междугородние, а также на расчеты, осуществляемые в рамках одного субъекта Российской Федерации или двух и более субъектов. Сами банки, обслуживающие продавцов {подрядчиков, исполнителей и пр.) и покупателей (заказчиков, иных плательщиков) и выполняющие их поручения, состоят в непосредственных корреспондентских отношениях

или используют услуги расчетно-кассовых центров Банка России. В некоторых случаях безналичные расчеты могут производиться и при отсутствии у стороны расчетного правоотношения счета в банке (п. 9 ч. 1 ст. 5 Закона

«О банках и банковской деятельности»). Таким образом, обычно в расчетных обязательствах участвуют: а) плательщик; б) банк плательщика (банк-эмитент, инкассирующий банк); в) получатель; г) банк получателя (банк-ремитент, исполняющий банк). Расчетно-кассовые центры Банка России или иные банки-посредники, ведущие корреспондентские счета других банков, как правило, не являются сторонами расчетного обязательства. Кроме того, в зависимости от конкретной формы расчетов в отношениях могут принимать участие и иные лица, в первую очередь банки со специальными функциями (гаранты и пр.). При этом каждый участник расчетных обязательств совершает сделки, направленные на перечисление или получение денежных средств: плательщик дает поручение своему банку осуществить платеж по форме, установленной договором, банк плательщика осуществляет перечисление средств или выставляет аккредитив, банк получателя зачисляет средства или исполняет условия аккредитива, получатель средств передает документы своему банку для зачисления средств с аккредитива и т.д.

Для осуществления любых безналичных расчетов установлен законный срок: он составляет два операционных дня в пределах одного субъекта Российской Федерации и пять операционных дней в пределах различных субъектов Федерации (ст. 80 Закона «О центральном банке Российской Федерации (Банке России)»). Операционным является день, который заканчивается в момент прекращения соответствующих операций с клиентами в банке (п. 1 ст. 194 ГК РФ). При этом документы, принятые банком от клиентов в операционное время, проводятся им по балансу в этот же день. Исчисление указанных сроков начинается с момента списания денежных средств с банковского счета плательщика (соответствующего корреспондентского счета банка плательщика) и завершается в момент зачисления на счет получателя (на корреспондентский счет банка получателя).

2.

Эта форма расчетов имеет наибольший удельный вес в современном денежном обороте России. В качестве ее условного названия используется также термин банковский перевод (тогда плательщик именуется перевододателем). При расчетах платежными поручениями банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или в ином банке в срок, предусмотренный

законом или установленный в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определен применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота (ст. 863 ГК РФ). Из приведенного определения следуют признаки банковского перевода:

а) перевод осуществляется за счет средств плательщика. Перевод средств при их отсутствии на счете плательщика может быть исполнен банком только в порядке кредитования счета (ст. 850 ГК РФ);

б) перевод осуществляется банком на тот счет, который указан плательщиком в этом же банке или ином банке;

в) перевод осуществляется в срок, установленный законом или в соответствии с ним (два и пять операционных дней). Однако стороны договора банковского счета вправе установить более короткий срок исполнения перевода. Аналогичное сокращение срока может основываться на обычаях делового оборота, применяемых в банковской практике. В отличие от ранее действовавших норм о расчетах платежными поручениями (например, п. 3.1 Положения о расчетах) современные правила применяются также к отношениям, связанным с переводом денежных средств через банк лицом, не имеющим счета в данном банке, если иное не предусмотрено законом, банковскими правилами и не вытекает из существа этих отношений.

Содержание платежного поручения и представляемых вместе с ним платежных документов должно соответствовать требованиям закона и банковских правил. Для осуществления перевода денежных средств плательщик представляет в банк поручение- на бланке установленной формы. Поручение является действительным в течение десяти дней со дня выписки, причем день выписки в расчет не принимается. Выделяются также срочные, досрочные и отсроченные поручения. Срочные переводы совершаются в целях авансирования (до отгрузки товара) а также после отгрузки товара и в качестве частичных платежей при крупных сделках. Досрочный и отсроченный платежи совершаются по соглашению сторон и представляют собой форму коммерческого кредитования. Кроме того, платежные поручения применяются при постоянных и равномерных поставках товаров, когда они принимают вид плановых платежей, которые специально предусматриваются сторонами договора.

Закон исходит из активной роли банка при выполнении перевода, который имеет право уточнить содержание платежного поручения, если оно не соответствует вышеназванным требованиям. Запрос банка плательщику делается незамедлительно после получения документа. Когда ответ не получен в установленные законом или банковскими правилами сроки или при их отсутствии в разумный срок, банк вправе (но

не обязан) не исполнять поручение и возвратить его плательщику, если иное не предусмотрено законом, банковскими правилами или договором банковского счета (ст. 864 ГК РФ). Разумным в данном случае следует считать срок, необходимый для пробега почтово-телеграфной корреспонденции или иных информационных носителей от банка к клиенту и обратно.

Исполнение поручения заключается в перечислении банком денежной суммы со счета плательщика на счет получателя средств через его банк. Такая обязанность возлагается на банк плательщика, принявший поручение к исполнению, в сроки, предусмотренные законом, банковскими правилами, обычаями делового оборота или договором банковского счета. Обычно в переводе участвуют банк плательщика и банк получателя. Однако банк плательщика вправе привлечь другие банки для выполнения операции по перечислению средств на счет, указанный в поручении клиента. Такая необходимость может быть обусловлена отсутствием корреспондентских отношений между банком плательщика и банком получателя. На банк возложена обязанность информировать плательщика по его требованию об исполнении поручения. В этом случае банк оформляет извещение об исполнении поручения клиента. Моментом исполнения поручения плательщика является день зачисления средств на корреспондентский счет банка получателя, который обязан в соответствии со ст. 849 ГК РФ зачислить поступившие его клиенту средства на счет последнего не позднее дня, следующего за днем поступления в банк платежного документа.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение поручения клиента о переводе банк несет полную имущественную ответственность по общим правилам, установленным для коммерческих организаций. Кроме того, если нарушение правил расчетов повлекло неправомерное удержание денежных средств, банк уплачивает проценты в порядке и размере, установленных для денежных обязательств ст. 395 ГК РФ. Неправомерное удержание имеет место во всех случаях просрочки перечисления банком денежных средств по поручению плательщика. В этом случае у клиента существуют альтернативные средства защиты его интересов: он вправе предъявить либо требование об уплате законной неустойки за нарушение договора банковского счета, либо требование об уплате процентов на основании ст. 866 ГК РФ, вытекающее из расчетного обязательства.

Специфика ответственности в современных расчетных обязательствах, включая и расчеты платежными поручениями, состоит в том, что ГК РФ допускает непосредственное возложение судом ответственности на третье лицо – банк, который был привлечен банком плательщика для перевода денег, но не исполнил или ненадлежаще

исполнил поручение (п. 2 ст. 866 ГК РФ). Таким образом, имущественная ответственность ipso jure применяется к банку, не состоящему в договорных отношениях с плательщиком (перевододателем). Эта мера направлена на упрощение гражданского судопроизводства и позволяет решить вопрос об ответственности в рамках одного процесса, не прибегая к предъявлению регрессного иска. Следует отметить, что именно суд, а не плательщик (клиент) вправе рассмотреть вопрос о привлечении к ответственности банка, не исполнившего поручение.

3.

При осуществлении расчетов по аккредитиву банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указанием (банк-эмитент), обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель, либо дать полномочия другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель (ст. 876 ГК РФ). Смысл аккредитива как формы расчетов состоит в получении продавцом твердых гарантий платежа, а покупателем – полноценных прав на отгруженный товар. Это возможно, когда деньги перечисляются плательщиком лишь при выполнении его контрагентом определенных условий, что и создает преимущества, которые имеет продавец, договорившийся с покупателем об аккредитивной форме оплаты. Особенно распространена эта форма в международной торговле, в частности при экспорте товаров. Поэтому аккредитив зачастую рассматривается не только как форма расчетов, но и как своеобразное обеспечение платежа за товары (работы, услуги). Его удобство состоит в том, что продавец может получить средства с аккредитива уже в момент предоставления в банк комплекта документов, свидетельствующих об отгрузке товара, а покупатель – вступить в права собственника товара с момента получения этих документов (отсюда название «документарный аккредитив»).

В настоящее время российские нормы о расчетах по аккредитиву отражают мировую практику обращения этих платежных документов и в первую очередь Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (публикация Международной Торговой палаты № 500 в редакции 1993 г., далее – Унифицированные правила). Приведенное выше определение в значительной мере основано на тексте Унифицированных правил, что позволяет выделить следующие признаки аккредитива:

а) аккредитив является денежным обязательством, исполнение которого обычно происходит под условием предоставления документов, предусмотренных в аккредитиве;

б) аккредитив является сделкой, обособленной от договора, в котором предусмотрена аккредитивная форма расчетов, и банк не участвует в исполнении этого договора;

в) банк осуществляет платеж по аккредитиву от собственного имени, но по поручению своего клиента;

г) банк осуществляет платеж по аккредитиву за счет собственных средств или средств клиента;

д) выставление аккредитива и платеж с аккредитива порождают единую цепь сделок между различными участниками кредитно-расчетных отношений.

В аккредитивном обязательстве, как правило, имеются четыре участника: плательщик (покупатель или приказодатель аккредитива), банк плательщика (банк-эмитент), банк получателя (исполняющий банк) и получатель средств (продавец или иной бенефициар). Схематично взаимоотношения участников аккредитивных расчетов включают четыре стадии. Первая стадия – поручение плательщика банку-эмитенту об открытии (выставлении) аккредитива с инструкциями о платеже. Вторая стадия состоит в передаче полномочий по осуществлению платежей от банка-эмитента исполняющему банку (банку получателя). Третья стадия – предъявлениие продавцом (бенефициаром) документов, указанных в аккредитиве и свидетельствующих об отгрузке товара. Последняя стадия – совершение исполняющим банком платежа против принятых им документов. В определенных случаях расчеты между продавцом и покупателем могут локализоваться в одном банке (например, при наличии в нем счетов обеих сторон договора). Тогда к банку-эмитенту, производящему платежи бенефициару (либо оплачивающему, акцептующему или учитывающему вексель в его пользу), применяются правила об исполняющем банке (ст. 867 ГК РФ), а вторая стадия расчетов по аккредитиву отсутствует.

Платеж по аккредитиву может быть совершен двумя способами: деньгами и векселем. Вексельный способ платежа включает оплату банком переводного векселя, предъявленного бенефициаром, акцепт банком такого векселя (безоговорочное согласие оплатить его) с последующей оплатой или учет векселя в пользу бенефициара.

Различаются также покрытый (депонированный) и непокрытый (гарантированный) аккредитивы. Покрытый аккредитив создает обязанность банка-эмитента перечислить сумму аккредитива (покрытие) за счет средств плательщика или предоставить последнему кредит путем перечисления средств в распоряжение исполняющего банка. Непокрытый аккредитив основан на праве исполняющего банка списать всю сумму аккредитива с корреспондентского счета банка-эмитента. Во

внешнеторговых отношениях применяются так называемые переводные (трансферабельные) аккредитивы (ст. 48 Унифицированных правил). Это такой аккредитив, по которому первый бенефициар имеет право дать указание банку-эмитенту о переводе всех или части прав по аккредитиву другому лицу (второму бенефициару). Обычно трансферабельный аккредитив может быть передан лишь один раз. Его следует отличать от уступки выручки (платежа), по аккредитиву, когда третьему лицу переводятся не права бенефициара, а сами денежные средства.

Аккредитивная форма расчетов должна быть предусмотрена в договоре между плательщиком (покупателем) и получателем средств (продавцом), в котором указываются наименование банка-эмитента, вид аккредитива и схема расчетов, способ извещения продавца об открытии аккредитива, полный перечень и точная характеристика документов, представляемых продавцом для получения средств по аккредитиву, срок представления документов после отгрузки товаров, а также иные условия, согласованные сторонами. Для открытия аккредитива плательщик представляет банку-эмитенту заявление по установленной форме с указанием номера договора, по которому выставляется аккредитив, срока действия аккредитива, наименования бенефициара и исполняющего банка, места исполнения аккредитива, перечня документов, против которых производится платеж, вида аккредитива, его суммы и др. Все расходы, связанные с исполнением аккредитива, возмещаются плательщиком (предварительно расходы банка продавца возмещаются банком-эмитентом).

После этого наступают третья и четвертая стадии развития аккредитивного обязательства. Для реализации поручения банка-эмитента в исполняющем банке открывается отдельный счет «Аккредитивы». Затем получатель средств представляет в исполняющий банк документы, подтверждающие, выполнение всех условий аккредитива. К их числу обычно относятся коммерческий счет («инвойс») за товар, товарораспорядительные документы (коносамент, накладная), транспортные и страховые документы.

Банк продавца проверяет соблюдение последним всех позиций аккредитива, соответствие подписей и печатей продавца и других условий. При нарушении хотя бы одного из этих условий исполнение аккредитива не производится. В случае полной тождественности инструкций плательщика представленным документам банк производит платеж бенефициару. Однако банки, выполняющие инструкции покупателя, не должны осуществлять детальное исследование полученных документов. Они проверяют лишь их внешнее соответствие условиям аккредитива, а также требованиям, обычно предъявляемым к

документам соответствующего вида (коносаментам, страховым полисам, коммерческим счетам и пр.). Иногда используется такой аккредитив, платеж по которому производится только при наличии согласия (акцепта) уполномоченного плательщиком лица.

При отказе исполняющего банка принять документы, которые по внешним признакам не соответствуют условиям аккредитива, он обязан незамедлительно проинформировать об этом получателя средств и банк-эмитент с указанием причин отказа.

В определенных случаях аккредитив может быть закрыт в исполняющем банке. Причинами закрытия являются истечение срока аккредитива, заявление бенефициара об отказе от использования аккредитива до истечения его срока (если такой отказ предусмотрен текстом аккредитива) или требование плательщика по отзывному аккредитиву о полном или частичном его аннулировании. О закрытии аккредитива банк получателя извещает банк плательщика. После закрытия аккредитива депонированная в исполняющем банке сумма немедленно возвращается банку-эмитенту, а последний зачисляет ее на счет плательщика.

Принципы ответственности банка за нарушение условий аккредитива основываются на схеме аккредитивного обязательства. Перед плательщиком имущественную ответственность несет банк-эмитент, а перед банком-эмитентом – исполняющий банк. Постадийная схема доведения ответственности до виновного лица имеет два исключения, характерных для расчетных правоотношений. Во-первых, при необоснованном отказе исполняющего банка в выплате денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву ответственность перед бенефициаром может быть возложена не на продавца или его банк, а на исполняющий банк, который не является плательщиком, но связан поручением банка-эмитента. Во-вторых, в случае неправильной выплаты исполняющим банком денежных средств по депонированному или гарантированному аккредитиву, вследствие нарушения условий последнего, прямая ответственность перед; плательщиком (продавцом) также может быть возложена на исполняющий банк (ст. 872 ГК РФ).

4.

При расчетах по инкассо банк-эмитент обязуется по поручению клиента осуществить за его счет действия по получению от плательщика платежа или акцепта платежа, привлекая, если это потребуется для выполнения поручения, иной банк (исполняющий банк). Инкассовая операция состоит в получении и зачислении банком платежа для клиента. Она в известном смысле противоположна аккредитиву, так как у плательщика нет обязанности заранее перечислить денежные средства, их

еще только предстоит у него востребовать. Поэтому инкассо дает меньшие гарантии платежа продавцу (подрядчику), но гораздо выгоднее плательщику (покупателю, заказчику), который не замораживает своих оборотных средств и не несет расходов по кредитованию. Инкассовая форма расчетов также широко используется во внешнеторговых отношениях, особенно в связи с чеком и векселем. Стандарты и обычаи международной банковской практики нашли воплощение в Унифицированных правилах по инкассо (публикация Международной торговой палаты № 522 в редакции 1995 г., вступившей в силу с 1 января 1996 г.), а последние – в национальном законодательстве. В ст. 874 ГК РФ установлено, что при расчетах по инкассо банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа.

Признаками инкассо являются:

а) поручение клиента банку получить (инкассировать) деньги от плательщика или получить согласие уплатить деньги (акцепт платежа);

б) выполнение поручения за счет клиента;

в) выполнение поручения банком-эмитентом самостоятельно или при помощи исполняющего банка.

Общие правила об исполнении инкассового поручения содержатся в ст. 875 - 876 ГК РФ. Банк-эмитент, получив документы от клиента, начинает процедуру инкассирования сам или направляет их исполняющему банку. При отсутствии какого-либо документа или при несоответствии документа по внешним признакам инкассовому поручению исполняющий банк извещает об этом банк-эмитент или клиента (продавца). Если указанные дефекты не устранены в установленный законом, банковскими правилами или договором срок, то исполняющий банк оставляет эти документы без исполнения. Все документы представляются исполняющим банком плательщику для платежа (акцепта) в той форме, в которой они получены. Однако банки, участвующие в инкассировании, вправе учинить на них банковские отметки, индоссаменты или иные обозначения, обычно используемые в банковской практике.

Срок оплаты документов может быть двояким: по предъявлении или в установленный срок. Если документы подлежат оплате по предъявлении, то исполняющий банк должен сделать представление к платежу немедленно по получении инкассового поручения. Если документы подлежат оплате в определенный срок, то исполняющий банк действует в зависимости от того, какая инкассирующая операция на него возложена. Сроки зачисления денег на счет клиента установлены ст. 849 ГК РФ. Частичные платежи могут быть приняты в случаях, когда это определено

банковскими правилами, либо при наличии специального разрешения в инкассовом поручении. Это норма конкретизирует общее правило ст. 311 ГК РФ. Исполняющий банк вправе также удержать из инкассированных им сумм причитающееся ему вознаграждение и возместить свои расходы.

Поскольку исполнение инкассового поручения обычно зависит от воли (акцепта) плательщика, законом установлены правила на тот случай, когда платеж (акцепт платежа) не получен. Отказ от платежа (акцепта платежа) должен быть мотивирован плательщиком. Исполняющий банк должен немедленно известить банк-эмитент о причинах неплатежа или отказа от акцепта. Последний немедленно информирует об этом клиента, запросив у него указания о дальнейших действиях по инкассации. Получатель платежа должен принять решение, каким способом ему добиваться исполнения. Он может представить дополнительные документы плательщику, если отказ последнего обусловлен их пороками или отсутствием. Он может отозвать платежное требование и обратиться за разрешением спора в юрисдикционный орган. Однако при неполучении указаний о дальнейших действиях в срок, установленный банковскими правилами, а при его отсутствии – в разумный срок, исполняющий банк вправе возвратить документы банку получателя средств (эмитенту).

Правилами ГК РФ об инкассо ныне охватываются несколько разновидностей поручений о зачислении платежа, которые имеют свои исторически сложившиеся названия. К их числу относятся расчеты платежными требованиями – поручениями и расчеты платежными требованиями (включая требования, оплачиваемые в безакцептном порядке, и инкассовые поручения).

Платежное требование-поручение представляет собой предложение продавца (заказчика) покупателю (плательщику) оплатить на основании коммерческих и финансовых документов переданное имущество (выполненные работы, услуги). Таким образом, требование-поручение является разновидностью документарного инкассо. Оно имеет универсальный характер, соединяя, как видно из названия, требование продавца о платеже с платежным поручением плательщика. Сам документ прямо направляется в исполняющий банк (банк покупателя). Последний передает требование-поручение плательщику (покупателю), а отгрузочные документы оставляет в картотеке по счету плательщика. Плательщик в течение трех дней должен принять решение, платить ли ему или нет. При отказе полностью или частично оплатить платежное требование-поручение плательщик должен уведомить об этом исполняющий банк. Исполняющий банк возвращает в этом случае документы непосредственно продавцу. При согласии совершить платеж оформляются необходимые документы и проводится инкассовая

операция. Платежные требования близки требованиям-поручениям, но при таком виде инкассо в расчетных обязательствах всегда участвует банк-эмитент (банк продавца). Платежные требования традиционно различаются по видам акцепта платежа. Акцепт может быть предварительным, когда инкассация средств происходит после выражения воли плательщика, и последующим, когда списание происходит немедленно по поступлении требования в банк, но в течение определенного срока возможны отказ от акцепта и возврат денег на счет плательщика. Последний вид акцепта теперь не используется.

5.

Чек – особая форма расчетов, обладающая внешней простотой и повышенной стабильностью. Это связано с тем, что чек является ценной бумагой, содержащей ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК РФ). Участниками чекового правоотношения выступают три лица: чекодатель (должник по какому-либо обязательству), плательщик (банк) и чекодержатель (кредитор по какому-либо обязательству или назначенное им лицо). В качестве плательщика в чековом обязательстве может выступать только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Обычно чек используется для платежа по основному обязательству, существующему между чекодателем и чекодержателем. Тем не менее выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан. Чек является лишь суррогатом денег, а потому такое обязательство считается исполненным только в момент получения кредитором настоящих денежных средств (зачисления их на его счет).

Из этого следует:

а) основным должником по чеку является чекодатель;

б) чекодержатель не состоит с банком в обязательственных правоотношениях, банк не акцептует чеки и не отвечает перед держателем за неоплату чека (такая ответственность возлагается на чекодателя, чекового поручителя и лиц, передавших чек);

в) чековое обязательство абстрактно («ничем не обусловлено») и оторвано от основного обязательства, исполнение платежа по которому оформляется чеком;

г) обязательство по чеку носит безотзывный характер до истечения срока предъявления чека к платежу;

д) платеж по чеку не может включать проценты (всякое условие о процентах по чеку ничтожно).

Чековое законодательство России в основном отражает содержание Единообразного закона о чеках (далее – Единообразный закон),

являющегося приложением №-1 к Женевской конвенции 1931 г. Правила ГК РФ восприняли основные положения Единообразного закона с некоторыми нюансами. В свою очередь, правила ГК РФ должны быть конкретизированы в специальном законе о чеках и изданных в соответствии с ним банковских правилах.

Всякий чек, будучи ценной бумагой, должен содержать чековые реквизиты: 1) наименование «чек», включенное в текст документа; 2) поручение плательщику (банку) выплатить определенную денежную сумму; 3) наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж; 4) указание валюты платежа; 5) указание даты и места составления чека; 6) подпись чекодателя (ст. 878 ГК РФ). Чек – строго формальная ценная бумага, а потому отсутствие на нем какого-либо из указанных реквизитов лишает его силы чека. Законом сделано лишь одно исключение из этого правила: чек, не содержащий места его составления, рассматривается как подписанный в месте нахождения чекодателя. Форма чека и порядок его заполнения определяются чековым законодательством.

Практика чекового обращения выработала их различные виды. Все чеки могут быть разделены на расчетные, применяемые в безналичных платежах, и чеки для получения наличных денег. В принципе, всякий чек предполагается универсальным (налично-безналичным). Единообразный закон устанавливает, что чекодатель или чекодержатель может запретить оплату чека наличными путем учинения на лицевой стороне чека надписи «только для расчетов». В этом случае оплата чека происходит только путем записи по счету. Кроме того, повсеместно получили распространение так называемые перечеркнутые (кроссированные) чеки. Кроссирование (перечеркивание) осуществляется посредством двух параллельных линий на лицевой стороне чека. Смысл перечеркивания состоит в ограничении использования чека по кругу держателей, когда банк не вправе инкассировать сумму чека в пользу иных лиц. Оно бывает общим и специальным.

Чек как ценная бумага может быть именным, ордерным и предъявительским. В зависимости от этого происходит передача чека. Она подчиняется общим правилам ст. 146 ГК РФ с той спецификой, которая установлена для российских чеков. В отличие от Единообразного закона, ГК РФ устанавливает, что именной чек вообще не подлежит передаче (следовательно, не допускается цессия по именному чеку). Передача прав по чеку, или индоссамент (от in dosso - «на спине», т.е. на обороте ценной бумаги) по переводному чеку, допускается в пользу всякого лица, включая самого чекодателя (чек собственному приказу).

Индоссамент на плательщика утрачивает силу нормальной передаточной надписи и является лишь распиской за получение платежа. Отсюда под страхом недействительности воспрещается индоссамент, совершенный плательщиком. Запрещается также частичный индоссамент. Лицо, владеющее чеком, полученным в порядке индоссамента, считается его законным владельцем, если оно основывает свое право на непрерывном ряде индоссаментов.

Передаточная надпись совершается на самом чеке (его обороте) или на присоединенном листе (аллонже). Индоссамент переносит все права, вытекающие из чека. Если индоссамент носит бланковый характер, то чекодержатель (индоссант) может: а) заполнить бланк своим именем или именем другого лица (превратить бланковый индоссамент в ордерный); б) передать чек путем другого бланкового индоссамента или на имя другого лица; в) передать чек простым вручением. На чеке может быть учинен также препоручительный индоссамент (п. 3 ст. 146 ГК РФ).

В целях повышения доверия к чекам используется институт чекового поручительства (аваля). Гарантия платежа посредством аваля может быть полной или частичной. Авалистом (поручителем) по чеку вправе выступить каждый, кроме плательщика. Поручитель отвечает за платеж по чеку наравне с чекодателем или иным лицом, за кого он дал аваль. Причем его обязательство действительно даже в том случае, если обязательство, которое он гарантировал, окажется недействительным по какому бы то ни было основанию, иному, чем порок формы. К авалисту, оплатившему чек, переходят права, вытекающие из чека, против того, за кого он дал гарантию, а также против тех лиц, которые обязаны перед этим последним. Аваль проставляется на лицевой стороне чека или на дополнительном листе. Он выражается словами «считать за аваль» и содержит указание, кем и за кого он дан. При отсутствии указания, за кого дан аваль, считается, что он дан за чекодателя как основного должника. Поручительство подписывается авалистом с указанием места его жительства (места его нахождения) и даты аваля.

Предъявление чека к платежу возможно путем его непосредственной передачи банку-плательщику, а также в порядке инкассирования. В последнем случае представление чека в банк, обслуживающий чекодержателя, считается предъявлением чека к платежу. Оплата инкассированного чека происходит в порядке исполнения инкассового поручения (ст. 875 ГК РФ). Обычно исполняющий банк зачисляет деньги чекодержателю после их получения от банка-плательщика. Однако чекодержатель-клиент и его банк могут установить иной порядок расчетов, когда средства зачисляются на счет чекодержателя ранее их получения от банка-плательщика в виде кредита. Получив чек,

плательщик обязан удостовериться всеми доступными ему способами в подлинности чека, а также в том, что предъявитель чека является уполномоченным по нему лицом. Прежде всего, чек должен быть действительным (содержать обязательные реквизиты). Подлинность чека определяется путем его внешней проверки (исследования бланка чека, средств защиты на чеке, идентификации подписи чекодателя и пр.).

Полномочия по чеку проверяются путем предъявления необходимых данных о чекодержателе. При оплате индоссированного чека плательщик обязан проверить правильность последовательного ряда передаточных надписей, но не подписи индоссантов. После оплаты чека плательщик вправе потребовать передачи ему чека с распиской в получении платежа или совершения индоссамента на плательщика.

При оплате подложного, похищенного или утраченного чека может возникнуть вопрос о распределении возникших убытков между чекодателем и банком. Ранее в банковских правилах была установлена презумпция вины чекодателя. Статья 879 ГК РФ возлагает риск убытков на плательщика или чекодателя в зависимости от того, по чьей вине они были причинены. Таким образом, каждый из них может представлять свои доказательства невиновности в оплате чека с пороками.

На тот случай, когда банк отказывается оплатить чек, установлено несколько способов свидетельствования его неоплаты: а) совершение нотариусом протеста либо составление равнозначного акта в порядке, установленном законом; б) отметка плательщика на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате; в) отметка инкассирующего банка с указанием даты о том, что чек своевременно выставлен, но не оплачен (ст. 883 ГК РФ). Протест представляет собой официальный акт, совершаемый нотариусом и удостоверяющий факт неоплаты чека. Протест или равнозначный акт должен быть совершен до истечения срока для предъявления чека. Если же предъявление чека имело место *в* последний день срока, протест или равнозначный акт может быть совершен в следующий рабочий день. В случае неоплаты чека нотариус удостоверяет этот факт путем надписи на чеке и отметки об этом в реестре. Одновременно с надписью на чеке высылается уведомление чекодателю о неоплате. По просьбе чекодержателя нотариус в случае неоплаты может совершить исполнительную надпись.

На чекодержателя, не получившего платежа, возложена обязанность известить чекодателя и своего индоссанта (если он есть) о факте неплатежа в течение двух рабочих дней, следующих за днем совершения протеста или равнозначного акта. После этого каждый индоссант, соблюдая непрерывную последовательность передаточных надписей, должен в течение двух рабочих дней, следующих за днем получения им

извещения, довести до сведения своего предшественника полученное им извещение. В тот же срок извещаются авалисты этих лиц. Невысылка извещения в указанный срок не влечет автоматической утраты чекодержателем и индоссантами своих прав. Отрицательные последствия такого бездействия проявляются в том, что не отправившее извещение лицо принуждается к возмещению убытков, которые могут произойти вследствие неизвещения о неоплате чека. Размер возмещаемых убытков ограничивается суммой чека.

Каждый обязанный по чеку (чекодатель, индоссанты, авалисты) отвечает за отказ плательщика от платежа по чеку солидарно (ст. 885 ГК РФ). При этом чекодержатель никак не связан последовательностью возникновения обязанностей этих лиц (непрерывностью индоссаментов и датами авалей) и вправе по своему выбору предъявить иск к одному, нескольким или ко всем чековым должникам. Однако если какой-либо индоссант воспретил новый индоссамент, то он не будет нести ответственности перед теми лицами, которым чек был после этого индоссирован. Чекодержатель вправе требовать от обязанных лиц: а) оплату суммы чека; б) возмещения издержек на получение оплаты (совершение протеста, иные расходы); в) проценты за неисполнение денежного обязательства, предусмотренные ст. 395 ГК РФ. После исполнения по чеку одним из обязанных лиц к последнему в порядке регресса переходят те же права. Каждый индоссант, оплативший чек, может потребовать его вручения и зачеркнуть на нем свой индоссамент и последующие передаточные надписи.

Срок исковой давности по чековому обязательству сокращенный. Иск чекодержателя к обязанным лицам может быть заявлен в течение шести месяцев со дня окончания срока предъявления чека к платежу. Регрессные иски обязанных лиц друг к другу погашаются по истечении шести месяцев со дня, когда соответствующее обязанное лицо удовлетворило требование, или со дня предъявления к нему иска.

Лекция 17.

ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

1. Общие положения о договоре хранения
2. Понятие, элементы договора хранения
3. Права, обязанности и ответственность сторон договора хранения
4. Договор хранения на товарном складе
5. Особенности отдельных видов хранения

1.

Потребность в обеспечении сохранности имущества в условиях, когда сам собственник лишен возможности осуществлять присмотр за ним, достаточно давно вызвала к жизни существование особых правовых норм о хранении. В весьма развитом виде они присутствовали уже в римском праве, которому было известно особое обязательство depositum, возникавшее из реальных действий по передаче имущества на временное хранение. В современный период, когда появилась целая индустрия услуг по хранению, правовому регулированию возникающих при этом отношений во всем мире уделяется первостепенное значение.

С принятием части второй ГК РФ правила о хранении, которые и в прежнем российском гражданском законодательстве были достаточно полновесными, стали еще более подробными и, главное, отвечающими потребностям современного экономического оборота. Наряду с общими положениями (§ 1 главы 47 ГК РФ), относящимися ко всем видам хранения, а также к обязательствам по хранению, возникающим в силу закона (ст. 906 ГК РФ), ГК РФ впервые включает правила, посвященные хранению на товарном складе (§ 2 главы 47 ГК РФ) и специальным видам хранения (§ 3 главы 47 ГК РФ).

2.

В соответствии с п. 1 ст. 886 ГК РФ договор хранения - одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. Как видим, договор хранения в соответствии с многолетней традицией рассматривается в качестве реальной сделки, которая, по общему правилу, считается заключенной с момента передачи вещи от поклажедателя хранителю. Однако договор хранения может носить и консенсуальный характер, если соглашением сторон предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок.

Предполагается, что договор хранения является консенсуальным, взаимным, возмездным договором. Прямо в ГК РФ об этом не говорится, но к такому выводу следует прийти путем систематического толкования его норм, в частности ст. 896, 897, 924 ГК РФ и др. Данный вывод, который разделяется не всеми учеными, позволяет констатировать отказ законодателя от прежней позиции по этому вопросу (ср. со ст. 422 ГК РФ 1964 г.). Вместе с тем на практике, особенно в отношениях между гражданами, широко распространено безвозмездное оказание услуг по хранению.

Договор хранения принадлежит к числу договоров об оказании услуг. Как и в других договорах, относящихся к данному договорному типу (экспедиция, поручение, комиссия, возмездное оказание услуг в их узком понимании (глава 39 ГК РФ) и др.), в договоре хранения полезный эффект деятельности хранителя не имеет овеществленного характера. Предметом договора хранения является сама деятельность хранителя по обеспечению сохранности вверенного ему имущества. Сохранение целостности вещи и ее потребительских свойств является целью, а не предметом договора хранения. Хранитель должен предпринять все зависящие от него меры для достижения данной цели, но он не гарантирует того, что эта цель будет достигнута. В противном случае именно на нем, а не на поклажедателе лежал бы риск случайной гибели или случайного повреждения имущества.

Сторонами договора хранения являются поклажедатель и хранитель. Поклажедателем может быть любое физическое или юридическое лицо, в том числе не обязательно собственник имущества, но и иное управомоченное лицо (арендатор, перевозчик, подрядчик и т. д.). В отдельных случаях сдавать имущество на хранение могут лишь определенные лица (например, только проживающие в гостинице постояльцы). В качестве хранителей могут также выступать как граждане, так и юридические лица, но к ним закон предъявляет определенные требования. Для граждан, как правило, требуется полная дееспособность, так как частично и ограниченно дееспособные граждане могут заключать лишь такие договоры хранения, которые подпадают под понятие мелкой бытовой сделки. Что касается юридических лиц, то принимать имущество на хранение могут, в принципе, любые из них, если только их учредительные документы этого прямо не исключают. Вместе с тем для заключения отдельных видов договоров хранения (например, хранения в ломбарде) либо для хранения отдельных видов имущества (например, радиоактивных веществ) требуется наличие специальной лицензии.

Предмет договора образуют услуги по хранению, которые хранитель оказывает поклажедателю. Объектом самой услуги выступают разнообразные вещи, способные к пространственному перемещению. В отношении недвижимого имущества договоры хранения, как правило, заключаться не могут, за исключением случаев, прямо указанных в законе. В качестве такого исключения можно указать на секвестр (п. 3 ст.926ГК РФ).

На хранение могут сдаваться как индивидуально-определенные, так и родовые вещи. В последнем случае при хранении может производиться обезличивание сданных на хранение вещей, т.е. смешение их с аналогичными вещами других поклажедателей или самого хранителя. По

окончании срока договора поклажедателю возвращается не то же самое имущество, которое было им сдано на хранение, а равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

Срок в договоре хранения определяется, прежде всего, как период времени, в течение которого хранитель обязан хранить вещь. Договор может быть заключен как на конкретный срок (срочный договор хранения), так и без указания срока, т. е. до востребования вещи поклажедателем (бессрочный договор хранения). Однако даже в срочном договоре хранения поклажедатель может в любой момент забрать свою вещь, хотя бы предусмотренный договором срок ее хранения еще не окончился (ст. 904 ГК РФ). По инициативе хранителя срочный договор хранения не может быть прерван досрочно, если только поклажедателем не допущено существенное нарушение договора (п. 2 ст. 896 ГК РФ). По договору хранения, заключенному до востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок.

Такой элемент договора, как цена, имеется лишь в возмездных договорах хранения. Стоимость услуг хранителя определяется по соглашению сторон, хотя достаточно часто она устанавливается на основе действующих тарифов и ставок. Если по истечении срока хранения находящаяся на хранении вещь не взята обратно поклажедателем, он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее хранение вещи (п. 4 ст. 896 ГК РФ). Это правило применяется и в случае, когда поклажедатель обязан забрать вещь до истечения срока хранения. На практике за хранение имущества сверх установленного договором срока нередко взимается повышенная плата.

Форма договора хранения подчиняется общим правилам ГК РФ о форме совершения сделок с учетом особенностей, установленных ст. 887 ГК РФ. Помимо договоров хранения, которые заключаются юридическими лицами между собой и с гражданами, в письменной форме должны совершаться также: а) договоры хранения между гражданами, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда; б) договоры хранения, предусматривающие обязанность хранителя принять вещь на хранение, независимо от состава их участников и стоимости вещей, передаваемых на хранение.

При этом простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

– сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;

– номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом, либо обычна для данного вида хранения (п. 2 ст. 887 ГК РФ).

При несоблюдении требований закона о форме договора хранения наступают последствия, предусмотренные ст. 162 ГК РФ, в соответствии с которыми договор не признается недействительным, но в случае спора стороны лишаются права ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания. Из этого правила есть, однако, одно важное исключение: если сам факт заключения договора хранения не оспаривается, но возник спор о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем, несоблюдение простой письменной формы договора не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания (п. 3 ст. 887 ГК РФ).

Указанные выше правила не применяются тогда, когда вещь передана на хранение при чрезвычайных обстоятельствах. Учитывая, что в условиях стихийного бедствия, пожара, внезапной болезни, при угрозе нападения и т. п. соблюдение письменной формы договора хранения не всегда возможно, закон допускает свидетельские показания для доказательства факта передачи вещи на хранение.

3.

Права и обязанности хранителя. Обязанность принять вещь на хранение хранитель несет лишь по консенсуальному договору хранения (п. 2 ст. 886 ГК РФ). В таком договоре должен быть указан конкретный момент (например, календарная дата или наступление определенного события), в который хранитель должен быть готов к тому, чтобы оказать поклажедателю услугу по хранению. Вполне возможно возложение на хранителя и обязанности по принятию от поклажедателя имущества на хранение в любое время в течение определенного периода. Если хранитель уклоняется от исполнения рассматриваемой обязанности, поклажедатель вправе требовать исполнения обязательства в натуре. Обязанность принять вещь на хранение снимается с хранителя в том случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана, если иное не предусмотрено договором хранения.

Хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором срока (п. 1 ст. 889 ГК РФ). Указанная обязанность, имеющая некоторые нюансы в срочных и бессрочных договорах хранения, в сущности, уже была раскрыта при характеристике срока договора хранения. Поэтому

подчеркнем лишь, что хранитель не может безосновательно прервать договор хранения, даже если договор был заключен без указания срока или услуга по хранению оказывается бесплатно. Хранитель, добровольно принявший вещь на хранение, во всяком случае, должен хранить ее в течение обусловленного договором срока или обычного при данных обстоятельствах срока хранения. Потребовать от поклажедателя взять вещь досрочно хранитель вправе только в случаях, прямо указанных в законе или в договоре. В частности, такое право у хранителя возникает, если сданные на хранение вещи, несмотря на соблюдение условий их хранения, стали опасными для окружающих либо для имущества хранителя или третьих лиц (п. 2 ст. 894 ГК РФ). Если поклажедатель не выполняет данного требования, эти вещи могут быть обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков.

Основной обязанностью хранителя является обеспечение сохранности принятой на хранение вещи (ст. 891 ГК РФ). Выполняя данную обязанность, хранитель должен принять необходимые меры, для того чтобы предотвратить похищение имущества, его порчу, повреждение или уничтожение третьими лицами. Объем и характер этих мер зависят от целого ряда факторов, в частности от вида принятого на хранение имущества, конкретной цели договора хранения, его возмездности, от того, является ли хранение профессиональным, и т. д.

В реальной жизни, однако, могут возникнуть такие обстоятельства, которые требуют для обеспечения сохранности вещи изменить условия хранения, предусмотренные договором. Учитывая такую ситуацию, закон обязывает хранителя немедленно уведомить об этом поклажедателя, дождаться его ответа и действовать в соответствии с его указаниями. Хранитель вправе изменить способ, место и иные условия хранения, не дожидаясь ответа поклажедателя, если имуществу поклажедателя грозит реальная опасность (п. 1 ст. 893 ГК РФ).

Если, однако, хранение осуществляется безвозмездно, от хранителя нельзя требовать большей заботливости об имуществе поклажедателя, чем та, которую он проявляет в отношении своего собственного имущества (п. 3 ст. 891 ГК РФ).

С обеспечением сохранности имущества связана и следующая обязанность хранителя, которая состоит в воздержании от пользования вещью без согласия поклажедателя (ст. 892 ГК РФ).

Хранитель должен выполнить принятые им обязательства лично (ст. 895 ГК РФ).

Наконец, обязанностью хранителя является возврат поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, той самой вещи, которая

была передана на хранение, если только договором не предусмотрено хранение с обезличением (ст. 900 ГК РФ).

Права и обязанности поклажедателя. Сдавая вещь на хранение, поклажедатель должен предупредить хранителя о свойствах имущества и особенностях его хранения. Особые правила установлены на случай сдачи на хранение легковоспламеняющихся, взрывоопасных и вообще опасных по своей природе вещей (ст. 894 ГК РФ). При невыполнении поклажедателем обязанности по предупреждению хранителя об опасных свойствах этих вещей хранитель в любое время может их обезвредить или уничтожить без возмещения поклажедателю убытков. При этом профессиональный хранитель может сделать это лишь в случае, когда такие вещи сданы на хранение под неправильным наименованием и хранитель при их принятии не мог путем наружного осмотра удостовериться в их опасных свойствах.

Наличие у поклажедателя рассматриваемой обязанности подтверждается и тем обстоятельством, что на него возлагается ответственность за убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель не знал и не должен был знать об этих свойствах (ст. 903 ГК РФ).

Поклажедатель обязан выплатить хранителю вознаграждение за хранение вещи, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из обстоятельств дела (ст. 896 ГК РФ). Как уже отмечалось, новый ГК РФ исходит из предположения возмездности услуг по хранению. По общему правилу, вознаграждение за хранение должно быть уплачено хранителю по окончании хранения, а если оплата предусмотрена по периодам, оно должно выплачиваться соответствующими частями по истечении каждого периода. В том случае, когда хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, например, по желанию поклажедателя (ст. 904 ГК РФ), хранитель имеет право на соразмерную часть вознаграждения. Если же это произошло в связи со сдачей на хранение вещей, обладающих опасными свойствами, о чем поклажедатель умолчал (п. 1 ст. 894 ГК РФ), хранитель сохраняет право на весь объем обусловленного договором вознаграждения. Напротив, при досрочном прекращении договора по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, он не только не вправе требовать вознаграждения за оставшийся срок, но и должен возвратить поклажедателю уже полученные от него суммы.

Договор, предусматривающий оплату хранения по периодам, может быть прерван хранителем досрочно, если поклажедателем допущена просрочка уплаты вознаграждения за хранение более чем за половину периода, за который оно должно быть уплачено. В этом случае хранитель

вправе потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь, а поклажедатель должен это сделать (п. 2 ст. 896 ГК РФ).

Обязанностью поклажедателя является возмещение хранителю расходов на хранение вещи (ст. 897-898 ГК РФ).

Наконец, по окончании обусловленного договором срока хранения или того разумного срока, который предоставляется хранителем поклажедателю для получения вещи, сданной на хранение без указания срока, поклажедатель обязан забрать переданную им на хранение вещь (ст. 899 ГК РФ). Как правило, данная обязанность должна быть исполнена поклажедателем немедленно. Но для этого из договора или действий хранителя должно однозначно следовать, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору (п. 3 ст. 425 ГК РФ). Если же по истечении срока действия договора хранения стороны продолжают исполнять свои обязательства, например поклажедатель, продолжает вносить плату за хранение, а хранитель эту плату принимать и не требовать от поклажедателя взятия вещи, считается, что срочный договор хранения преобразован сторонами в договор хранения до востребования вещи поклажедателем.

Ответственность хранителя. За нарушение своих обязанностей по договору и хранитель, и поклажедатель несут гражданско-правовую ответственность. Основания, условия и размер этой ответственности определены законом, но стороны могут, во-первых, уточнять и изменять отдельные положения в договоре и, во-вторых, вводить дополнительную ответственность за нарушение некоторых обязанностей.

Ответственность хранителя наступает, прежде всего, за отказ от принятия вещи на хранение, если договор хранения носит консенсуальный характер. Когда в результате такого отказа поклажедателю причинены убытки, они подлежат возмещению в полном объеме, если только договором не установлен иной предел ответственности хранителя либо не достигнуто соглашение о взыскании только неустойки, но не убытков. Хранитель в оправдание своего отказа от принятия имущества на хранение может ссылаться на допущенную поклажедателем просрочку в сдаче его на хранение (п. 2 ст. 888 ГК РФ), на наличие у вещей опасных или вредных свойств, создающих угрозу для имущества других поклажедателей или самого хранителя (ст. 894, 903 ГК РФ), а также на другие обстоятельства, свидетельствующие о невыполнении поклажедателем установленных требований или обычно применяемых правил (сдача на хранение сильно загрязненных вещей, имущества, которое уже невозможно сохранить, и т. д.).

Что касается размера ответственности хранителя за несохранность имущества, то он является различным при возмездном и безвозмездном

хранении. По возмездному договору хранения хранитель, по общему правилу, несет ответственность в полном объеме, т. е. должен возместить поклажедателю как реальный ущерб, так и упущенную им выгоду, если только законом или договором не установлено иное. Например, нередко при сдаче имущества на хранение производится его оценка, которая указывается либо в самом договоре, либо в выдаваемом поклажедателю документе (квитанции). В этом случае максимальный размер ответственности хранителя ограничивается суммой оценки вещей.

При безвоздмезном хранении убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещи, возмещаются:

– за утрату и недостачу вещей – в размере стоимости утраченных или недостающих вещей;

– за повреждение вещей – в размере суммы, на которую понизилась их стоимость (п. 2 ст. 902 ГК РФ).

Как при возмездном, так и при безвозмездном хранении поклажедатель вправе отказаться от имущества, качество которого изменилось настолько, что оно не может быть использовано по своему первоначальному назначению. Однако сделать это, а также потребовать от хранителя возмещения стоимости такого имущества и других убытков поклажедатель может лишь тогда, когда, во-первых, хранитель отвечает за причины происшедшего, и, во-вторых, иное не предусмотрено законом или договором.

Ответственность поклажедателя. Хотя хранитель и не может настаивать на том, чтобы поклажедатель передал вещь на хранение по консенсуальному договору (п. 1 ст. 888 ГК РФ), поклажедатель, не сдавший вещь на хранение в предусмотренный договором срок, несет перед хранителем ответственность за убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением, если иное не предусмотрено законом или договором. Для того, чтобы быть освобожденным от этой ответственности, поклажедатель должен заявить об отказе от услуг хранителя в разумный срок. Понятие «разумный срок» должно толковаться с учетом конкретных условий каждого договора хранения, которые позволяют установить, мог ли хранитель избежать потерь в своей сфере в случае принятия им надлежащих мер, сделаны ли им необходимые приготовления для хранения вещи и т.п.

Поклажедатель отвечает перед хранителем за своевременность уплаты вознаграждения за хранение и за возмещение расходов на хранение. Если в договоре не предусмотрены специальные штрафные санкции за нарушение данных обязательств, применяется общее правило, в соответствии с которым поклажедатель должен уплатить хранителю

проценты, начисляемые на сумму задолженности, размер которых определяется на основании ст. 395 ГК РФ.

Наконец, поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах (ст. 903 ГК РФ).

4.

Договором складского хранения по п. 1 ст. 907 ГК РФ является договор, в силу которого товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности. Указанный договор является одной из разновидностей договора хранения, и на него распространяется большинство рассмотренных выше общих положений о хранении. Специальное выделение данного договора в законе связано с особенностями его субъектного состава, содержания и оформления, которые, в свою очередь, обусловлены потребностями индустриализации хранения товарной массы, а также ускорения и упрощения товарного оборота.

Участниками договора складского хранения могут быть только предприниматели. В роли хранителя здесь выступает товарный склад, которым признается организация, осуществляющая *в* качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги. Если из закона, иных правовых актов или выданного этой коммерческой организации разрешения (лицензии) вытекает, что она обязана принимать товары на хранение от любого товаровладельца, товарный склад признается складом общего пользования. Договоры хранения, которые заключает такой склад, носят публичный характер, т.е. заключаются на равных условиях со всеми желающими и в обязательном для складе порядке (ст. 426 ГК РФ). Наряду со складами общего пользования услуги по складскому хранению товаров могут оказывать ведомственные склады.

С учетом того, что договор складского хранения применяется лишь в предпринимательской сфере, он всегда носит возмездный характер. Предполагается также, что договор является реальным и регулярным. Вместе с тем на практике именно рассматриваемый договор чаще, чем другие договоры хранения, становится консенсуальным и иррегулярным.

При этом иррегулярный договор складского хранения может заключаться с включением в него условия о том, что товарный склад может распоряжаться сданными ему на хранение товарами (ст. 918 ГК РФ). Такой вид хранения, который иногда именуют видимым,

подразумевает, что право собственности на товары перешло к хранителю, на котором соответственно лежит и риск их случайной гибели. Между товаровладельцем и складом возникает обязательственное правоотношение, в соответствии с которым склад обязан по требованию товаровладельца в любой момент выдать ему товары того же рода и качества. В этих целях склад всегда должен иметь такое количество (фонд) товаров, которое достаточно для удовлетворения требований товаровладельцев. Учитывая сущность возникающих при таком хранении правоотношений, закон распространяет на них правила главы 42 ГК РФ о займе. Исключение составляют нормы о времени и месте возврата товаров, которые определяются правилами о хранении.

Стороны договора складского хранения обладают рядом особых прав и обязанностей, которые можно условно подразделить на две большие группы. Первую образуют те из них, которые касаются приема, условий хранения и выдачи товара. Как правило, при приеме товаров на хранение товарный склад обязан за свой счет произвести осмотр товаров и определить их количество (число единиц или товарных мест либо меру – вес, объем) и внешнее состояние. Полученные данные фиксируются складом в складских документах.

Склад наделяется правом самостоятельно изменять условия хранения товаров, если это требуется для обеспечения их сохранности. При существенном изменении условий хранения, предусмотренных договором, он должен уведомить товаровладельца о принятых мерах. При обнаружении во время хранения повреждений товара, выходящих за пределы согласованных в договоре складского хранения или обычных норм естественной порчи, товарный склад обязан немедленно составить об этом акт и в тот же день известить товаровладельца (п. 2 ст. 910 ГК РФ).

В свою очередь, товаровладелец обладает правом известного контроля за хранением товара. В этих целях ему предоставляется возможность во время хранения осматривать товары или их образцы, а если хранение осуществляется с обезличением - то брать пробы, а также принимать необходимые меры для обеспечения сохранности товаров (п. 2 ст. 909 ГК РФ).

Особые правила установлены в отношении проверки количества и состояния товара при возвращении его товаровладельцу (ст. 911 ГК РФ). Закон предоставляет и товаровладельцу, и товарному складу право требовать при возвращении товара его осмотра и проверки его количества, возлагая вызванные этим расходы на сторону, потребовавшую проведения соответствующих действий. Если товар будет выдан без совместной проверки или осмотра, заявление о недостаче или повреждении товара

вследствие его ненадлежащего хранения должно быть сделано складу в письменной форме при получении товара. В отношении недостачи или повреждения, которые не могли быть обнаружены при обычном способе принятия товара, такое заявление должно быть подано в течение трех дней по получении товара.

В случае, когда товаровладелец не подал заявления о недостаче или повреждении товара в установленные сроки, считается, что товар возвращен складом в соответствии с условиями договора складского хранения. Эта презумпция, однако, может быть опровергнута товаровладельцем, но для этого он должен привести убедительные аргументы.

Вторую группу особых прав и обязанностей сторон по договору складского хранения образуют их права и обязанности по распоряжению хранящимися на складе товарами, которые неразрывно связаны с документальным оформлением складского хранения.

Договор складского хранения оформляется в письменной форме, которая считается соблюденной, если принятие товара на склад удостоверено складским документом. Наряду с этим, в частности при заключении консенсуального договора хранения сторонами может быть заключен традиционный по форме договор хранения, в котором не только закрепляется обязанность склада принять товар на хранение в обусловленный сторонами срок, но и детально определяются режим хранения, условия возмещения чрезвычайных расходов на хранение, дополнительные услуги склада и т. п.

Складская квитанция является документом, удостоверяющим принятие товара складом и содержащим основную характеристику товара. Складскую квитанцию нельзя ни заложить, ни передать в упрощенном порядке другому лицу, так как она на это не рассчитана. Поэтому посредством выдачи складской квитанции оформляется такое складское хранение, при котором товаровладелец не намерен распоряжаться товаром в период его хранения и собирается сам забрать его со склада по окончании срока хранения

Простое складское свидетельство представляет собой единый документ, выданный на предъявителя и подтверждающий передачу товара на хранение. К форме данного документа предъявляются строгие требования, так как при отсутствии хотя бы одного из реквизитов, указанных в ст. 913, 917 ГК РФ, документ не может считаться простым складским свидетельством. Простое складское свидетельство является ценной бумагой на предъявителя и в силу этого обладает повышенной оборотоспособностью. Передача хранящегося на складе товара другому лицу осуществляется путем простого вручения ему данного документа.

Товар, принятый на хранение по простому складскому свидетельству, может быть в течение его хранения на складе предметом залога путем залога самого свидетельства. Для этого на нем делается особая запись о залоге, и оно передается залогодержателю. У самого товаровладельца обычно остается копия свидетельства с записью о залоге, которая выдается ему товарным складом.

Двойное складское свидетельство состоит из двух частей - складского свидетельства и залогового свидетельства (варрант – от англ. warrant – складское свидетельство), которые могут быть отделены друг от друга. Как и простое складское свидетельство, оно должно содержать обязательные сведения, перечень которых указан в ст. 913 ПС. Двойное складское свидетельстве, равно как и каждая из его частей, также является ценной бумагой, которая обязательно выдается на определенное имя. В дальнейшем складское свидетельство и залоговое свидетельство могут передаваться вместе или порознь другим лицам по передаточным надписям (индоссаментам), в силу чего они относятся к ордерным ценным бумагам (ст. 915 ГК РФ).

Распорядиться хранящимся на складе товаром в полном объеме, в том числе получить товар со склада, может лишь» то лицо, которое одновременно является держателем и складского свидетельства, и варранта. Залоговое свидетельство, однако, может быть заменено квитанцией или другим документом, подтверждающим уплату держателем складского свидетельства всей суммы долга по залоговому свидетельству. Если товарный склад выдаст товар держателю складского свидетельства, не имеющему варранта и не внесшему сумму долга по нему, он будет нести ответственность перед держателем залогового свидетельства за платеж всей обеспеченной по нему суммы (п. 3 ст. 916 ГК РФ).

Держатель одного лишь складского свидетельства также может распоряжаться товаром (кроме взятия его со склада), но лица, с которыми он вступает в деловые отношения, должны понимать, что товар находится в залоге, и учитывать это обстоятельство.

5.

ГК РФ выделяет ряд специальных видов хранения, посвящая им § 3 главы 47. Особый субъектный состав возникающих правоотношений, специфика объекта хранения, срочность оказываемых услуг, публичный характер некоторых договоров, особый порядок заключения и оформления договоров хранения – таков далеко не полный перечень Особенностей, которые свойственны специальным видам хранения.

Хранение в ломбарде

Наряду с залоговыми операциями ломбарды традиционно оказывают услуги по хранению ценных вещей. В качестве хранителя здесь выступает специализированная организация - ломбард (от названия итальянской провинции Ломбардия, выходцы из которой учредили первые учреждения такого рода), имеющая особую лицензию на данный вид деятельности. Поклажедателями являются лишь граждане, которым принадлежат сдаваемые на хранение вещи. Ломбард обязан заключить договор хранения с каждым, обратившимся к нему за подобной услугой, так как в соответствии с п. 1 ст. 919 ГК РФ, данный договор носит публичный характер.

Заключение договора хранения в ломбарде происходит путем сдачи вещи на хранение, что удостоверяется выдачей поклажедателю именной сохранной квитанции, которая не может передаваться другим лицам. При сдаче вещи на хранение в обязательном порядке производится ее оценка. Сумма оценки определяется в соответствии с ценами на вещи такого же рода и качества, которые установились в торговле на момент ив месте принятия вещи на хранение.

Договор хранения в ломбарде является сугубо возмездной сделкой, поскольку для ломбарда плата, взимаемая за выдачу краткосрочных кредитов под залог и за услуги по хранению, является источником предпринимательского дохода.

Ломбард – профессиональный хранитель имущества, несущий повышенную ответственность за его сохранность. Учитывая, однако, что в случаев гибели имущества, принадлежащего многим поклажедателям, он может оказаться не в состоянии расплатиться со всеми, закон обязывает ломбарды страховать в пользу поклажедателей за свой счет принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки.

Хранение в ломбарде всегда осуществляется в течение определенного срока, с учетом чего закон устанавливает специальные правила в отношении распоряжения не востребованными из ломбарда вещами. Такие вещи ломбард обязан хранить в течение еще двух месяцев с взиманием за это платы, предусмотренной договором хранения. По истечении указанного срока невостребованная вещь может быть продана ломбардом в том же порядке, который установлен для реализации заложенного имущества (ст. 350,358 ГК РФ). Из вырученной от продажи суммы начисляется плата за хранение и иные причитающиеся ломбарду платежи, а остаток возвращается поклажедателю.

Хранение ценностей в банке

Помимо банковских операций, банки могут совершать с клиентами ряд сопутствующих сделок, в том числе принимать на хранение ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и другие

ценности, а также документы (п. 1 ст. 921 ГК РФ). Условий заключаемого при этом договора хранения определяются самими сторонами с учетом содержащихся в ГК РФ общих положений о хранении, так как каких-либо специальных требований к данному виду хранения законом не предъявляется. Поэтому можно указать лишь на особый порядок оформления договорных отношений в рассматриваемой области, которые удостоверяются выдачей банком поклажедателю именного сохранного документа. Для выдачи поклажедателю хранимых ценностей необходимо предъявление банку данного документа.

Гораздо большая специфика появляется у договора хранения ценностей в банке, когда хранение ценностей осуществляется в индивидуальном банковском сейфе (ст. 922 ГК РФ). По такому договору клиент получает возможность сам помещать ценности в сейф и изымать их из сейфа. В этих целях банк выдает клиенту ключ от сейфа, особую карточку, позволяющую идентифицировать клиента, либо иной знак или документ, удостоверяющий право клиента на доступ к сейфу и его содержимому. Договор может предусматривать и право клиента работать в банке с ценностями, хранимыми в индивидуальном сейфе.

Рассматриваемый договор имеет две основные разновидности - договор хранения ценностей в банке с использованием клиентом индивидуального банковского сейфа и договор хранения ценностей в банке с предоставлением клиенту индивидуального банковского сейфа. По первому договору банк принимает от клиента ценности, которые должны храниться в сейфе, осуществляет контроль за их помещением клиентом в сейф и изъятием из сейфа. Данный договор предполагает ответственность банка за ценности, сданные на хранение. По второму договору банк обеспечивает клиенту возможность помещения ценностей в сейф и изъятие их из сейфа вне чьего-либо контроля, в том числе и со стороны банка. В данном случае банк не отвечает за содержимое сейфа, если сумеет доказать, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома клиента был невозможен либо стал возможным вследствие непреодолимой силы. В сущности, в такой ситуации между клиентом и банком устанавливаются арендные отношения по пользованию сейфом, что и подчеркивается в п. 4 ст. 922 ГК РФ.

Хранение в камерах хранения транспортных организаций

Закон устанавливает, что договор хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций является публичным договором (п. 1 ст. 923 ГК РФ). Более того, специально подчеркивается, что камеры хранения обязаны принимать на хранение вещи не только пассажиров, но и любых других граждан независимо от наличия у них проездных документов.

Заключение договора удостоверяется выдачей поклажедателю квитанции или номерного жетона, предъявление которых является основанием для выдачи вещи поклажедателю. Если квитанция или жетон утрачены, вещь выдается поклажедателю по представлении доказательств принадлежности ему этой вещи.

Камеры хранения обычно принимают вещи на хранение на определенный срок, не превышающий установленных транспортным законодательством пределов. Если вещь поклажедателем не востребована, камера хранения по истечении 30-дневного дополнительного срока ее хранения может ее реализовать либо самостоятельно, либо через аукционные торги (ст. 899 ГК РФ).

Важной особенностью рассматриваемого вида хранения является возложение на камеру хранения обязанности по возмещению убытков, причиненных поклажедателю в результате утраты, недостачи или повреждения вещей, в сокращенный срок, составляющий 24 часа с момента предъявления требования об их возмещении. Просрочка с удовлетворением претензии поклажедателя оборачивается для камеры хранения таким негативным последствием, как уплата процентов, предусмотренных ст. 395 ГК РФ. Вместе с тем объем ответственности камеры хранения ограничивается суммой оценки вещи поклажедателем при сдаче ее на хранение.

Статья 923 ГК РФ не дает ясного ответа на вопрос о том, распространяются ли установленные им правила на хранение вещей в автоматических камерах хранения.

Хранение в гардеробах организаций

Из особенностей, присущих данному виду хранения, следует прежде всего указать на презумпцию его безвозмездности. Плата за хранение верхней одежды и других вещей в гардеробе может взиматься только тогда, когда это особо оговорено сторонами либо обусловлено иным очевидным способом при сдаче вещи на хранение.

Даже в том случае, когда хранение вещей в гардеробе осуществляется безвозмездно, хранитель обязан проявлять должную заботливость об их сохранности, в частности принимать меры предосторожности, предусмотренные п.п. 1-2 ст. 891 ГК РФ. Ссылка на то, что при безвозмездном хранении хранителю достаточно заботиться о принятых на хранение вещах как о своих собственных, не допускается, так как применение п. 3 ст. 891 ГК РФ в данном случае исключено.

Наконец, те же правила применяются также к хранению верхней одежды, головных уборов и иных подобных вещей, оставляемых без сдачи их на хранение гражданами в местах, отведенных для этих целей в организациях и средствах транспорта (п. 2 ст. 924 ГК РФ).

Хранение в гостинице. Гостиницы и подобные им организации (мотели, дома отдыха, пансионаты, санатории, бани и т. п.) отвечают перед постояльцами за утрату, недостачу или повреждение их вещей, внесенных в гостиницу, за исключением денег, валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей (п. 1 ст. 925 ГК РФ). Данный вид хранения возникает в силу закона и не требует заключения особого на то соглашения с лицом, проживающим в гостинице. При этом внесенной в гостиницу считается любая вещь, вверенная работникам или работнику гостиницы (например, багаж постояльца, переданный носильщику), либо вещь, помещенная в гостиничном номере (например, личные вещи постояльца) или ином предназначенном для этого месте (например, машина постояльца, находящаяся в гараже гостиницы).

Постоялец должен лишь доказать, что пропавшая вещь у него прежде имелась, а также немедленно заявить об утрате, недостаче или повреждении своих вещей. В противном случае гостиница освобождается от ответственности за несохранность вещей.

Что касается денег, валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей, принадлежащих постояльцам, то за их сохранность гостиница отвечает только при том условии, если они были приняты гостиницей на хранение либо помещены постояльцем в предоставленный ему гостиницей индивидуальный сейф. Принятие гостиницей указанных ценностей на хранение означает заключение между нею и постояльцем обычного договора хранения, который оформляется путем выдачи постояльцу именной квитанции. В том случае, когда ценности помещаются постояльцем в индивидуальный сейф, налицо арендные отношения, так как гостиница не отвечает за сохранность содержимого такого сейфа, если докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома постояльца был невозможен либо стал возможным вследствие непреодолимой силы.

Секвестр. Данный вид хранения, известный законодательству многих стран, выделен в ГК РФ впервые. Его специфика определяется тем, что объектом хранения выступает вещь, являющаяся предметом спора. Участники данного спора (два лица или более) договариваются о том, чтобы до его разрешения передать вещь на хранение какому-либо незаинтересованному лицу (секвестрарию), которое принимает на себя обязанность возвратить вещь тому участнику спора, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих сторон. Такой вид секвестра (от лат. sequestrum – запрещение) именуется договорным.

Наряду с договорным существует судебный секвестр, при котором вещь, являющаяся предметом спора, передается лицу, назначенному

решением суда. В этом случае хранитель должен выразить на это свое согласие.

В отличие от других видов хранения на хранение в порядке секвестра могут быть переданы не только движимые, но и недвижимые вещи.

Договор о секвестре предполагается возмездным, так как, по общему правилу, хранителю имущества полагается вознаграждение, выплачиваемое за счет спорящих сторон, если только договором или решением суда, которым установлен секвестр, не предусмотрено иное.

Контрольные вопросы

1. Какое место в системе обязательств по оказанию услуг занимают обязательства, возникающие из договора хранения?
2. Каковы особенности легальной конструкции договора хранения, используемого в бытовой сфере и при осуществлении хранения как вида коммерческой деятельности?
3. Кто и в каком порядке может осуществлять функции хранителя?
4. Как оформляется договор хранения? В чем проявляются особенности легитимационных знаков, удостоверяющих прием вещей на хранение?
5. Каковы основания и пределы ответственности хранителя за утрату, недостачу или повреждение имущества?

Лекция 18.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СТРАХОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

1. Понятие страхового правоотношения
2. Основные термины страховых правоотношений
3. Виды обязательств по страхованию и основания их возникновения
4. Понятие и содержание договора страхования
5. Отдельные виды имущественного страхования
6. Личное страхование

1.

Страхование – вид необходимой общественно полезной деятельности, при которой граждане и организации заранее страхуют себя от неблагоприятных последствий в сфере их материальных и личных нематериальных благ путем внесения денежных взносов в особый фонд специализированной организации (страховщика), оказывающей страховые услуги, а эта организация при наступлении указанных последствий выплачивает за счет средств этого фонда страхователю или иному лицу обусловленную сумму.

Законодательство о страховании складывается из норм ГК РФ, специально посвященных страхованию (ст.ст. 927-970), ряда федеральных законов, посвященных страхованию или его отдельным видам, указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ и приказов и инструкций, издаваемых федеральными органами по надзору за страховой деятельностью. Правда, ныне действующий ГК РФ не предоставляет федеральному органу по надзору за страховой деятельностью прав по изданию приказов и инструкций, регламентирующих страхование. Однако эти права содержатся в Законе об организации страхового дела (ст. 30).

По общему правилу, нормы о страховании, содержащиеся в законах и подзаконных актах, не должны противоречить ГК РФ. Исключение составляют законы о специальных видах страхования (ст. 970 ГК РФ). Последние могут устанавливать нормы, расходящиеся с ГК РФ. К числу таких законов в настоящее время могут быть отнесены только Кодекс торгового мореплавания РФ и Закон РФ от 28 июня 1991 г. № 1499-1 «О медицинском страховании граждан в РФ» (в дальнейшем - Закон о медицинском страховании). Что касается страхования банковских вкладов, пенсий и иностранных инвестиций от некоммерческих рисков, то посвященные им законы отсутствуют. Это означает, что данные специальные виды страхования целиком подчиняются ГК РФ.

2.

К основным понятиям страхового права относятся: страховой риск - это предполагаемое событие, на случай наступления которого производится страхование (п. 1 ст. 9 Закона об организации страхового дела). Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, как] правило, должно обладать признаками случайности и вероятности его наступления. Риск в подавляющем большинстве случаев не зависит от воли участников страхования, в рамках их отношений он субъективно случаен. В то же время наступление события, именуемого риском, должно быть вероятным, т.е. в отношении него должно быть заранее неизвестно, наступит оно или нет. Риск не должен быть, с одной стороны, неизбежным, а с другой – невозможным. В противном случае страхование потеряет свой рисковый характер.

Поскольку риск – это только предполагаемое, а не реальное событие, он может иметь различные степени вероятности наступления и повлечь за собой различные по размеру убытки. Это и позволяет оценивать риск (ст. 945 ГК РФ). В период действия страхования риск может изменяться в сторону как уменьшения, так и увеличения (ст. 959 ГК РФ). Оценка страхового риска является правом страховщика (ст. 945 ГК РФ). Риски должны быть перечислены в договоре страхования.

Страховой случай – фактически наступившее событие, которое предусмотрено законом или договором страхования и влечет возникновение обязанности страховщика произвести страховую выплату (п. 2 ст. 9 Закона об организации страхового дела). Страховой случай должен соответствовать по своим параметрам страховому риску, отличаясь от него одной чертой – бытием в реальной действительности. Случай в отличие от риска - событие уже наступившее. Но он не перестает быть независимым от воли (желания) страхователя и в основном субъективно случайным.

Страховой случай, чтобы служить основанием для выплаты, должен наступить после начала действия страхования (вступления в силу договора страхования). Договор, который стороны заключили в отношении уже наступившего страхового случая, недействителен, поскольку отсутствует страховой риск.

Страховой интерес – основанный на законе, ином правовом акте или договоре объективно обусловленный интерес страхователя (выгодоприобретателя) стать участником договора страхования. Страховой интерес – это основанная на законе, ином нормативном акте или договоре, заинтересованность страхователя заключить договор страхования. Эта позиция состоит, прежде всего, в обладании тем благом, которое лицо желает защитить при помощи страхования, – имуществом, жизнью, здоровьем, телесной неприкосновенностью и т.д. Страховой интерес – это скорее свойство стороны, противостоящей страховщику. При обязательном страховании это желание страхователя может и отсутствовать, но его интерес от этого не пропадает.

Страховой интерес должен быть правомерным. Не допускается страхование противоправных интересов (п. 1 ст. 928 ГК РФ). Иначе у страхователей и иных лиц, в пользу которых осуществляется страхование, может возникнуть чувство вседозволенности, убежденность в том, что они могут действовать противозаконно и при этом получить от страховщика компенсацию. Но одновременно в интересах защиты общепризнанных моральных ценностей запрещено страхование и некоторых правомерных интересов, а именно страхование:

1) убытков от участия в играх, лотереях и пари (п. 2 ст. 928 ГК РФ). Разрешение такого страхования противоречило бы ст. 1062 ГК РФ, которая лишает судебной защиты требования, вытекающие из игр или пари, кроме случаев, предусмотренных в законе;

2) расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников (п. 3 ст. 928 ГК РФ). Страхование подобных расходов могло бы спровоцировать захват заложников, поскольку

увеличивало бы надежды преступников на получение выкупа от страховщиков.

Условия договоров страхования, противоречащие п.п. 1 - 3 ст. 928 ГК РФ, ничтожны.

Наиболее важную роль страховой интерес играет в имущественном страховании, которое возможно только в случае, если у страхователя (выгодоприобретателя) имеется имущественный интерес в заключении договора (ст. 930 ГК РФ). Что касается личного страхования, то его действительность не связана с наличием интереса. Но это не означает, что такой интерес отсутствует. В противном случае личное страхование потеряло бы всякий смысл.

Деление договоров страхования на виды производится в зависимости оттого, на защиту каких интересов (благ) они направлены.

Более подробно значение страхового интереса раскрыто при анализе отдельных видов страхования.

Страховая сумма – это установленная законом или договором страхования сумма, в Пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение в силу правил об имущественном страховании или которую он обязуется выплатить по нормам о личном страховании (ст. 947 ГК РФ). Таким образом, страховая сумма – это, как правило, верхний предел того, что может получить страхователь (выгодоприобретатель). При имущественном страховании (кроме страхования ответственности) эта сумма не должна превышать действительную стоимость имущества (страховую стоимость). В остальных видах страхования страховая сумма определяется сторонами по их усмотрению. Страховая сумма служит основой для определения страхового взноса и размера страховой выплаты.

Страховая выплата – денежная сумма, которую страховщик обязан уплатить в соответствии с законом или договором страхования в результате наступления страхового случая. Страховая выплата, как правило, не может превышать страховую сумму, но может быть и меньше последней.

При имущественном страховании страховая выплата принимает форму страхового возмещения, которое должно соотноситься с действительной стоимостью застрахованного имущества. В личном страховании она предстает как страховое обеспечение, выплачиваемое застрахованному независимо от покрытия понесенного им ущерба по другим основаниям. Размер страхового обеспечения устанавливается, как правило, по соглашению сторон, воля которых законом не ограничивается.

Страховая премия – это плата за страхование, которую страхователь (выгодоприобретатель) обязан уплатить страховщику в порядке и в сроки,

установленные законом или договором страхования (п. 1 ст. 954 ГК РФ). С уплатой страховой премии может быть связано как заключение реального договора страхования, так и исполнение заключенного ранее консенсуального договора. Страховая премия может уплачиваться единовременно или частями (страховыми взносами). В основе расчета величины страховой премии лежат страховые тарифы.

Обязательное страхование может повлечь за собой правовые последствия и без уплаты страховой премии.

Страховой взнос – часть страховой премии, если она подлежит уплате в рассрочку. Реальный договор страхования вступает в силу при уплате единовременно страховой премии или первого ее взноса, если договором страхования не предусмотрено иное (п. 1 ст. 957 ГК РФ). Такой договор может предусматривать его вступление в силу, например, после уплаты всех взносов или какой-то их части.

Если договором страхования предусмотрено внесение страховой премии в рассрочку, договором могут быть определены последствия неуплаты в установленные сроки очередных страховых взносов (п. 3 ст. 954 ГК РФ). В числе таких последствий могут выступать как меры ответственности (к примеру, неустойка), так и иные санкции, например, освобождение страховщика от обязанности производить страховую выплату.

Если страховой случай наступил до уплаты очередного страхового взноса, внесение которого просрочено, страховщик вправе при определении размера страховой выплаты зачесть сумму просроченного страхового взноса (п. 4 ст. 954 ГК РФ). Что же касается непросроченных до наступления страхового случая взносов, то их зачесть нельзя, если иное не предусмотрено договором страхования.

Страховой тариф – это ставка, взимаемая страховщиком с единицы страховой суммы с учетом объекта страхования и характера страхового риска, которая используется для расчета размера страховой премии (п. 2 ст. 954 ГК РФ) (например, 1 коп. - 1 руб. страховой суммы). При расчете страхового тарифа определяющей выступает вероятность наступления страхового случая. Помимо основного тарифа используются и поправочные коэффициенты.

3.

Страхование может осуществляться в добровольной и обязательной формах (п. 1 ст. 3 Закона об организации страхового дела). Деление страхования на формы производится в зависимости от его обязательности для страхователя (исходя из метода регулирования соответствующих отношений).

Добровольное страхование осуществляется по воле сторон. Условия договора страхования стороны определяют самостоятельно. Ни страховщик, ни страхователь заключать договоры добровольного страхования не обязаны.

Обязательным является страхование, осуществляемое в силу закона (п. 3 ст. 3 Закона об организации страхового дела). Закон устанавливает обязанность страхователя заключить договор страхования на предусмотренных в законе условиях (п. 2 ст. 927 ГК РФ). Таким образом, имеет место понуждение к заключению договора (абз. 2 п. 1 ст. 421 ГК РФ). Объекты, подлежащие обязательному страхованию, страховые риски и минимальные размеры страховых сумм должны быть определены законом (п. 3 ст. 936 ГК РФ). Однако в законе могут быть и не определены исчерпывающе все условия страхования. В таком случае эти условия при заключении договора страхования могут быть развиты и конкретизированы.

В добровольной и в обязательной формах может осуществляться как имущественное так и личное страхование.

4.

По договору страхования одна сторона (страхователь) вносит другой стороне (страховщику) обусловленную договором плату (страховую премию), а страховщик обязуется при наступлении предусмотренного договором события (страхового случая) выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор страхования, страховое возмещение или страховую сумму.

Договор страхования является возмездным, поскольку страхователь уплачивает страховую премию, а страховщик - несет риск наступления страхового случая, и при наличии последнего производит страховую выплату. Договор страхования остается возмездным и тогда, когда страховой случай не наступает, поскольку договор был заключен в расчете на встречное удовлетворение со стороны страховщика в виде получения от него страховой выплаты.

Взаимный характер договора страхования очевиден, поскольку обе его стороны принимают на себя друг перед другом обязанности: страхователь - сообщать сведения об изменении страхового риска, выплачивать страховые взносы, если страховая премия не была уплачена полностью уже при заключении договора, уведомить страховщика о наступлении страхового случая и т.д., а страховщик произвести страховую выплату и т.п.

Диспозитивность нормы п. 1 ст. 957 ГК РФ позволяет приурочивать вступление договора страхования в силу и к любому иному моменту после

заключения соглашения по всем существенным условиям, а не только к уплате страховой премии (взноса), например, к предоставлению страхователем необходимых документов и т.п.

Момент вступления договора страхования в силу может быть изменен только самим договором. При этом вступление договора в силу не может произойти после наступления страхового случая. Поэтому правило п. 2 ст. 957 ГК РФ следует понимать в том смысле, что договор страхования распространяется на страховые случаи, произошедшие после вступления его в силу, если договором не предусмотрен более поздний момент, начиная с которого случаи будут считаться страховыми. Иными словами, придать обратную силу договору страхования нельзя.

Договор страхования относится к числу рисковых (алеаторных), т.е. таких, в которых возникновение, изменение или прекращение тех или иных прав и обязанностей зависит от наступления объективно случайных для самих сторон обстоятельств (событий).

Форма договора страхования – письменная, причем ее несоблюдение, по общему правилу, влечет недействительность договора (п. 1 ст. 940 ГК РФ). Исключение составляет лишь договор обязательного государственного страхования (ст. 969 ГК РФ), к которому применяются обычные последствия несоблюдения письменной формы, предусмотренные ст. 162ГК РФ.

Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа (п. 2 ст. 434 ГК РФ) либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком.

Если такое заявление страхователя составлено в письменной форме, налицо заключение договора страхования путем обмена документами. При устном же заявлении согласие страхователя заключить договор на предложенных страховщиком условиях подтверждается принятием от страховщика страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции).

Страховой полис (свидетельство, сертификат, квитанция) – это исходящий от страховщика документ, который подтверждает факт заключения договора страхования. Полис должен включать все существенные условия договора страхования. Он должен быть подписан страховщиком.

Содержание договора страхования образуют права и обязанности сторон. Содержание прав сторон в договоре страхования может быть определено путем раскрытия содержания корреспондирующих им обязанностей.

Прежде всего, страховщик обязан нести риск, предусмотренный договором, и при наступлении страхового случая произвести страховую выплату в установленный срок. Эта обязанность страховщика в договоре страхования является главной. Несение риска само по себе не предполагает совершения страховщиком каких-либо действий. Лишь при наступлении страхового случая он должен совершить активные действия - произвести страховую выплату.

Размер и порядок страховой выплаты определяются в соответствии с условиями договора страхования на основании заявления страхователя. Подача страхователем заявления о наступлении страхового случая – основной способ извещения страховщика об этом случае (ст. 961 ГК РФ). Однако страховщик может быть извещен о страховом случае и без помощи страхователя (выгодоприобретателя). Тогда он может начислить страховую выплату самостоятельно.

Срок страховой выплаты определяется договором страхования, а при отсутствии в нем каких-либо указаний о сроке - по правилам ст. 314 ГК РФ. В последнем случае срок не начинает течь до тех пор, пока страхователь (выгодоприобретатель) не обратится за выплатой.

Однако, страховщик освобождается от страховой выплаты, если:

• страховой случай наступил вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, кроме случаев, предусмотренных п.п. 2 и 3 ст. 963 ГК РФ;

• страховой случай наступил вследствие:

- воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного заражения;

- военных действий, а также маневров или иных военных мероприятия;

- гражданской войны, народных волнений всякого рода или забастовок (п. 1 ст. 964 ГК РФ). Законом или договором на этот счет могут быть предусмотрены иные правила, а именно покрытие данных рисков страхованием;

• убытки возникли вследствие изъятия, конфискации, реквизиции, ареста или уничтожения застрахованного имущества по распоряжению государственных органов (п. 2 ст. 964 ГК РФ). При этом договором имущественного страхования может быть предусмотрено иное правило;

• страхователь не уведомил страховщика о наступлении страхового случая (ст. 961 ГК РФ). Эта ситуация будет подробно рассмотрена при анализе обязанностей страхователя.

Договором могут быть предусмотрены иные основания для отказа в страховой выплате, кроме случаев, когда отказ в выплате запрещен императивными нормами.

Второй обязанностью страховщика является сохранение тайны страхования (ст. 946 ГК РФ). Страховщик не вправе разглашать полученные им в результате своей профессиональной деятельности сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состояний их здоровья, а также об их имущественном положении. Причем не имеет значения, каким образом страховщик получил соответствующие сведения. За нарушение тайны страхования страховщик в зависимости от рода нарушенных прав и характера нарушения несет ответственность в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 139 или ст. 150 ГК РФ, а также по нормам административного или уголовного права. Естественно, ответственность наступает лишь за разглашение тех сведений, которые являются тайной (конфиденциальной информацией).

Договором страхования могут быть предусмотрены дополнительные обязанности страховщика.

Страхователь же обязан, во-первых, уплачивать второй и последующие страховые взносы, если они предусмотрены договором. В консенсуальном договоре страхования на страхователе лежит также обязанность уплатить страховую премию (первый страховой взнос).

Во-вторых, при заключении договора страхования страхователь должен сообщить страховщику известные ему обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (страхового риска), если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику (п. 1 ст. 944 ГК РФ).

В-третьих, страхователь должен незамедлительно сообщать страховщику о ставших ему известными значительных изменениях в обстоятельствах, сообщенных страховщику при заключении договора, если эти изменения могут существенно повлиять на увеличение страхового риска (п. 1 ст. 959 ГК РФ). Значительными, во всяком случае, признаются изменения, оговоренные в договоре страхования (страховом полисе) и в переданных страхователю правилах страхования. Страхователь обязан сообщать о таких изменениях, которые произошли в период действия договора страхования и на момент сообщения о них еще не отпали.

Наконец, в-четвертых, страхователь обязан сообщить страховщику о наступлении страхового случая в сроки, установленные договором страхования (п. 1 ст. 961 ГК РФ).

Страхователь после того, как ему стало известно о наступлении страхового случая, обязан незамедлительно уведомить об этом страховщика или его представителя. Если договором предусмотрен срок и (или) способ уведомления, оно должно быть сделано в условленный срок

и указанным в договоре способом. В противном случае уведомление должно быть сделано в разумный срок (ст. 314 ГК РФ) и в форме, установленной для любого договора страхования. Основной формой уведомления о наступлении страхового случая является заявление страхователя. Однако возможны и иные формы уведомления. Договором страхования могут быть предусмотрены и другие обязанности страхователя.

5.

В соответствии с п. 1 ст. 929 ГК РФ по договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе, либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

Существуют особенности договора имущественного страхования.

Наличие у страхователя или выгодоприобретателя особого имущественного интереса в заключении договора.

Согласно п. 2 ст. 929 ГК РФ к таким интересам относятся:

– риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества (ст. 930);

– риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам – риск гражданской ответственности (ст.ст. 931 и 932);

– риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов – предпринимательский риск (статья 933).

Соответственно указанным интересам можно выделить и разновидности имущественного страхования – страхование имущества, гражданской ответственности и предпринимательских рисков. Эти разновидности рассмотрены далее.

Перечень имущественных интересов сформулирован как открытый. Это означает, что возможно страхование таких имущественных интересов, которые не упомянуты в ГК РФ. К их числу можно отнести страхование

риска неполучения доходов, не связанных с предпринимательской деятельностью, страхование на случай применения санкций по иным, кроме деликтов, внедоговорным обязательствам и т.д.

Имущественное страхование имеет целью компенсацию понесенных убытков, а не извлечение дополнительных доходов. Это главная его функция. Соответственно величина страхового возмещения не может превышать действительного размера понесенных убытков.

Страхователь (выгодоприобретатель) не может извлекать из, договора имущественного страхования какой-либо доход, превышающий сумму понесенных им убытков. Накопительные договоры имущественного страхования ничтожны.

Если страхователь (выгодоприобретатель) получил от третьего лица возмещение вреда, причиненного его имуществу (предпринимательской деятельности), и вместе со страховым возмещением эта сумма превышает размер его убытков, страховщик вправе потребовать соразмерного уменьшения страховой выплаты. Это правило, предусмотренное ст. 283 КТМ, может быть распространено и на имущественное страхование в целом. Причем не имеет значения, когда был возмещен вред третьим лицом - до или после страховой выплаты. В первом случае страховщик просто должен компенсировать меньшие убытки, во втором – вправе взыскать со страхователя (выгодоприобретателя) неосновательное обогащение.

Согласно п. 2 ст. 947 ГК РФ при страховании имущества или предпринимательского риска, если договором страхования не предусмотрено иное, страховая сумма не должна превышать их действительную стоимость (страховую стоимость).

В договорах страхования гражданской ответственности страховая сумма определяется сторонами по их усмотрению (п. 3 ст. 947 ГК РФ). В этом смысле страхование ответственности сближается с личным страхованием.

Под действительной (страховой) стоимостью имущества следует понимать его рыночную стоимость. При этом страховая стоимость имущества, указанная в договоре страхования, не может быть впоследствии оспорена, за исключением случая, когда страховщик, не воспользовавшийся до заключения договора своим правом на оценку страхового риска (п. 1 ст. 945 ГК РФ), был умышленно введен в заблуждение относительно этой стоимости (ст. 948 ГК РФ). Неосторожное заблуждение относительно страховой стоимости вообще не позволяет страховщику оспаривать ее величину.

Страховая сумма не может превышать действительной стоимости застрахованного имущества на момент заключения договора. Однако эта

сумма может быть меньше такой стоимости. В этом случае налицо неполное имущественное страхование, предусмотренное ст. 949 ГК РФ.

Если в договоре страхования имущества или предпринимательского риска страховая сумма установлена ниже страховой стоимости, страховщик при наступлении страхового случая обязан возместить страхователю (выгодоприобретателю) часть понесенных последним убытков пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости.

Действительная стоимость имущества в период действия договора страхования может изменяться как в меньшую, так и в большую сторону. Если она становится меньше страховой суммы, то подлежит применению правило ст. 951 ГК РФ, за исключением той ситуации, когда страховая стоимость указана в договоре. В последнем случае страховщик принимает на себя риск уменьшения стоимости имущества.

Что касается содержания договора имущественного страхования, то в дополнение к общим обязанностям страховщик обязан возместить расходы, произведенные страхователем при страховом случае в целях уменьшения убытков (ст. 962 ГК РФ).

Такие расходы подлежат возмещению страховщиком, если они были необходимы или произведены для выполнения указаний страховщика, хотя бы соответствующие меры оказались безуспешными (п. 2 ст. 962 ГК РФ).

В свою очередь, страхователь, в дополнение к его общим обязанностям, должен при наступлении страхового случая принимать разумные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры в целях уменьшения возможных убытков (п. 1 ст. 962 ГК РФ). Возложение на страхователя этой обязанности объясняется чисто компенсационной функцией имущественного страхования. Страховщик не должен возмещать убытки, которые вызваны бездействием страхователя, позволившего совершиться тому, чему он мог воспрепятствовать. В противном случае страхователь (выгодоприобретатель) получит недолжное (несправедливое возмещение).

Принимая меры к уменьшению убытков, страхователь должен следовать указаниям страховщика, если они сообщены страхователю. Эти указания могут быть включены в договор страхования или даны страхователю позднее, в том числе после наступления страхового случая. Сообщение об указаниях должно быть передано в форме, установленной законом или договором страхования.

По требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования, установлен сокращенный срок исковой давности в два года (ст. 966 ГК РФ). Этот срок распространяется на требования сторон

договора - страхователя и страховщика, а также выгодоприобретателя (застрахованного лица) друг к другу. Суброгация не прерывает течение срока давности в отношении лица, ответственного перед страхователем.

Особенность действия договора имущественного страхования состоит в том, что он сохраняет силу в случае перехода прав на застрахованное имущество к другому лицу (ст. 960 ГК РФ). Имущественный интерес в страховании, который был у самого страхователя, утрачивается, поскольку имущество перестает ему принадлежать. Поэтому договор страхования для прежнего страхователя не может оставаться в силе. Договор должен быть прекращен или, что практически намного Удобнее, переоформлен на нового хозяина вещи.

Виды имущественного страхования выделяются в ГК РФ в зависимости от того, на защиту какого интереса направлены соответствующие договоры. Соответственно выделяются такие виды имущественного, страхования, как страхование имущества (ст. 930 ГК РФ), гражданской ответственности (ст. 931 и 932 ГК РФ) и предпринимательских рисков (ст. 933 и 967 ГК РФ).

Наиболее часто встречаются на практике договоры страхования имущества.

Под имуществом, в отношении которого заключаются договоры страхования, понимаются, прежде всего, вещи, деньги, ценные бумаги и иные объекты, за исключением прав требования, принадлежащих страхователю, которые страхуются по договорам страхования ответственности и предпринимательских рисков. Таким образом, перечень компонентов понятия имущества как объекта страхования должен считаться открытым. К имуществу следует относить любые ценности, кроме тех, которые страхуются по договорам имущественного страхования иных видов.

Имущество может быть застраховано только в пользу лица (страхователя или выгодоприобретателя), имеющего основанный на законе, ином правовом акте или договоре интерес в сохранении этого имущества (п. 1 ст. 930 ГК РФ). Такой интерес, как правило, возникает у лица, которое имеет право на соответствующее имущество (как вещное, так и обязательственное) либо на которое возложена обязанность по обеспечению сохранности имущества. Например, интерес в страховании вещи, передаваемой на хранение, имеет как хранитель, так и поклажедатель. Каждое из лиц, имеющих страховой интерес в сохранении имущества, сколько бы их ни было, может заключить договор страхования этого имущества.

Договор страхования имущества, заключенный при отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества, недействителен (п. 2 ст. 930 ГК РФ).

Вместе с тем договор страхования имущества может быть заключен и без указания имени (наименования) выгодоприобретателя (страхование «за счет кого следует»). В этом случае страхователю выдается страховой полис на предъявителя (п. 3 ст. 930 ГК РФ).

Полис на предъявителя особенно удобен в случае страхования грузов (партий товаров), которые многократно переходят из рук в руки. При смене собственника можно не перезаключать договор страхования, а просто передавать полис.

Заключение договора страхования «за счет кого следует» производится независимо от наличия или отсутствия у выгодоприобретателя интереса в сохранении имущества. Но последний должен быть налицо, по крайней мере, на момент предъявления выгодоприобретателем требования о страховой выплате. Отсутствие интереса в этот момент также делает договор страхования недействительным.

Страхование гражданской ответственности подразделяется на две разновидности – страхование ответственности за причинение вреда, или внедоговорной ответственности (ст. 931 ГК РФ), и страхование ответственности по договору, или договорной ответственности (ст. 932 ГК РФ).

Под гражданской ответственностью, на случай наступления которой осуществляется страхование, надлежит понимать меры ответственности, предусмотренные главой 25 ГК РФ и иными нормами ГК РФ, посвященными ответственности.

Поскольку размер ответственности (т.е. страховую стоимость) при заключении договора страхования в подавляющем большинстве случае заранее установить невозможно, страховая сумма определяется сторонами произвольно, как и при личном страховании. Соответственно выплата производится в пределах страховой суммы без учета фактически понесенных застрахованным лицом убытков. Поэтому при страховании ответственности не применяются ст.ст. 948-952 и 960 ГК РФ.

Еще одна особенность страхования ответственности, сближающая его с личным страхованием, состоит в появлении в нем фигуры застрахованного лица (при страховании внедоговорной ответственности). Правда, в роли застрахованного лица может выступать страхователь или выгодоприобретатель. Однако не исключена ситуация, в которой застрахованное лицо будет играть самостоятельную роль. Напротив, при

страховании договорной ответственности нет застрахованного лица, однако всегда имеется выгодоприобретатель.

По договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, страхуется риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена (п. 1 ст. 931 ГК РФ). Закон допускает страхование риска внедоговорной гражданской ответственности, возникающей по любым основаниям (и, прежде всего по тем, которые предусмотрены гл. 59 ГК РФ). Страхование риска административной или уголовной ответственности невозможно в силу п. 1 ст. 928 ГК РФ.

Лицо, риск ответственности которого за причинение вреда застрахован, должно быть названо в договоре страхования. Если это лицо в договоре не названо, считается застрахованным риск ответственности самого страхователя (п. 2 ст. 931 ГК РФ). Таким образом, при страховании внедоговорной ответственности в отношениях могут участвовать сразу четыре различных участника – страхователь, страховщик, лицо, ответственность которого застрахована, и, наконец, выгодоприобретатель.

Договор страхования риска ответственности за причинение вреда считается заключенным в пользу лиц, которым может быть причинен вред (выгодоприобретателей), даже если договор заключен в пользу страхователя или иного лица, ответственного за причинение вреда, либо в договоре не сказано, в чью пользу он заключен (п. 3 ст. 931 ГК РФ). Следовательно, договор страхования внедоговорной ответственности всегда заключается в пользу третьего лица (выгодоприобретателя), никогда не совпадающего со страхователем.

Страхование риска ответственности за нарушение договора допускается лишь в случаях, предусмотренных законом. Из всех приведенных в литературе примеров только страхование, которое осуществляет плательщик ренты (п. 2 ст. 587 ГК РФ), может быть безоговорочно отнесено к страхованию риска ответственности за нарушение договора. Страхование, предусмотренное п. 1 ст. 343 и п. 4 ст. 919 ГК РФ, хоть оно и осуществляется в пользу контрагента по договору, прямо названо страхованием имущества, а не ответственности. И, залогодержатель, и хранитель имеют собственный имущественный интерес в таком страховании. Что касается обязательного страхования банками возврата вкладов граждан (п. 1 ст. 840 ГК РФ), то закон, устанавливающий порядок такого страхования, пока отсутствует.

По договору страхования риска ответственности за нарушение, договора может быть застрахован риск ответственности только самого страхователя, но никак не третьих лиц, даже если на них возложено

исполнение договора. Договор страхования, не соответствующий этому требованию, ничтожен (п. 2 ст. 932 ГК РФ). Страхование предпринимательского риска (ст. 933 ГК РФ) охватывает широкий круг явлений. Поскольку основной целью предпринимательской деятельности является извлечение дохода, главными рисками, от которых производится страхование, выступают, неполучение ожидаемого (обычного) дохода или возникновение убытков. Договоры страхования могут заключаться в отношении любой сферы предпринимательской деятельности.

По договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован риск только самого страхователя и только в его пользу. Договор страхования предпринимательского риска, заключенный лицом, не являющимся на самом деле предпринимателем, ничтожен. Если страхователь в момент заключения договора был предпринимателем, а затем до наступления страхового случая лишился этого статуса, договор страхования прекращается на основании п. 1 ст. 958 ГК РФ.

6.

Договор личного страхования – договор, в силу которого одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), оплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровья самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая).

Согласно п. 1 ст. 927 ГК РФ договор личного страхования является публичным договором (ст. 426 ГК РФ) со всеми вытекающими из этого последствиями. Его публичный характер объясняется тем, что подавляющее большинство договоров личного страхования являются стандартными и заключаются со множеством страхователей, равноправие которых должно быть надежно обеспечено. Страховщик по договору личного страхования не может оказывать предпочтение определенным категориям страхователей (застрахованных). Все они должны быть поставлены в одинаковые условия.

Особенностями договора личного страхования в отличие от имущественного являются:

1) специфические личные интересы, которые должно иметь застрахованное лицо, а именно, интерес в получении выплаты при смерти или повреждении здоровья, при достижении определенного возраста или наступлении определенных событий (п. 1 ст. 934 ГК РФ). Все эти

интересы неразрывно связаны с личностью застрахованного лица, с принадлежностью ему личных неимущественных благ (прав). Перечень личных интересов, которые могут быть застрахованы, является открытым.

Сами по себе личные интересы в момент заключения договора страхования не получают денежной оценки, т.е. страховой стоимости. Поэтому устанавливаемая в договоре страховая сумма не зависит от вида и характера личного интереса, а определяется произвольно;

2) особый характер некоторых рисков, на случай которых заключаются договоры личного страхования. Имущественное страхование всегда имеет целью компенсацию понесенного страхователем (выгодоприобретателем) ущерба. Поэтому имущественные риски всегда опасны, нежелательны. Такими в ряде случаев могут быть и личные риски (например, увечье или заболевание). Однако многие личные риски лишены свойства быть опасными для интересов застрахованного лица. Они нейтральны, например, дожитие до определенного возраста, или даже желанны – достижение совершеннолетия, бракосочетание и т. п.;

3) появление особой фигуры застрахованного лица, которое может не совпадать ни со страхователем, ни с выгодоприобретателем (п. 2 ст. 934 ГК РФ).

Договор личного страхования считается заключенным страхователем в пользу застрахованного лица (в том числе самого страхователя), если в договоре не названо в качестве выгодоприобретателя другое лицо (п. 2 ст. 934 ГК РФ).

Если страхователь (выгодоприобретатель) не являете одновременно застрахованным лицом, договор личного страхования в пользу первых может быть заключен только с письменного согласия последнего. При отсутствии такого согласия договор может быть признан недействительным по иску застрахованного лица, а в случае смерти этого лица - по иску его наследников;

4) выплата страховой суммы производится в форме страхового обеспечения, которое не привязано к денежной оценке понесенного ущерба. Страховое обеспечение определяется сторонами в договоре по их усмотрению (п. 3 ст. 947 ГК РФ).

Более того, обеспечение выплачивается независимо от сумм, причитающихся застрахованному по другим договорам страхования (в том числе личного), а также по социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения вреда. Страховая выплата по договору личного страхования, причитающаяся выгодоприобретателю, не являющемуся застрахованным лицом, в случае смерти последнего в состав наследственной массы не входит (п. 4 ст. 10 Закона об организации страхового дела);

5) страховая выплата может осуществляться частями, причем в течение довольно длительного промежутка времени, обеспечивая застрахованное лицо (выгодоприобретателя) без какой-либо связи с понесенными им потерями. Поэтому-то выплата и получила название страхового обеспечения;

6) только договор личного страхования может иметь накопительный характер, а именно: преследовать цель не только компенсировать вред, причиненный личности, но и обеспечить определенный доход (процент) на вложенный капитал (страховую премию).

Соответственно договоры личного страхования можно подразделить на рисковые и накопительные (сберегательные). Рисковые договоры предполагают страховую выплату только при наступлении страхового случая, который может не наступить вовсе. Наиболее распространенным рисковым видом личного страхования является страхование от несчастных случаев. Если оговоренный в договоре несчастный случай (как правило, смерть, телесное повреждение или болезнь) наступает, страховщик обязан, произвести выплату, если не наступит, то никакая выплата не производится.

В накопительных договорах выплата производится всегда, поскольку один из указанных в них рисков неизбежно превратится в страховой случай. В то же время накопительные договоры всегда должны содержать рисковый элемент, в противном случае они не могут быть отнесены к договорам страхования,

Рисковый элемент при накопительном страховании состоит в том, что в договоре обязательно должны быть указаны такие риски, которые способны воплотиться в страховых случаях далеко не всегда, но если это происходит, выплата должна произойти раньше или в большем объеме, чем это предусмотрено в соответствии с накопительными условиями. Например, договор страхования на дожитие может предусматривать уплату страховой суммы как при достижении застрахованным лицом обусловленного возраста, так и в случае смерти этого лица, которая может наступить ранее.

Наиболее распространенный пример накопительного договора яичного страхования - страхование жизни. Оно предполагает периодическую уплату страховых взносов, а при дожитии до окончания срока договора – уплату оговоренной суммы, превышающей сумму взносов. При этом страховая выплата производится и тогда, когда смерть наступает до окончания срока договора.

Контрольные вопросы

1. В чем заключается сущность страхования как экономической категории и в какой форме выступают страховые экономические отношения?

2. Какие социальные функции выполняет институт страхования?
3. В чем состоят особенности гражданско-правового обязательства по страхованию и каково его место в системе обязательств, оформляющих отношения по оказанию финансовых услуг?
4. В чем заключаются общность и различия имущественного и личного страхования как двух самостоятельных форм страхования?
5. Каков смысл и назначение обязательного страхования и в чем проявились его эволюционные изменения?
6. Как определить сущность и специфику следующих элементов страхового обязательства — страхового интереса, страхового риска, страхового случая? Каково их влияние на природу данного обязательства?
7. Какие участники гражданского оборота могут быть субъектами обязательства по страхованию? Каким требованиям должен отвечать страховщик?
8. Кто вправе осуществлять посредническую деятельность на рынке страховых услуг и каким правилам подчиняется ее регулирование?
9. Каков гражданско-правовой статус страхователя (полисодержателя), выгодоприобретателя (бенефициара), застрахованного лица?

Лекция 19.

ДОГОВОРЫ ПОРУЧЕНИЯ, КОМИССИИ И АГЕНТИРОВАНИЯ

1. Понятие и содержание договора поручения
2. Понятие и содержание договора комиссии
3. Понятие и содержание агентского договора

1.

Для осуществления гражданских прав и обязанностей граждане и юридические лица нередко вынуждены прибегать к услугам лиц, которые совершают для них различные действия, влекущие возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Такого рода отношения принято именовать представительством. Отношения представительства могут возникать в силу различных оснований, в том числе договора. Наиболее распространенным договором, порождающим отношения представительства, является договор поручения. Для получения заработной платы, заключения сделок, приема и передачи имущества и в иных жизненных ситуациях, в которых субъект гражданского оборота не может в силу различных обстоятельств непосредственно принимать участие, заключается договор поручения.

В настоящее время сфера применения договора поручения все более расширяется в связи с появлением фирм, оказывающих услуги по снабжению, поиску партнеров, маркетингу, юридическому обслуживанию и т. п. Особенно это заметно в отношениях с участием хозяйственных

обществ: представительство акционера на собрании акционерного общества, совершение операций с ценными бумагами и т.д.

Договор поручения является классической формой представительства, поскольку действия поверенного приводят к возникновению прав и обязанностей не у него, а непосредственно у Доверителя. Объясняется это тем, что представитель (поверенный) совершает действия не от собственного имени, а от имени представляемого (доверителя). Функция договора поручения заключается в том, что он призван урегулировать отношения между представителем и представляемым, как бы внутреннюю сторону отношений представительства. Внешняя же сторона отношений представительства отражается в полномочиях представителя зафиксированных в доверенности.

Особенность договора поручения заключается также в том, что наряду с отношениями представительства он может порождать и обязательственные отношения: обязательство по оказанию посреднических услуг. Следует различать возмездный договор поручения, который порождает и отношения представительства, обязательство по оказанию посреднических услуг, и безвозмездны договор поручения, который порождает исключительно отношения представительства. Безвозмездные отношения по оказанию услуг не могут облекаться в форму обязательственных отношений.

В соответствии с п. 1 ст. 971 ГК РФ по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия, в результате совершения которых права и обязанности возникаю непосредственно у доверителя.

Договор поручения является консенсуальным, взаимным, преимущественно безвозмездным, так как вознаграждение) выплачивается только в случае, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором (ст. 972 ГК РФ).

Традиционно договор поручения относят к числу фидуциарных договоров, т.е. основанных на лично-доверительном характере отношений сторон. Как правило, отношения представительства с участием граждан действительно имеют лично-доверительный характер. Нормы главы 49 ГК РФ предусматривают две разновидности обязательств, которые могут возникать из договора поручения: применяемые в общегражданских отношениях и в предпринимательской деятельности. Различие между этими обязательствами основано на специфике коммерческого представительства, в силу которого, во-первых, коммерческое представительство всегда возмездно и, во-вторых, коммерческий

представитель вправе одновременно представлять обе стороны в совершаемой им сделке (ст. 184 ГК РФ).

Стороны в договоре поручения именуются доверитель и поверенный. Особенностью договора поручения является то, что в качестве и доверителя, и поверенного могут выступать только дееспособные лица. Если договор поручения оформляет отношения коммерческого представительства, то в качестве поверенного может выступать только гражданин, являющийся предпринимателем, либо коммерческая организация. Некоммерческие организации в качестве коммерческого представителя, как правило, выступать не вправе.

Предметом договора поручения является оказание нематериальных посреднических услуг. Результат деятельности поверенного не получает овеществленного выражения, и достижение того результата, к которому стремится доверитель, не может быть гарантировано поверенным. Предмет договора поручения конкретизируется в указаниях доверителя, которые имеют своеобразную форму заказа на оказание посреднических услуг. Доверитель может давать поверенному любые указания, однако закон требует, чтобы эти указания были – правомерными, осуществимыми и конкретными» (п. 1 ст. 973 ГК РФ).

Правомерность означает, что поверенный при исполнении данного ему поручения должен действовать строго в рамках закона, любое же указание доверителя, предписывающее поверенному действовать вопреки закону, не только не является для поверенного обязательным, но и может повлечь для поверенного, если он все-таки будет ему следовать, неблагоприятные правовые последствия, вплоть до привлечения к ответственности. Наиболее важна для указаний доверителя их конкретность, т.е. максимально полное выражение доверителем своих требований к содержанию, способам, условиям и характеру действий, совершаемых поверенным. Поверенному при получении указаний должно быть абсолютно ясно, что именно поручает ему исполнить доверитель. Если такая ясность отсутствует, то поверенный вправе утверждать, что ему были даны неконкретные указания. Юридическое значение требований к указаниям доверителя заключается в том, что если указания не соответствуют требованиям закона, т.е. не являются правомерными, осуществимыми и конкретными, го поверенный вправе, а иногда и обязан считать себя не связанным данными ему указаниями.

Из анализа главы 49 ГК РФ можно сделать вывод, что законом не предусмотрены специальные требования к форме договора поручения и, следовательно, должны применяться общие правила, предусмотренные ст.т. 158-165 ГК РФ. Однако необходимо учитывать, что в соответствии с п. 1 ст. 975 ГК РФ доверитель обязан выдать поверенному доверенность

на совершение действий, предусмотренных договором поручения. При этом из указанного правила не содержится никаких изъятий, кроме случая, когда полномочия представителя могут явствовать из обстановки, в которой действует представитель (поверенный). Доверенность необходима для урегулирования взаимоотношений поверенного с третьими лицами, собственно же договор поручения заключается для урегулирования отношений между доверителем и поверенным. Таким образом, договор поручения и доверенность не являются взаимоисключающими документами, и для надлежащего соблюдения формы отношений необходимы и договор поручения, и доверенность.

Общие требования к доверенности закреплены в ст.ст. 185-189 ГК РФ, а ряд специальных требований предусмотрен к доверенности на совершение дарения (п. 5 ст. 576 ГК РФ). Между требованиями к форме доверенности и форме договора поручения не существует прямой зависимости. Например, если законом предусмотрена нотариальная форма доверенности, то это не означает, что именно в нотариальную форму должен быть облечен и договор поручения. Как правило, договор поручения требует простой письменной формы, специальных последствий ее несоблюдения в виде недействительности договора поручения законом не предусмотрено.

Срок действия договора зависит от характера данного доверителем поручения. Срок может выражаться в каком-либо периоде времени, в течение которого поверенный должен исполнить данное ему поручение, либо определяться конкретной датой. Например, поверенный должен получить причитающееся доверителю авторское вознаграждение 1 февраля.

Срок действия договора поручения взаимосвязан со сроком действия доверенности, выдаваемой поверенному. Срок действия договора не может быть менее срока действия доверенности. Срок договора должен либо совпадать со сроком действия доверенности, либо превышать его. В последнем случае, если срок действия договора более трех лет, доверитель должен будет после истечения срока действия первой доверенности выдать новую доверенность.

Цена в возмездном договоре поручения определяется по соглашению сторон. Закон не содержит указаний на применение каких-либо тарифов, прейскурантов или иного императивного нормирования цены договора поручения. В вопросе о размере вознаграждения законодатель, как и в ряде других случаев, не придает ему существенного значения. При отсутствии в договоре указаний о размере вознаграждения оно в соответствии с правилом п. 3 ст. 424 ГК РФ должно выплачиваться *в*

сумме, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги (п. 2 ст. 972 ГК РФ).

В качестве самостоятельной разновидности договора поручения выступает договор, порождающий отношения коммерческого I представительства (п. 1 ст. 184 ГК РФ). Так, договор коммерческого представительства предполагается возмездным, если иное не установлено договором, т.е., в отличие от преимущественно безвозмездного договора поручения, договор коммерческого представительства – преимущественно возмездный (п. 1 ст. 972). Кроме того, интересы коммерческого представителя, в отличие от обычного поверенного, имеют большую степень защиты: коммерческому представителю предоставлено право удержания вещей, причитающихся доверителю, в обеспечение своих требований по договору (п. 3 ст. 972 ГК РФ); односторонний отказ от договора коммерческого представительства может иметь место только при условии предварительного уведомления другой стороны не позднее, чем за тридцать дней (п. 3 ст. 977 ГК РФ), если более длительный срок уведомления не предусмотрен договором.

Коммерческому представителю может быть предоставлено право отступать от указаний доверителя с соблюдением его интересов, не испрашивая на то предварительного согласия доверителя (п. 3. ст. 93 ГК РФ). Право требовать возмещения убытков, вызванных односторонним отказом от договора, при коммерческом представительстве имеют и доверитель, и поверенный (пп. 2, 3 ст. 978 ГК РФ). Таким образом, основные права и обязанности сторон в договоре, порождающем отношения коммерческого представительства, имеют существенную специфику по сравнению с обычным договором поручения, что в совокупности с правилами ст. 184 ГК РФ позволяет говорить об относительной самостоятельности коммерческого представительства и порождающего его договора.

Обязанности поверенного. Договор поручения независимо от его возмездности или безвозмездности является взаимным. И доверитель, и поверенный в силу договора наделяются правами и обязанностями.

Обязанностью поверенного, прежде всего, является выполнение поручения доверителя в точном соответствии с его указаниями (п. 1 ст. 973 ГК РФ). Исключение из этого правила допускается лишь в случае, когда поверенный в интересах доверителя по обстоятельствам дела вынужден отступить от указаний доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос (п. 2 ст. 973 ГК РФ). Чтобы исполнение в случае вынужденного отступления от указаний доверителя считалось надлежащим, поверенный обязан также при первой возможности

уведомить доверителя о допущенных им отступлениях (п. 2 ст. 973 ГК РФ).

Для отношений коммерческого представительства законом предусмотрена возможность установления иного правила о соблюдении указаний доверителя: доверитель может предусмотреть в договоре право отступать от указаний доверителя, не испрашивая предварительного на то разрешения, при условии, что все отступления делаются в интересах доверителя (п. 3 ст. 973 ГК РФ). В этом случае коммерческий представитель обязан в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях либо в договоре поручения должно содержаться иное правило о сроках и способах уведомления доверителя о допущенных коммерческим представителем отступлениях.

По общему правилу, поверенный обязан исполнить поручение лично (ст. 974 ГК РФ), что обусловлено характером нематериальной посреднической услуги, для которой личность исполнителя имеет существенное значение. Разумеется, поверенный при исполнении поручения вправе прибегать к помощи тех или иных лиц, поручая им выполнение отдельных вспомогательных функций. Таковы: подсчет полученного товара, выдача товара со склада, совершение расчетных операций и т.п. При этом действия помощников не будут обязывать доверителя, если иное прямо не предусмотрено выданной Доверенностью или договором поручения. Однако перепоручить полностью или в части исполнение поручения другому лицу поверенный вправе лишь в случаях и на условиях, предусмотренных для передоверия (ст. 187 ГК РФ).

Поверенный обязан также информировать доверителя по его требованию о ходе исполнения поручения, т.е. сообщать обо все обстоятельствах, которые могут воспрепятствовать достижению цели договора (ст. 974 ГК РФ). Это дает доверителю возможность быть постоянно в курсе дел и по мере необходимости своевременно отреагировать предотвратить возможную угрозу его интересам либо изменить указания к большей для себя выгоде.

По исполнении поручения *в* целом поверенный обязан представит доверителю полный отчет с приложением в случае необходимости оправдательных документов (ст. 974 ГК РФ). Выполнение указанных обязанностей, как правило, имеет значение для сложных поручений охватывающих необходимость совершения большого количеств различных действий, финансовых расчетов, согласования условий контрактов и т.п. В большинстве же случаев поверенному поручаете совершение какого-то одного, разового действия, которое завершаете передачей полученного доверителю.

Поверенный обязан незамедлительно передавать доверителю все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения (ст. 974 ГК РФ). Полученные поверенным для доверителя деньги, вещи, документы и иные предметы принадлежат доверителю с момента, когда они были вручены поверенному. Поэтому в случае задержки в передаче со стороны поверенного либо несанкционированного расходовать каких-либо сумм доверитель вправе потребовать не только изъятия того что подлежит передаче, но и возмещения убытков. Поверенный, однако, вправе удержать принадлежащие доверителю вещи в случаях, когда законом ему предоставлено право удержания в обеспечение свои требований по договору поручения (п. 3 ст. 972 ГК РФ).

Поверенный обязан по исполнении поручения либо в случае прекращения договора до его исполнения возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек (ст. 974 ГК РФ).

Обязанности доверителя. Законом не предусмотрена такая обязанность доверителя, как дача указаний поверенному, поскольку без них договор поручения вообще не может считаться заключенным. Однако для исполнения данных им указаний доверитель обязан наделить поверенного соответствующими полномочиями, т.е. выдать доверенность (п. 1 ст. 975 ГК РФ). По исполнении поручения доверитель обязан без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором (п. 3 ст. 975).

Поскольку поверенный совершает действия в интересах доверителя, он действует и за счет доверителя. Следовательно, доверитель обязан обеспечить поверенного необходимыми средствами для исполнения поручения, а также возмещать поверенному понесенные им издержки (п. 2 ст. 975 ГК РФ).

Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным (ст. 972 ГК РФ).

Возмездный характер договор поручения приобретает лишь в случаях, когда законом или иными правовыми актами, а также собственно договором поручения предусмотрена обязанность доверителя уплатить поверенному вознаграждение. В частности, закон предусматривает возмездность договора поручения, если договор связан с осуществлением одной из сторон предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 972 ГК РФ).

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время (п. 2 ст. 977 ГК РФ). Таким образом, договор поручения может быть в любой момент по усмотрению каждой из сторон расторгнут в одностороннем порядке. При этом отказ от договора поручения является правомерным действием и не рассматривается как нарушение обязательства. Более того, законом предусмотрена

ничтожность соглашения об отказе от права одностороннего отказа от договора поручения.

2.

Договор комиссии относится к числу договоров по оказанию нематериальных посреднических услуг, главным образом при осуществлении торговых операций. Совершение сделок с такими объектами, как автомобиль, квартира, дом, дача, и многими другими требует определенных навыков, знания цен, правил оформления сделок и т. д.

Договор комиссии имеет много общего с договором поручения. Исполнитель действует в интересах и за счет доверителя, как в договоре поручения, так и в договоре комиссии, задача обоих договоров, как правило, состоит в совершении сделок для другого лица. Однако внешнее сходство договоров поручения и комиссии исчерпывается тем, что оба договора предназначены урегулировать отношения по оказанию посреднических услуг.

Различие же между этими договорами предопределено в первую очередь тем, что договор поручения является договором о представительстве, т. е. поверенный действует от имени доверителя на основании доверенности, в то время как договор комиссии не порождает отношений представительства. Комиссионер действует, хотя и в интересах комитента, но от собственного имени, что исключает возможность возникновения отношений представительства (п. 2 ст. 182 ГК РФ).

Целью договора комиссии является юридическое оформление отношений торгового посредничества, с его помощью заключаются сделки по возмездной реализации имущества, не принадлежащего самому комиссионеру. Кроме того, не существует ограничений для того чтобы комиссионер выступал в интересах комитента в качестве не только продавца, но и покупателя. Комитент может поручить комиссионер заключить как договор купли-продажи, так и любой другой договор например подряда или перевозки.

Законом договор комиссии определен как такой договор, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другое стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (п. 1 ст. 990 ГК РФ). Исходя из определения договора комиссии следует, что он является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Для совершения отдельных видов договора комиссии законом и иными правовыми актами могут устанавливаться специальные правила. Так, е настоящее время Постановлением Правительства РФ от 06 июня

1998 г. № 569 утверждены Правила комиссионной торговли непродовольственными товарами, предназначенные урегулировать отношения между гражданами, реализующими товары, и специализированными магазинами (гражданами-предпринимателями), осуществляющими прием товаров на комиссию с целью их розничной продажи. Не так давно комиссионная торговля являлась, чуть ли ни единственным способом реализации гражданами собственного имущества, в особенности автомобилей, мотоциклов и т.д.

Для оформления договора применяются квитанции, либо проформы договора комиссии. Продажная цена вещи, сдаваемой на комиссию, устанавливается по соглашению между комиссионером и комитентом и, фиксируется в договоре (квитанции). Вознаграждение комиссионера определяется а процентах по отношению к цене, по которой товар, фактически реализован. Если товар не реализован, комиссионер вправе произвести уценку товара по согласованию с комитентом либо самостоятельно, если это предусмотрено договором. Товар может подлежать уценке не более трех раз. Если после двух уценок товар не реализован, то комиссионер обязан вызвать комитента и согласовать с ним возможный размер уценки товара. Комитент вправе отказаться от третьей уценки и забрать товар, возместив комиссионеру расходы по его хранению.

Комиссионер в своей деятельности руководствуется специальными правилами, установленными для реализации предметов антиквариата, изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, гражданского оружия, а также перечнем видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена.

Стороны в договоре комиссии именуются комиссионер и комитент. Комитентом является гражданин или организация, в интересах, которых совершаются сделки по приобретению или продаже принадлежащего им имущества. Комиссионером является лицо, совершающее соответствующие сделки в интересах комитента. Комиссионером может выступать и гражданин, и организация. Хотя в законе прямо и не предусмотрено, что деятельность комиссионера относится к предпринимательской, в подавляющем большинстве случаев комиссионер осуществляет именно предпринимательскую деятельность. Исключения составляют эпизодические сделки между гражданами, например по продаже какой-либо домашней утвари. Известное распространение получила деятельность специализированных комиссионных магазинов, занимающихся реализацией товаров, принятых от населения.

В отличие от ранее действовавшего законодательства, в настоящее время в законе не содержится специальных правил о форме договора

комиссии, а потому применению подлежат общие правила о форме совершения сделок (ст.ст. 158-165 ГК РФ). Обычно договор комиссии подлежит заключению в письменной форме.

Цена в договоре комиссии зависит от цены совершаемой комиссионером сделки. Сумма комиссионного вознаграждения, которая обычно определяется в процентах от цены сделки, не влияет на цену договора комиссии. Как и в других возмездных договорах, размер комиссионного вознаграждения не относится к числу существенных условий договора комиссии и, при отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре, может быть определен по правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ.

Стороны вправе накладывать определенные ограничения друг на друга при заключении договора комиссии. Например, с целью защиты экономических интересов комиссионера договор может быть заключен с указанием территории его исполнения, при этом на комитента может быть возложена обязанность не заключать с другими лицами аналогичных договоров комиссии и т. п. (п. 2 ст. 990 ГК РФ).

Права и обязанности сторон, составляющие содержание договора комиссии, носят взаимный характер. Основной обязанностью комиссионера является заключение обусловленной договором сделки в точном соответствии с указаниями комитента и на наиболее выгодных для комитента условиях (п. 1 ст. 990 ГК РФ).

Комиссионер, не получивший от комитента соответствующих указаний, обязан исполнить поручение в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 992 ГК РФ).

Комиссионер обязан исполнить поручение на наиболее выгодных для комитента условиях. Комиссионер, заключивший сделку на более выгодных условиях, чем те, которые указаны комитентом, вправе претендовать сверх суммы комиссионного вознаграждения дополнительно на половину вырученной суммы.

Оставшаяся часть принадлежит комитенту. Стороны при заключении договора комиссии вправе предусмотреть, что дополнительная выгода полностью поступит в распоряжение комитента либо комиссионера, а также установить и иное распределение сумм, дополнительно вырученных комиссионером (ч. 2 ст. 992 ГК РФ).

Отступления от указаний комитента допускаются в тех же случаях, что и при договоре поручения. В то же время для комиссионера законом специально предусмотрены неблагоприятные имущественные последствия отступлений от указаний комитента. В зависимости от характера

– комиссионного поручения мыслимы две ситуации:

– комиссионеру поручено продать имущество комитента, и он заключает сделку по цене, ниже согласованной с комитентом;

– комиссионеру поручено приобрести какую-либо вещь, и он, отступая от указаний комитента, приобретает ее по более высокой цене, чем согласовано с комитентом.

Однако комитент не вправе отказываться от покупки, если комиссионер заявил о том, что принимает на свой счет разницу в цене (п. 3 ст. 995 ГК РФ). Таким образом, комиссионер, приняв на себя все неблагоприятные последствия своих действий, исполнил поручение надлежащим образом, а комитент получает вещь на условиях, обозначенных в поручении.

Закон не содержит требований о личном исполнении обязательства комиссионером, поэтому комиссионер, если иное не предусмотрено договором, вправе привлекать к его исполнению третьих лиц, в том числе путем заключения договора субкомиссии.

Договором субкомиссии называется договор, по которому одна сторона (субкомиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комиссионера) за вознаграждение исполнить одну или несколько сделок от собственного имени и в интересах комитента. Иными словами, договор субкомиссии – это договор, в котором комиссионер в отношении субкомиссионера исполняет права и обязанности комитента, отвечая перед комитентом за исполнение договора субкомиссионером (п. 1 ст. 994 ГК РФ).

Комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение имущества комитента (п. 1 ст. 998 ГК РФ). Поскольку в законе не предусмотрено иного правила, ответственность комиссионера зависит от того, осуществляет ли комиссионер деятельность в качестве предпринимателя или нет. В первом случае ответственность строится в соответствии с правилами п. 3 ст. 401 ГК РФ независимо от вины. Во втором - на общих основаниях, т.е. за вину (пп. 1 и 2 ст. 401 ГК РФ).

Ответственность комиссионера не ограничивается ответственностью за утрату, недостачу или повреждение имущества комитента. Ненадлежащее исполнение обязанностей по договору комиссии может привести к возникновению у комитента убытков, в частности при продаже вещи по цене ниже согласованной с комитентом. Обязанность по возмещению убытков предусмотрена ст. 393 ГК РФ, и никаких прямых изъятий из этого правила в нормах, посвященных договору комиссии, не установлено. Следовательно, на отношения комиссионера с комитентом распространяется принцип полного возмещения убытков, в чем бы они ни выражались - реальном ущербе или упущенной выгоде.

Комиссионер несет ответственность за действительность заключенных сделок, но не за их исполнимость. Комиссионер не отвечает перед комитентом за исполнение третьим лицом сделки, заключенной в интересах комитента. В то же время если комиссионер не проявил должной осмотрительности в выборе контрагента, скажем, заключил договор с неплатежеспособным лицом либо организацией, объявленной банкротом, то комиссионер должен отвечать перед комитентом и за самое исполнение заключенной им сделки. Иными словами, он несет ответственность за действия третьего лица, если выбор этого лица был ненадлежащим.

Комиссионер отвечает за действия третьего лица и в том случае, если он добровольно примет на себя перед комитентом ручательство за исполнение сделки третьим лицом. Такое ручательство, именуемое в договоре комиссии делькредере, сходно по своей природе с поручительством и принимается лишь за дополнительное вознаграждение со стороны комитента (п. 1 ст. 993 ГК РФ).

Обязанности комитента. Комитент обязан принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии и осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером (ст. 1000 ГК РФ). Если в имуществе имеются какие-либо недостатки, то комитент обязан незамедлительно известить об обнаруженных недостатках комиссионера. Претензии же по обнаруженным недостаткам должны быть предъявлены комитентом не комиссионеру, а третьему лицу, выступавшему продавцом. Уведомление комиссионера об обнаруженных недостатках преследует цель поставить его в известность о них и привлечь к обоснованию претензии, направляемой продавцу имущества. Принимая отчет, комитент обязан также освободить комиссионера от обязательств перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения, например, перевести или переоформить на себя гарантийные обязательства (ст. 1000 ГК РФ).

Поскольку договор комиссии является посредническим договором, все имущество, находящееся у комиссионера и поступившее к нему от комитента либо приобретенное комиссионером для комитента, является собственностью комитента (п. 1 ст. 996 ГК РФ). Комиссионер не приобретает на указанное имущество никаких прав. Как собственник комитент несет риск случайной гибели или порчи имущества, а также расходы по его содержанию. Исключение составляют расходы по хранению имущества, возмещения которых, по общему правилу, комиссионер не вправе требовать от комитента, если иное не установлено законом или Договором (ст. 1001 ГК РФ).

Для обеспечения своих интересов комитент может возложить на комиссионера обязанность по страхованию имущества, но лишь за счет

комитента (л. Зет. 998 ГК РФ). Комиссионер может нести ответственность за неисполнение обязанности по страхованию имущества комитента не только в случаях, когда это предусмотрено договором комиссии, но и, тогда, когда такая обязанность предусмотрена обычаями делового, оборота, в частности при осуществлении экспортно-импортных операций.

Если договор комиссии не исполнен по обстоятельствам, зависящим от комитента (п. 2 ст. 991 ГК РФ), комиссионер сохраняет право на вознаграждение и возмещение понесенных расходов. Например, при отмене поручения комитентом комиссионер вправе требовать возмещения убытков, включая и уплату комиссионного вознаграждения.

Комиссионеру предоставлено право удержания находящегося у него имущества (вещей и денежных средств) комитента (ст.ст. 996, 997 ГК РФ). Право удержания распространяется на любые выплаты, причитающиеся комиссионеру, включая право на получение комиссионного вознаграждения, вознаграждения за делькредере, на возмещение понесенных расходов. Если в распоряжении комиссионера находятся денежные суммы, поступившие к нему за счет комитента, комиссионер вправе вычесть из этих сумм причитающееся ему по договору комиссии. В отношении вещей комитента применяются правила о реализации заложенного имущества. Однако удержание в договоре комиссии имеет отличия от общих правил, предусмотренных законом (ст.ст. 359-360 ГК РФ). Так, в случае объявления комитента банкротом право комиссионера на удержание имущества прекращается и утрачивает приоритет перед требованиями других кредиторов, также являющихся залогодержателями комитента. В отношении же денежных сумм права комиссионера не имеют приоритета перед требованиями кредиторов первой и второй очереди (п. 3 ст. 25 и п. 1 ст. 64 ГК РФ).

Как договор об оказании нематериальных услуг, договор комиссии может быть прекращен в одностороннем порядке путем отмены поручения комитентом или отказа от исполнения договора комиссионером. Закон содержит различные правила для отмены поручения комитентом и отказа комиссионера от исполнения обязательства.

Комитент вправе в любое время отказаться от договора комиссии, отменив поручение и возместив убытки комиссионера, вызванные расторжением договора (п. 1 ст. 1003 ГК РФ). Комиссионер не вправе отказаться от исполнения договора комиссии, кроме случая заключения договора без указания срока (п. 1 ст. 1004 ГК РФ), а также иных случаев, предусмотренных законом и договором (ст. 1002 ГК РФ). Представим ситуацию, когда комиссионер отказывается от исполнения договора без какого-либо основания, предусмотренного законом или договором.

Конечно, комитент вправе требовать от комиссионера исполнения поручения, однако никаких мер ответственности, кроме возложения на комиссионера обязанности по возмещению убытков за отказ от исполнения договора (ст. 397 ГК РФ), понуждающих комиссионера исполнить обязательство в натуре, т.е. заключить предусмотренную договором комиссии сделку, комитент применить не может. Пункт 1 ст. 1004 предусматривает лишь то, что комиссионер, отказавшийся от исполнения договора комиссии в одностороннем порядке, обязан возместить все убытки, понесенные комитентом вследствие расторжения договора. Если же комиссионер отказался от исполнения договора по основаниям, предусмотренным законом или договором, он сохраняет право на возмещение понесенных расходов и получение вознаграждения за сделки, совершенные им до прекращения договора (п. 3 ст. 1004 ГК РФ),

Прекращение договора комиссии, кроме случаев отмены поручения комитентом и отказа комиссионера, происходит также в связи с иными обстоятельствами, предусмотренными ст. 1002 ГК РФ. Так, если в качестве комиссионера действовал гражданин, договор комиссии прекращается в случае его смерти, признания недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим или объявления умершим, а также в случае признания банкротом индивидуального предпринимателя (ст. 1002 ГК РФ). Изменение правового положения комитента договор комиссии не прекращает.

В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) права обязанности комиссионера по сделкам, заключенным им для комитента во исполнение его указаний, переходят на комитента независимо от того, являлся ли комиссионер физическим или юридическим лицом (ст. 1002 ГК РФ).

3.

Агентский договор определен в законе как такой договор, по которому одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала (п. 1 ст. 1005 ГК РФ). Из определения следует, что агентский договор является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Агентский договор применяется в более широкой сфере отношений, нежели комиссия и поручение. Объясняется это тем, что предметом агентского договора могут быть не только действия, влекущие юридические последствия, но и иные действия, которые таких последствий не вызывают Предметом агентского договора могут быть как

действия сделочного типа, так и действия, не являющиеся таковыми, с которыми, однако, также связаны те или правовые последствия.

Предметом агентского договора могут быть и такие действия, которые правовых последствий вообще не вызывают.

Отличительным признаком агентского договора является также его длящийся, по сравнению с поручением и комиссией, характер, ибо агент обязуется совершать определенные действия, т.е. подразумеваются многократно повторяющиеся длящиеся действия агента.

При урегулировании агентского договора законодатель использовал юридико-технический прием, позволяющий применять этому договору нормы о договоре поручения или комиссии (главы 49 51 ГК РФ) в зависимости от того, как действует агент – от собственного имени или от имени принципала, при условии, что нормы о договоре комиссии и поручения не противоречат положениям главы 52 ГК РФ существу заключенного агентского договора (ст. 1011 ГК РФ). Использование такого приема, с одной стороны, экономит нормативные материал, с другой, оставляет больше возможностей для включение сторонами в договор новых условий, еще не отраженных в законодательстве.

Агентский договор может порождать особую форм представительства, не оформляемую доверенностью, поскольку закон не предусматривает обязанности принципала выдать агенту доверенность. Напротив, п. 2 ст. 1005 ГК РФ рассчитан на ситуацию, когда в агентском договоре, заключенном в письменной форме, определен общие полномочия агента на совершение сделок от имени принципала. В этом случае принципал не вправе ссылаться в отношениях с третьими лицами на отсутствие у агента надлежащих полномочий. Таким образом, законом презюмируется, что для совершения действий от имени принципала агенту достаточно иметь заключенный в письменной форме агентский договор, в котором предусмотрено, что агент вправе действовать от имени принципала.

Стороны в агентском договоре именуются агент и принципал. В качестве и принципала, и агента может выступать любой субъект гражданского права, обладающие дееспособностью. Хотя деятельность агента в большинстве случаев связана с осуществлением предпринимательства, закон не содержит жесткой привязки агента к статусу предпринимателя. Напротив, вполне допустимо заключение агентского договора и вне сферы предпринимательской деятельности (например, агентский договор между гражданами для поиска контрагента и заключения договора на аренду автомобиля).

Предметом агентского договора является оказание посреднических услуг. Никаких ограничений по роду и характеру действий, совершаемых

агентом, законом не предусмотрено, что позволяет принципалу поручать агенту осуществление любых действий.

Агентским договором может быть ограничена свобода как агента так и принципала в части заключения аналогичных агентских договоров. Так, принципал вправе потребовать от агента не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, предусмотренной агентским договором (п. 2 ст. 1007 ГК РФ). Ведь если агент будет представлять одновременно нескольких принципалов, рекламируя одним и тем же потребителям аналогичный товар, то, вероятнее всего, будут ущемлены интересы обоих принципалов.

С другой стороны, и агента нужно «обезопасить» от конкурентов на территории его действия, в связи с чем агент вправе требовать от принципала не заключать договоров с другими агентами и не осуществлять самому деятельность, предусмотренную агентским договором, на территории, указанной в договоре (п. 1 ст. 1007 ГК РФ). Таким образом, на предмет агентского договора оказывает влияние, в пределах какой территории действует агент. Она может определяться как конкретным местом, например, Кузнечный рынок, так и территорией района, города, страны и т.п.

В то же время закон не допускает установления агентским договором ограничений по кругу лиц. Ничтожными признаются соглашения, предписывающие агенту продавать товар, выполнять работы или оказывать услуги лишь определенной категории покупателей (например, льготникам) либо исключительно покупателям (заказчикам), имеющим место нахождения или место жительства на определенной территории (п. 3 ст. 1007 ГК РФ).

Специальных требований по форме заключения агентского договора законом не предусмотрено. Поскольку агент действует за счет принципала, то обязательным является представление финансовых отчетов. Агент обязан приложить к своему отчету доказательства, подтверждающие необходимость и обоснованность произведенных им расходов. Если принципал имеет какие-либо возражения по отчету агента, он обязан уведомить агента о наличии возражений не позднее тридцати дней с даты получения отчета. Если принципал не заявил в указанный срок о несогласии с обоснованностью каких-либо расходов, то считается, что принципал принял отчет без возражений (п. 3 ст. 1008 ГК РФ), При заявлении принципалом возражений по отчету констатируется лишь наличие спора между агентом и принципалом по поводу исполнения поручения и расходования средств, в дальнейшем же этот спор подлежит Рассмотрению в установленном законом порядке. Если же принципал

своевременно не заявил о наличии возражений по отчету, он лишается права в дальнейшем предъявлять претензии агенту по принятому отчету.

Принципал вправе освободить агента от представления отчета, поскольку правило ст. 1008 ГК РФ является диспозитивным и позволяет сторонам договориться об установлении иного правила либо отказаться от представления отчета.

Агент вправе привлекать к исполнению поручения третьих лиц путем заключения субагентского договора. Ответственным перед принципалом, за действия субагента остается агент, что характерно для общих правил о возложении исполнения на третье лицо. Агентским договором может быть предусмотрен как запрет на заключение субагентского договора так и обратная ситуация – предписание агенту заключить субагентский договор с указанием или без указания конкретных условий такого договора (п. 1 ст. 1009 ГК РФ).

Субагент не может полностью заместить агента, поскольку закон запрещает субагенту заключать с третьими лицами сделки от имени принципала (п. 2 ст. 1009 ГК РФ). Таким образом, субагент может совершать сделки в интересах принципала лишь от собственного имени. Исключение составляет ситуация, когда в соответствии с л. 1 ст. 187 ГК РФ агент вынужден силою обстоятельств передоверить исполнение поручения субагенту для защиты интересов принципала. При передоверии применяются правила ст. 976 ГК РФ.

Обязанности принципала. Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение и возместить понесенные им при исполнена поручения расходы. Размер и порядок выплаты вознаграждена определяются договором. Если размер вознаграждения не определен договором, то подлежит применению правило п. 3 ст. 424 ГК РФ, в соответствии с которым вознаграждение выплачивается в размерен обычно взимаемом за соответствующие аналогичные услуги при сравнимых обстоятельствах (ст. 1006 ГК РФ).

Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение в течение недели с момента получения отчета агента за прошедший период, если иной порядок не предусмотрен договором либо не вытекает из существа договора или обычаев делового оборота.

Как и другие договоры по оказанию нематериальных посреднических услуг, агентский договор наряду с общими основаниями может быть прекращен вследствие отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока его действия, смерти агента, умаления его дееспособности (вследствие ограничения либо недееспособности), объявления его умершим или признания безвестно

отсутствующим, а также вследствие банкротства агента, являющегося) индивидуальным предпринимателем (ст. 1010 ГК РФ).

Закон связывает особые случаи прекращения агентского договора лишь с изменением статуса агента, подобные изменения в статусе принципала не приводят, к прекращению договора. Таким образом, права принципала по агентскому договору могут переходить в порядке правопреемства, а права агента не могут. Для передачи прав агента по договору необходимо согласие принципала.

Контрольные вопросы

1. Каковы назначение и сфера применения договоров, оформляющих обязательства по оказанию посреднических услуг?
2. В чем состоят особенности договора поручения как одной из основных разновидностей юридического посредничества?
3. Какие признаки позволяют называть договор поручения договором о представительстве?
4. Каким образом связаны правила о договоре поручения с институтом коммерческого представительства?
5. В чем выражается и как проявляется лично-доверительный (фидуциарный) характер договора поручения в его элементах, содержании, а также на стадиях исполнения и прекращения?
6. В чем состоят отличительные признаки договора комиссии от договора поручения как договора по предоставлению юридических услуг? Что позволяет доктринально трактовать договор комиссии как косвенное представительство? Каковы особенности договора комиссии, оформляющего отношения торгового (коммерческого) посредничества?
7. Какое имущество может выступать объектом комиссионных операций и какие специальные правила установлены для комиссионной торговли?
8. Какие разновидности договора комиссии используются в потребительском и коммерческом обороте, а также в практике осуществления внешнеэкономической деятельности?
9. Какова гражданско-правовая природа агентского договора и в чем состоят особенности его элементов?
10. Каким образом в содержании агентского договора проявляются признаки общности и различия с традиционными договорами поручения и комиссии?
11. Возможно ли относить агентский договор к числу смешанных (комплексных) гражданско-правовых договоров?

Лекция 20.

ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

1. Понятие и предмет договора доверительного управления имуществом

2. Общая характеристика договора доверительного управления имуществом
3. Цели, объекты и форма договора доверительного управления имуществом
4. Существенные условия договора доверительного управления имуществом
5. Субъекты отношений доверительного управления
6. Права и обязанности сторон
7. Права и обязанности учредителя управления и выгодоприобретателя
8. Ответственность за нарушение договора доверительного управления имуществом

1.

Когда собственник сам использует свое имущество, ему принадлежат и поступления, полученные в результате использования этого имущества (ст.ст. 136, 218 ГК РФ). Однако и бремя содержания имущества также полностью ложится на собственника (ст. 210 ГК РФ). Институт же доверительного управления имуществом позволяет собственнику или назначенному им лицу извлекать выгоду от имущества, не неся бремени содержания указанного имущества. Все заботы по его содержанию и использованию перелагаются на другое лицо - доверительного управляющего, который получает за это вознаграждение.

Таким образом, под доверительным управлением имуществом понимается самостоятельная деятельность управляющего по наиболее эффективному осуществлению от своего имени правомочий собственника и (или) иных прав другого лица (учредителя управления) в интересах последнего или указанного им лица (выгодоприобретателя).

В большинстве случаев правоотношения по доверительному управлению имуществом возникают на основании договора доверительного управления имуществом. Однако они могут возникать и по другим основаниям, предусмотренным законом (ст. 1026 ГК РФ). Доверительное управление имуществом может быть учреждено вследствие необходимости постоянного управления имуществом подопечного в случаях, предусмотренных ст. 38 ГК РФ; на основании завещания, в котором назначен исполнитель завещания (душеприказчик); по иным основаниям, предусмотренным законом. К отношениям по доверительному управлению имуществом, учрежденному по основаниям, предусмотренным законом, правила о договоре доверительного управления применяются, если иное не предусмотрено законом и не вытекает из существа таких отношений.

2.

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять Управление этим-имуществом в интересах учредителя управления или Указанного им лица (выгодоприобретателя). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности па него к доверительному управляющему (п. 1 ст. 1012 ГК РФ).

Предметом договора доверительного управления является совершение управляющим любых юридических и фактических действий в интересах выгодоприобретателя (п.2 ст.1012 ГК РФ), поскольку их точное содержание обычно невозможно в момент учреждения управления. Однако какие-то из этих действий могут быть заранее исключены или ограничены законом или договором. Например, управляющему может быть запрещено безвозмездное отчуждение находящегося в его управлении имущества (или его части), а иные сделки по отчуждению имущества могут допускаться лишь с прямого согласия учредителя управления.

Передавая имущество в доверительное управление, собственник не передает управляющему правомочия по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом (они по-прежнему остаются у собственника), а лишь наделяет доверительного управляющего правом от своего имени осуществлять эти правомочия. Вместе с тем сам собственник, пока действует договор доверительного управления имуществом, не может осуществлять принадлежащие ему правомочия по владению, пользованию или распоряжению переданным в доверительное управление имуществом.

Договор доверительного управления имуществом – реальный договор. Он считается заключенным с момента передачи имущества управляющему в доверительное управление. Если же договор доверительного управления имуществом подлежит государственной регистрации, он считается заключенным с момента его регистрации (ст. 433 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом может быть как возмездным, так и безвозмездным. Возмездный характер договор приобретает тогда, когда в нем определены размер и форма вознаграждения управляющему. При отсутствии таких сведений в договоре он считается незаключенным, поскольку ст. 1016 ГК РФ относит размер и форму вознаграждения управляющему к числу существенных

условий договора доверительного управления имуществом. Безвозмездным договор доверительного управления признается тогда, когда в законе или в самом договоре предусмотрено, что доверительный управляющий действует безвозмездно.

Возмездный договор доверительного управления имуществом является взаимным договором. Безвозмездный же договор доверительного управления имуществом относится к числу односторонних договоров, так как в этом случае учредитель доверительного управления имуществом приобретает только права и не несет обязанностей перед управляющим.

Как правило, договор доверительного управления имуществом -это свободный договор, заключаемый всецело по усмотрению сторон. Однако в случаях, когда доверительное управление имуществом учреждается по основаниям, предусмотренным законом (ст. 1026 ГК РФ), договор доверительного управления имуществом приобретает обязательный характер. Так, заключение договора доверительного управления имуществом становится обязательным для органа опеки и попечительства, если вступило в силу решение суда, предусматривающее необходимость постоянного управления имуществом гражданина, признанного безвестно отсутствующим (ст. 43 ГК РФ). Договоры доверительного управления закрепленными в федеральной собственности акциями акционерных обществ, созданных в процессе приватизации, заключаются с победителями конкурсов на право заключения договоров доверительного управления этими акциями.

Договор доверительного управления имуществом может быть как договором в пользу его участников, так и договором в пользу третьего лица. В первом случае выгодоприобретателем по договору становится сам учредитель доверительного управления имуществом, во втором - назначенное им лицо.

От доверительного управления имуществом необходимо отличать управление организацией как юридическим лицом. Возможность заключения договора на управление организацией нередко прямо предусмотрена в законодательстве. Так, в соответствии с п. 3 ст. 103 ГК РФ (п. 1 ст. 69 Закона об акционерных обществах) по решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему). В отличие от доверительного управляющего предприятием как имущественным комплексом, действующего от своего имени, управляющий организацией как юридическим лицом действует не от своего имени, а в качестве органа данной организации. Его действия – это действия самой организации, которой он управляет.

Сложности вызывает разграничение договора доверительного управления имуществом и агентского договора, по которому агент может совершать не только юридические, но и фактические действия, как от своего имени, так и от имени принципала. В отличие от агента, доверительный управляющий может действовать только от своего имени, но не от имени учредителя управления. В тех же случаях, когда агент действует от своего имени и совершает, как юридические, так и Фактические действия, отличие агентского договора от договора доверительного управления состоит в следующем. Агент совершает только такие фактические действия, которые лишь сопутствуют его юридическим действиям и не связаны с использованием имущества принципала, направленным на извлечение из этого имущества выгоды. Между тем доверительное управление всегда соединено с извлечение» из имущества какой-либо выгоды. Поэтому доверительный управляющий осуществляет все три правомочия собственника по владению пользованию и распоряжению имуществом учредителя доверительного управления. Агент же, как правило, только распоряжается имуществом принципала и не осуществляет правомочия пользования его имуществом.

К тому же доверительный управляющий, хотя и действует от своей имени, однако, в отличие от комиссионера и агента, извещает все: третьих лиц о том, что он действует в качестве доверительного управляющего.

3.

В принципе доверительное управление имуществом может быть учреждено дл любых целей, не противоречащих закону. Доверительное управление имуществом может иметь своей целью не только извлечение доходов из этого имущества, но и увеличение имущества или просто поддержание его в надлежащем состоянии.

Объектом доверительного управления служит имущество, которое можно обособить и использовать для извлечения какой-либо выгоды. Как объектом права собственности, объектом договора доверительного управления могут быть только индивидуально-определенные вещи. Однако, в отличие от объектов права собственности, в качестве объект; договора доверительного управления могут выступать и те вещи, которые будут созданы или приобретены в будущем, после заключения договору доверительного управления имуществом. Так, в договоре может быт предусмотрено, что в доверительное управление поступают все приращения, полученные от использования основного имущества, переданного управляющему в момент заключения договора.

Объектом доверительного управления может быть как все имущество учредителя, так и его определенная часть (отдельные вещи или права). Но

в этом качестве способно выступать отнюдь не любое имущество. В соответствии с п. 1 ст. 1013 ГК РФ объектами доверительного управления могут являться:

– отдельные объекты недвижимости, включая предприятия и иные имущественные комплексы;

– ценные бумаги;

– права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами;

– исключительные права;

– иное имущество (движимые вещи и права требования или пользования) при возможности его обособления и учета на отдельном балансе или банковском счете (п.1 ст. 1018 ГК РФ).

Объектом доверительного управления могут быть не только вещи, но и субъективные права. К числу этих прав относятся права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, и исключительные права.

В силу прямого указания закона не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги. Исключение из этого правила может быть предусмотрено только законом (п. 2 ст. 1013 ГК РФ).

Вместе с тем деньги могут входить в состав имущественного комплекса, переданного в доверительное управление. Так, в состав предприятия как имущественного комплекса входят и принадлежащие этому предприятию деньги. В этих случаях использование конструкции доверительного управления имуществом вполне себя оправдывает.

Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме. При этом договор может быть заключен как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Повышенные требования законодатель предъявляет к форме договора доверительного управления недвижимым имуществом. В соответствии с п. 2 ст. 1017 ГК РФ такой договор должен быть заключен в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимого имущества. Это означает, что договор доверительного управления недвижимым имуществом должен быть заключен в простой письменной форме только путем составления одного документа, подписанного сторонами (ст. 550 ГК РФ).

Поскольку договор доверительного управления относится к числу реальных договоров, для его заключения необходимо не только письменное оформление соглашения сторон, но и передача имущества в доверительное управление. При этом передача недвижимого имущества в

доверительное управление также должна быть оформлена по правилам, предусмотренным для договора продажи недвижимого имущества. Передача недвижимости учредителем управления и принятие ее доверительным управляющим осуществляются по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче (ст. 556 ГК РФ).

4.

В отличие от большинства других договоров в ст. 1016 ГК РФ прямо указываются условия, которые являются существенными для Договора доверительного управления имуществом. К их числу относится, прежде всего, условие о составе имущества, передаваемого в Доверительное управление. Договор доверительного управления имуществом не считается заключенным, если стороны не пришли к соглашению в установленной законом форме о том, какое имущество передается в доверительное управление.

Смысл договора доверительного управления состоит в том, что Управляющий осуществляет доверительное управление имуществом не s своих интересах, а в интересах другого лица. Поэтому существенным условием для данного договора признается наименование юридического лица или гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя).

Поскольку доверительное управление имуществом относится сфере предпринимательской деятельности, существенным условие договора доверительного управления имуществом являются размер форма вознаграждения управляющему. Когда же доверительный управляющий действует на безвозмездных началах, данное условие утрачивает какой-либо смысл и договор доверительного управления имуществом заключается без этого условия.

Наконец, к числу существенных условий договора доверительного управления имуществом относится срок действия договора) Обусловлено это тем, что доверительный управляющий не становится собственником вверенного ему имущества и по истечении определенного времени должен вернуть его учредителю управления имуществом) Определение срока в качестве существенного условия договора доверительного управления имуществом, с одной стороны, позволяет четко отграничить данный договор от договоров по реализации имущества (купли-продажи, дарения и т. д.) и исключить возможность прикрытия договором доверительного управления фактической передачи имущества в собственность, а с другой, придает стабильность отношениям, складывающимся между сторонами данного договора.

Максимальный срок, на который может быть заключен договор доверительного управления имуществом, составляет пять лет. При заключении договора доверительного управления имуществом на более длительный срок он считается заключенным на пять лет. Вместе с тем для договоров доверительного управления отдельными видами имущества законом могут быть установлены иные предельные сроки. Если по истечении срока действия договора ни одна из сторон не заявит о прекращении договора, он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором (п. 2 ст. 1016 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом может прекратить свое действие и до окончания срока, на который он был заключен. Так, в соответствии с п. 1 ст. 1024 ГК РФ договор доверительного управления имуществом прекращается вследствие смерти гражданина, являющегося доверительным управляющим, признания его недееспособным; ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим. В силу ст. 419 ГК РФ договор доверительного управления имуществом прекращается при ликвидации юридического лица, являющегося доверительным управляющим или учредителем управления.

Доверительное управление имуществом прекращается также при банкротстве учредителя управления или доверительного управляющего (п. 2 ст. 1018, п. 1 ст. 1024 ГК РФ). Если договором не предусмотрено иное, договор доверительного управления имуществом прекращается вследствие смерти гражданина, являющегося выгодоприобретателем, или ликвидации юридического лица – выгодоприобретателя, а также вследствие отказа выгодоприобретателя от получения выгод по договору (п. 1 ст. 1024 ГК РФ).

5.

Сторонами договора доверительного управления имуществом являются учредитель доверительного управления (кредитор) и доверительный управляющий (должник). В тех случаях, когда доверительное управление имуществом учреждается в пользу третьего лица, не принимающего участия в заключении договора, стороной возникшего из данного договора обязательства становится также это третье лицо (выгодоприобретатель).

Доверительное управление имуществом может быть учреждено на основе любой формы собственности – государственной, муниципальной или частной. Поэтому в качестве учредителя доверительного управления имуществом может выступать любой собственник имущества.

В порядке исключения из общего правила в предусмотренных законом случаях учредителем доверительного управления имуществом может быть не собственник имущества, а другое лицо. Так, в соответствии

со ст. 38 ГК РФ при необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом недееспособного гражданина учредителем доверительного управления этим имуществом становится орган опеки и попечительства. Поскольку в доверительное управление могут передаваться не только вещи, но и права, учредителями доверительного управления могут выступать и носители этих прав.

Когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом (ст. 1026 ГК РФ), доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением Учреждения. Так, если доверительное управление учреждено на основании завещания, в котором назначен исполнитель завещания (душеприказчик), в качестве доверительного управляющего может выступать и гражданин, не являющийся предпринимателем. В этом и подобных случаях важны не столько профессиональные качества управляющего, сколько то доверие, которое испытывает к нему учредитель управления.

В качестве выгодоприобретателя может быть назначено любое лицо: как индивидуальные предприниматели, так и граждане, не являющиеся предпринимателями; коммерческие и некоммерческие организации; Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. Единственным исключением является сам доверительный управляющий, который в любой ситуации не может быть выгодоприобретателем по тому договору, в котором он участвует в качестве доверительного управляющего. В противном случае договор доверительного управления утрачивает всякий смысл.

На стороне учредителя управления, доверительного управляющего и выгодоприобретателя может выступать не одно, а несколько лиц. Так, учреждая доверительное управление своим имуществом, гражданин может назначить в качестве выгодоприобретателей в равных или иных долях своих детей.

Доверительный управляющий обязан лично осуществлять управление вверенным ему имуществом. Исключением является правило, изложенное в п. 2 ст. 1021 ГК РФ. В соответствии с ним доверительный управляющий может поручить другому лицу (поверенному) совершать от его имени действия, необходимые для управления имуществом, если он уполномочен на это договором доверительного управления имуществом, либо получил согласие учредителя в письменной форме, либо вынужден к этому силой обстоятельств для обеспечения интересов учредителя управления или выгодоприобретателя и не имеет возможности получить указания учредителя управления в разумный срок. Поскольку поверенный

действует от имени избравшего его доверительного управляющего, последний отвечает за действия поверенного, как за свои собственные.

6.

Основной обязанностью управляющего является надлежащее осуществление доверительного управления вверенным ему имуществом. Доверительный управляющий обязан обособить вверенное ему имущество от своего личного имущества, а также от находящегося у него имущества других лиц. Исключение составляют ценные бумаги, при передаче в доверительное управление которых может быть предусмотрено объединение ценных бумаг, принадлежащих разным лицам. Обусловлено это тем, что совместное управление ценными бумагами одного эмитента, принадлежащими нескольким лицам, может значительно повысить его эффективность, например, путем принятия необходимого решения на собрании акционеров.

Переданное в доверительное управление имущество должно отражаться у доверительного управляющего на отдельном балансе, четко отграниченном от баланса его собственного имущества. Доверительный управляющий обязан вести самостоятельный учет имущества, переданного ему в доверительное управление, в котором должны отражаться все операции, связанные с этим имуществом. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет (п. 1 ст. 1018 ГК РФ). Все доходы, полученные от доверительного управления имуществом, должны зачисляться на этот банковский счет. С того же счета осуществляются и все расходы по доверительному управлению имуществом.

Поскольку переданное в доверительное управление имущество находится во владении управляющего, ему лучше, чем кому бы то ни было, становится известно о нарушении прав на это имущество. В связи с этим в обязанности доверительного управляющего входит также защита прав на имущество, находящееся в его доверительном управлении.

Доверительное управление имуществом осуществляется в интересах учредителя управления или указанного им лица. Поэтому последние должны знать, насколько успешно осуществляется доверительное управление имуществом и в какой степени это соответствует их интересам. В силу этого п. 4 ст. 1020 ГК РФ устанавливает обязанность доверительного управляющего предоставлять учредителю управления и выгодоприобретателю отчет о своей деятельности в сроки и в порядке, которые установлены договором доверительного управления имуществом.

В целях защиты интересов учредителя управления п. 1 ст. 1020 ГК РФ устанавливает правило, в соответствии с которым распоряжение

недвижимым имуществом доверительный управляющий осуществляет только в случаях, предусмотренных договором доверительного управления имуществом.

Поскольку доверительный управляющий осуществляет от своего имени правомочия собственника, ему в соответствии с п. 3 ст. 1020 ГК РФ предоставляется право требовать устранения всякого нарушения этих правомочий (ст. 301 - 305 ГК РФ). Хотя в законе об этом прямо и не говорится, но из смысла закона вытекает, что при передаче в доверительное управление субъективных прав управляющий приобретает право требовать защиты этих прав как общими для всех субъективных гражданских прав способами (ст. 12 ГК РФ), так и специальными способами, рассчитанными на конкретные виды субъектных прав. Так, в случае передачи в доверительное управление патентных прав управляющий имеет возможность защищать эти права всеми способами, предусмотренными Патентным законом РФ.

Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором доверительного управления имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом. Важным и достаточно мощным стимулом к наиболее эффективному управлению имуществом является закрепленное в ст. 1023 ГК РФ правило о том, что доверительный Управляющий получает вознаграждение и возмещает необходимые Расходы только за счет доходов от использования этого имущества. Если доверительному управляющему не удается извлечь доходы от использования имущества, то он не только не получает вознаграждение, но ему и не возмещаются расходы по управлению имуществом. Ни Учредитель, ни выгодоприобретатель не обязаны выплачивать вознаграждение или возмещать расходы доверительному управляющему из своего имущества, непереданного в доверительное управление.

Форма вознаграждения доверительного управляющего может быть самой различной. Наиболее типичной и соответствующей природ отношений по доверительному управлению имуществом являете вознаграждение в форме процентов от доходов, полученных результате доверительного управления имуществом. Вознаграждение может быть установлено и в твердой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно (ежеквартально, ежегодно) или по окончании доверительного управления имуществом. Если выгода от использования имущества выражена в натуре (например, приплод животных), то и вознаграждение может выплачиваться в натурально форме. Возможна и смешанная форма выплаты вознаграждения например, в твердой денежной сумме и процентах от доходов или натуральной и денежной формах.

Если договор доверительного управления имуществом является безвозмездным, доверительный управляющий имеет право лишь на возмещение всех необходимых расходов по доверительном управлению имуществом.

7.

Учредитель доверительного управления вправе осуществлять контроль за деятельностью управляющего в части соответствия ее условия заключенного договора, не вмешиваясь в оперативно-хозяйственную деятельность по управлению имуществом. Для этого он вправе получат все необходимые сведения и отчеты от управляющего в сроки установленные договором, а если договором такие сроки не установлены, - в разумные сроки (п. 2 ст. 314 ГК РФ). В случае выявления нарушений условий договора учредитель управления вправе требовать от доверительного управляющего устранения этих нарушений и их последствий в разумные сроки.

В отличие от доверительного управляющего учредитель управления вправе в любое время отказаться от договора при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения. Об этом он обязан уведомить управляющего за три месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен иной срок уведомления (п. 2 ст. 1024 ГК РФ).

На учредителе управления лежат и некоторые обязанности. Основной является обязанность по выплате доверительному управляющему вознаграждения, предусмотренного договором, и возмещение ему необходимых расходов по доверительному управлению имуществом.

Если договор доверительного управления имуществом заключен в пользу третьего лица (выгодоприобретателя), то указанные выше права возникают не у учредителя управления, а у выгодоприобретателя (ст. 430 ГК РФ). Кроме того, выгодоприобретатель вправе в любое время и без каких-либо условий отказаться от прав, предоставленных ему по договору доверительного управления имуществом. В этом случае договор доверительного управления имуществом прекращается. Однако в самом договоре может быть предусмотрено иное, например, что права выгодоприобретателя в случае его отказа от договора переходят к учредителю управления или вновь назначенному им лицу.

8.

Учредитель, передавший имущество в доверительное управление, не отвечает этим имуществом по своим обязательствам. Обусловлено это необходимостью создания стабильной материальной основы

доверительного управления имуществом. Исключение составляют два случая. Первый из них связан с банкротством учредителя, при котором все его имущество, включая переданное в доверительное управление, образует конкурсную массу, за счет которой удовлетворяются требования кредиторов банкрота (п. 2 ст. 1018 ГК РФ). Второй случай имеет место при переходе в доверительное управление имущества, обремененного залогом (п. 1 ст. 1019 ГК РФ).

Если доверительный управляющий при совершении сделки выходит за рамки предоставленных ему полномочий или нарушает установленные для него ограничения, то он лично несет обязанности, возникшие из данной сделки (п. 2 ст. 1022 ГК РФ). В этом случае доверительный управляющий отвечает своим личным имуществом, а не имуществом, переданным ему в доверительное управление.

Однако происходит это только тогда, когда участвующие в сделке третьи лица знали или должны были знать о превышении полномочий или нарушении установленных доверительному управляющему ограничений. Если же участвующие в сделке третьи лица об этом не знали и не должны были знать, возникшие по таким сделкам обязательства исполняются в обычном порядке. Иными словами, вначале взыскание обращается на переданное в доверительное управление имущество, поскольку именно на это имущество рассчитывали добросовестные третьи лица, вступившие в сделку с доверительным управляющим; при недостаточности этого имущества обращается взыскание на имущество доверительного управляющего; при недостаточности и его имущества взыскание обращается на имущество учредителя управления, не переданное в доверительное управление.

Однако, чтобы защитить интересы учредителя управления, п. 2 ст. 1022 ГК РФ предоставляет ему возможность предъявления в регрессном порядке требования к доверительному управляющему, превысившему предоставленные ему полномочия или нарушившему установленные ему ограничения, о возмещении всех понесенных учредителем управления убытков.

Если доверительный управляющий ненадлежащим образом исполняет свою обязанность по доверительному управлению вверенным ему имуществом, нарушает интересы выгодоприобретателя или учредителя управления, он несет перед ними ответственность в форме возмещения убытков. Ответственность доверительного управляющего, являющегося предпринимателем, основывается на началах риска (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Он несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления.

В тех же случаях, когда в качестве доверительного управляющего выступает гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, их ответственность строится на началах вины (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

Ответственность доверительного управляющего перед выгодоприобретателем ограничивается упущенной выгодой за время доверительного управления имуществом, так как выгодоприобретатель, не являясь собственником переданного в доверительное управление имущества, может понести убытки только в части упущенной выгоды.

В целях обеспечения возмещения убытков, которые могут быть причинены учредителю управления или выгодоприобретателю ненадлежащим исполнением договора, им может быть предусмотрено предоставление доверительным управляющим залога {п. 4 ст. 1022 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1019 ГК РФ при передаче в доверительное управление заложенного имущества учредитель обязан предупредить об этом доверительного управляющего. В противном случае доверительный управляющий может в судебном порядке расторгнуть договор, доказав, что он не знал и не должен был знать об обременении залогом имущества, переданного ему в доверительное управление. При этом доверительный управляющий вправе потребовать уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения за один год.

Переданное в доверительное управление имущество может иметь и другие обременения, о которых не знал и не должен был знать доверительный управляющий. Например, при передаче в доверительное управление предприятия в его баланс может быть не включена задолженность, наличие которой не позволяет управляющему извлекать какую-либо прибыль от управления предприятием. В подобных ситуациях доверительный управляющий вправе расторгнуть договор по решению суда (пп. 1 и 2 ст. 450 ГК РФ) и потребовать возмещения понесенных им убытков (п. 1 ст. 393 ГК РФ).

Лекция 21.

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

1. Понятие и содержание договора коммерческой концессии
2. Существенные условия договора
3. Обязанности сторон по договору
4. Форма и регистрация договора
5. Изменение и расторжение договора

1.

В настоящее время в странах с развитой рыночной экономикой постоянно увеличивается продажа товаров и услуг на условиях коммерческой концессии, или франчайзинга, т.е. путем предоставления на договорной основе (на условиях франшизы) определенных привилегий и льгот.

Термин «франчайзинг» образован от английского «franchising» - право, привилегия. Термин «франшиза» образован от французского «franchise» - льгота, привилегия. По своей сути эти термины равнозначны (равноценны), и различия в их наименовании обусловлены особенностями транскрипции терминов при переводе на русский язык англоязычной и франкоязычной литературы.

В частности, Толковый экономический и финансовый словарь Ив Бернара и Жан-Клода Колли, переиздаваемый во Франции на протяжении 20 лет, определяет франчайзинг как «контракт, по которому предприятие за вознаграждение предоставляет другим самостоятельным предприятиям право на использование его фирменного имени и его торговой марки для продажи товаров и услуг». По сложившейся в России практике термин «франчайзинг» используется преимущественно для обозначения определенной системы организации рыночных отношений в целом, а термин «франшиза» - для определения договорных отношений (договора) между конкретными партнерами при реализации этой системы отношений на практике.

По своему содержанию термины «франчайзинг» и «франшиза» соответствуют содержанию определенных в главе 54 Гражданского кодекса Российской Федерации терминов «коммерческая концессия» и «договор коммерческой концессии». В рамках настоящей работы термин «франчайзинг» используется в смысле содержания понятия «коммерческая концессия», т.е. системы отношений по организации промышленного использования в предпринимательской деятельности объектов исключительного права в целом; термин «франшиза» используется в смысле содержания понятия «договор коммерческой концессии», т.е. контракта, по которому одно лицо (правообладатель), имеющее отработанную в практике систему ведения определенной промышленной (коммерческой) деятельности, предоставляет другому лицу (правополучателю) право на использование этой системы (объекта исключительного права) за определенное вознаграждение на определенных договором условиях. Соответственно лицо, которое предоставляет франшизу, именуется «франчайзер» (правообладатель), а лицо, которое получает франшизу, - «франчайзи» (пользователь).

По договору франшизы правообладатель (франчайзер) предоставляет пользователю (франчайзи) весь комплекс принадлежащих ему прав интеллектуальной собственности (один или несколько товарных знаков, фирменное наименование, изобретения и промышленные образцы, ноу-хау, произведения, охраняемые авторским правом).

Исключительные права одна сторона предоставляет другой стороне на льготной, привилегированной основе. Наряду с передачей права на интеллектуальную собственность франчайзер оказывает постоянную организационную, техническую, коммерческую помощь, опекает франчайзи в сфере предпринимательства и рыночных отношений.

Зависимость франчайзи от исключительных прав франчайзера и принятые им на себя обязательства придерживаться в своей деятельности стандартов и качества не ниже франчайзера позволяют последнему контролировать франчайзинговую сеть до такой степени, как если бы это была его собственная фирменная дистрибьюторская сеть. Франчайзи в неменьшей степени заинтересован в совместной деятельности. На отведенной ему территории он надежно защищен фирменным наименованием франчайзера, его торговой маркой, пользуется его технологическими разработками, коммерческими приемами и опытом.

Основная сфера распространения франчайзинга – распределение товаров и услуг системы бензозаправочных станций, автомастерских, автошкол, пунктов проката, ремонтно-строительных предприятий, салонов моды и косметических услуг, аптек, центров профориентации и переподготовки рабочей силы, химчисток и прачечных, пунктов по оказанию компьютерных услуг, ремонту бытовой и электронной аппаратуры, гостиничного хозяйства и др. В качестве примера можно привести деятельность таких широко известных компаний, как «МакДоналдс», «Кока-Кола», «Пепси», «Пицца-хат», «Баскин Роббинс».

Популярность франчайзинга объясняется эффективностью и высокой устойчивостью бизнеса вновь образующихся предприятий. Так, по данным фирмы «Mr. Doors Home Inc», в США после 5 лет деятельности на рынке выживают лишь 23% частных предприятий, а после 10 лет их остается лишь 18%, в то время как среди предприятий, работающих по системе франчайзинга, через 5 лет распадается только 8 предприятий из 100, а через 10 лет – 10 из 100.

ГК РФ ввел новый договорный институт – «коммерческая концессия» (в международной практике используется термин «франчайзинг»). Договор коммерческой концессии регулируется главой 54 ГК РФ.

Сторонами договора коммерческой концессии (правообладатель и пользователь) могут быть только юридическое лицо – коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Обе стороны

заключают данный Договор именно в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности.

Суть Договора, согласно ГК РФ, заключается в следующем: одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю (ст.1027 ГК РФ). Комплекс прав (право на коммерческое обозначение правообладателя, право на охраняемую коммерческую информацию, на товарный знак, знак обслуживания и пр.) позволяет пользователю выступать в гражданском обороте под именем «правообладатель».

Нужно отметить, что нормы Гражданского кодекса о праве собственности на объекты исключительных прав (интеллектуальной собственности) не распространяются.

2.

Для заключения договора необходимо, чтобы стороны согласовали все его существенные условия. «Под существенными понимаются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе как существенные, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение» (ст. 432 ГК РФ). Статья 1027 ГК РФ называет три существенных условия договора: вознаграждение, передача права на использование фирменного наименования и (или) коммерческого обозначения, передача охраняемой коммерческой информации.

Иначе говоря, если стороны не предусмотрят хотя бы одно из указанных условий, то договор будет считаться незаключенным. Это, в частности, означает, что при возникновении спора между сторонами или между одной из сторон и третьим лицом суд не будет применять нормы ГК РФ о договоре коммерческой концессии (гл. 54 ГК РФ). Суд будет исходить из того, что между сторонами установлены договорные отношения какого-либо другого вида (например, договор о предоставлении «ноу-хау», договор об уступке права на использование фирменного наименования или договор дарения), и будет применять соответствующие правила об этих договорах, либо исходить из того, что вообще никакого договора между сторонами не заключено.

Стороны могут заключить договор на определенный срок или без указания срока. Если срок определен, то в течение трех лет пользователь имеет преимущественное право заключить договор с правообладателем на условиях не менее благоприятных, чем условия прекратившегося договора (ст.1035 ГК РФ). Правда, если правообладатель все-таки

заключит новый договор коммерческой концессии с третьим лицом, то пользователь не сможет оспорить действительность этого договора или перевести на себя права и обязанности пользователя по этому договору. Если правообладатель нарушит преимущественное право пользователя, то последний вправе требовать возмещения убытков.

Если срок не определен, то стороны вправе во всякое время отказаться от договора, уведомив другую сторону за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более продолжительный срок (п. 1 ст. 1037 ГК РФ).

3.

Стороны могут предусмотреть любые не противоречащие законодательству обязанности, однако некоторые обязанности возлагаются на стороны императивно (ст. 422 ГК РФ). Иначе говоря, ГК РФ устанавливает для сторон по договору некоторые обязательные условия. Ниже я привожу обязанности сторон, установленные ГК РФ, а также некоторые обязанности, обычно устанавливаемые в договорах коммерческой концессии. Этот перечень примерный.

Правообладатель по договору обязан (п.1 ст.1031 ГК РФ):

– предоставить пользователю комплекс прав;

– передать пользователю техническую (чертежи, схемы, описания, инструкции, правила и т.п.) и коммерческую документацию (паспорта объекта, расчёты экономического эффекта, лицензии и т.п.), иную информацию, необходимую пользователю для осуществления предоставленных ему прав;

– проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав;

– выдать пользователю предусмотренные договором лицензии, обеспечив их оформление в установленном порядке;

Если иное не предусмотрено договором, то также (п. 2 ст.1031 ГК РФ):

– обеспечить регистрацию договора;

– оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников;

– контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых пользователем на основании договора. При отсутствии такого контроля пользователь может причинить вред не только интересам третьих лиц (потребителей), но также серьёзно подорвать деловую репутацию самого правообладателя.

Часто предусматривается обязанность: не предоставлять другим лицам комплекс исключительных прав, аналогичных данному договору, для их использования на закрепленной за пользователем территории, а также воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории.

Также правообладатель:

– несёт субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) по договору;

– несёт субсидиарную ответственность по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции правообладателя.

Договором могут быть предусмотрены и другие права и обязанности сторон. Ничтожными признаются условия, в силу которых:

– правообладатель вправе определять цену продажи товаров пользователем или цену работ (услуг), выполняемых пользователем;

– круг покупателей (заказчиков) ограничивается.

Пользователь обязан (ст. 1032 ГК РФ):

– уплатить вознаграждение правообладателю;

– использовать фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, а также другие права указанным в договоре образом. Если же договор предусматривает совместное использование фирменного наименования и коммерческого обозначения, то пользователь не вправе по своему усмотрению пользоваться тем или иным комплексом исключительных прав;

– обеспечивать соответствие качества производимой продукции качеству аналогичных товаров, производимых самим правообладателем под своей фирмой, коммерческим обозначением, товарным знаком и т.п.;

– соблюдать указания правообладателя по использованию комплекса прав, в том числе указания, касающиеся внешнего (например, установка световых табло, ярких вывесок, цветных изображений товарного знака, коммерческого обозначения и т.п.) и внутреннего оформления (например, применение особых жалюзей, торгового оборудования, стеновых материалов, мозаичного пола с использованием стилизованных форм товарного знака, фирменного наименования и т.п.) коммерческих помещений (торговых, ресторанных, гостиничных и т.п.), используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему договором прав при использовании им практической предпринимательской деятельности;

– оказывать все дополнительные услуги (сопутствующих, услуг по доставке, по гарантийному обслуживанию, информационных и т.п.) на которые заказчики вправе рассчитывать, приобретая продукцию (работу,

услуги) непосредственно у правообладателя. Иначе говоря, применение фирмы (знака обслуживания, товарного знака и т.п.) по договору коммерческой концессии возлагает на пользователя серьёзные дополнительные обязанности перед его контрагентами по различным договорам в области торговли, бытового обслуживания, строительства, перевозок и т.д.;

– не разглашать (т.е. не предоставлять информацию не только средствам массовой информации, конкурентам правообладателя но и любым третьим лицам) секреты производства (ноу-хау) правообладателя, а также другую полученную от последнего конфиденциальную коммерческую информацию. Пользователь, исполняя эту обязанность, должен принять исчерпывающие меры, чтобы исключить неконтролируемый доступ к упомянутым объектам комплексам исключительных прав;

– информировать всех покупателей (при реализации товаров, как оптом, так и в розницу), а также заказчиков (при выполнении работ, оказании услуг по договорам с ними) наиболее очевидным для них образом (например, путём наклейки на все экземпляры товара товарных знаков, коммерческих организаций, путём предоставления заказчикам знаков обслуживания, путём оформления помещений, путём особого выделения этого в рекламных материалах и т.п.) о том, что пользователь при исполнении перед ними обязательств по конкретному договору использует тот или иной объект комплекса исключительных прав, полученный от правообладателя по договору коммерческой концессии;

Договором часто предусматриваются обязанности:

– предоставить оговоренное количество субконцессий;

– не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие договора.

Пользователь вправе (ст.1035 ГК РФ) при надлежащем исполнении своих обязанностей заключить договор на новый срок на тех же условиях.

4.

Договор должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора (ст. 1028 ГК РФ). Договор должен быть заключён путём составления одного документа, подписанного обеими сторонами. Несоблюдение данных правил влечёт ничтожность договора. Договор должен быть зарегистрирован органом, зарегистрировавшим правообладателя. Если правообладатель зарегистрирован в иностранном государстве, то регистрацию осуществляет орган, зарегистрировавший пользователя.

Согласно п. 1 ст. 51 ГК РФ, регистрация юридических лиц осуществляется органом юстиции. Согласно п. 3 ст. 433 ГК РФ, договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента государственной регистрации. В отношениях с третьими лицами стороны договора не вправе ссылаться на него до момента регистрации (п. 2 ст. 1028 ГК РФ).

Незарегистрированный договор, однако, определенным образом связывает стороны: если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме (здесь – в письменной), но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется по решению суда (п. 3 ст.165 ГК РФ).

В том случае, когда по договору передается объект, охраняемый в соответствии с патентным законодательством, договор подлежит также регистрации в федеральном органе исполнительной власти в области патентов и товарных знаков (п. 2 ст.1028 ГК РФ). При несоблюдении этого требования договор считается ничтожным. Под объектами, охраняемыми в соответствии с патентным законодательством, понимаются:

а) изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

б) товарные знаки и знаки обслуживания (обозначения, отличающие товары и услуги одного лица от однородных товаров и услуг другого лица).

В том случае если договор предусматривает передачу прав, требующую регистрации, то правообладатель обязан выдать пользователю предусмотренные договором лицензии, обеспечив их оформление в установленном порядке (п. 1 ст. 1031 ГК РФ). Иначе говоря, если правообладатель уклоняется от совершения необходимых для регистрации действий, то пользователь может требовать исполнения этих действий, а при отказе правообладателя – взыскать понесенные убытки.

5.

Договор коммерческой концессии может быть изменён по общему правилу с согласия обеих сторон (п.1 ст. 450 ГК РФ). Изменить его в одностороннем порядке можно лишь в случаях существенного нарушения условий данного договора другой стороной (п.2 ст.450 ГК РФ), в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 451 ГК РФ), а также в иных случаях прямо предусмотренных в самом договоре коммерческой концессии либо в законе.

При изменении договора стороны вправе ссылаться на это изменение в отношениях с третьими лицами лишь с момента регистрации этого

изменения, если не докажут, что третье лицо знало или должно было знать об изменении договора (ст.1036 ГК РФ). Изменение Договора должно быть оформлено в письменной форме согласно п.1 ст. 452 ГК РФ.

Досрочное расторжение договора, заключенного на срок, а также расторжение договора, заключенного без указания срока, подлежит регистрации в том же порядке (п. 2 ст. 1037 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Что понимается под договором коммерческой концессии (договором франчайзинга)?
2. Кто может быть стороной договора франчайзинга и что является его предметом?
3. В какой форме заключается и как регистрируется договор франчайзинга?
4. Каковы права, обязанности и ответственность правообладатели и пользователя по договору франчайзинга?
5. Каков порядок изменения, прекращения договора коммерческой концессии и сохранения его в силе при перемене сторон?
6. Что понимается под коммерческой субконцессией?

Лекция 22.

ДОГОВОР О СОВМЕСТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА)

1. Понятие договора простого товарищества
2. Права и обязанности товарищей
3. Общее имущество товарищей
4. Ведение общих дел товарищества
5. Ответственность участников по договору простого товарищества
6. Прекращение договора простого товарищества

1.

Договор простого товарищества – это договор, по которому несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать для достижения общей цели (ст. 1041 ГК РФ).

Наличие общей для всех товарищей цели – главный квалифицирующий признак договора простого товарищества – позволяет участвовать в договоре неограниченному числу лиц, каждое из которых является его самостоятельной стороной. Поэтому договор простого товарищества может быть и двусторонним, и многосторонним, что также отличает его от всех других договоров гражданского права.

Предметом договора простого товарищества является совместное ведение деятельности, направленной к достижению общей для всех

участников цели. Поэтому понятия «договор простого товарищества» и «договор о совместной деятельности» - синонимы. Общей целью участников простого товарищества может быть либо получение прибыли (и тогда совместная деятельность приобретает характер предпринимательской), либо достижение любого другого результата, не противоречащего закону. В дореволюционной юридической литературе товарищества, ведущие предпринимательскую деятельность, назывались торговыми, а все остальные – гражданскими. Сегодня более точно разделять простые товарищества на коммерческие и некоммерческие – по аналогии с делением юридических лиц.

Толкование п. 1 ст. 1041 ГК РФ позволяет сделать вывод лишь о том, что само по себе объединение товарищей не является юридическим лицом. Что же касается возможных целей деятельности такого неправосубъектного объединения, то никаких ограничений на создание юридических лиц закон формально не предусматривает. Так, объединившись в целях создания полного товарищества, его участники, разумеется, не приобретают статуса юридического лица. Но они не приобретают его и после учреждения полного товарищества, поскольку юридическое лицо, в принципе, не сводимо к сумме своих участников, т.е. сама по себе группа полных товарищей не является юридическим лицом. Поэтому деятельность лиц по созданию полного товарищества и взаимоотношения по управлению последним вполне укладываются в рамки договора о совместной деятельности (простого товарищества).

Впрочем, нормы гл. 55 ГК РФ о договорах простого товарищества не лучшим образом приспособлены для регулирования отношений участников в процессе деятельности созданного ими юридического лица. Но, даже приняв точку зрения Е.А. Суханова, все равно пришлось бы для регулирования учредительных договоров, в силу которых учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, использовать по аналогии закона нормы о простом товариществе.

Круг субъектов договора простого товарищества определяется в зависимости от целей, которые они преследуют. Участниками коммерческого простого товарищества могут быть предприниматели – индивидуальные или коллективные (коммерческие организации). В таком товариществе могут участвовать также и некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность в соответствии со своими уставными целями и для достижения этих целей (так называемые «предприниматели ad hoc»).

Участниками некоммерческого простого товарищества в принципе могут выступать любые лица. Существует лишь одно общее ограничение на участие в простом товариществе, обусловленное специальной правоспособностью товарища. Лицо со специальной правоспособностью (например, некоммерческая организация) в принципе может участвовать в любом некоммерческом простом товариществе, но в рамках этого товарищества оно вправе вести лишь такую деятельность, которая соответствует содержанию его правоспособности. То же можно сказать и о предпринимателях со специальной правоспособностью (индивидуальных предпринимателях и унитарных предприятиях). Одно и то же лицо может участвовать в нескольких простых товариществах одновременно.

В качестве особой разновидности простого товарищества ГК РФ упоминает негласное товарищество, т.е. такое товарищество, существование которого не раскрывается для третьих лиц (ст. 1054 ГК РФ). Негласное товарищество может быть как коммерческим, так и некоммерческим. Особенности правового регулирования договора негласного товарищества обусловлены тем, что ведение общих дел товарищей осуществляется каждым из них в отдельности, формально самостоятельно, поскольку иные формы ведения общих дел несовместимы с самой природой этого договора. Соответственно каждый из товарищей самостоятельно несет ответственность по заключенным им сделкам перед третьими лицами. В то же время в отношениях между самими товарищами действует правило о том, что обязательства, принятые ими на себя в процессе ведения совместной деятельности, являются общими. Во всем остальном этот вид договора простого товарищества подчиняется общим нормам гл. 55 ГК РФ.

Форма и порядок заключения договоров простого товарищества законом особо не урегулированы, поэтому стороны должны руководствоваться общими положениями ГК РФ о форме сделок и заключении договоров. Так, письменная форма договора простого товарищества обязательна, если в нем участвует хотя бы одно юридическое лицо (подп. 1 п. 1 ст. 161 ГК РФ). Сложнее решается вопрос о форме договора простого товарищества заключенного одними только гражданами (индивидуальными предпринимателями). Если сумма такого договора не менее чем в десять раз превышает минимальный размер оплаты труда, то письменная форма для договора обязательна (подп. 2 п. 1 ст. 161 ГК РФ). Но что понимать под суммой договора простого товарищества? В возмездных договорах под суммой сделки традиционно понимается цена встречного имущественного предоставления.

Однако такая трактовка основана на анализе возмездных двусторонних сделок, в которых оба встречных предоставления презюмируются эквивалентными. В договоре простого товарищества такое допущение неправомерно. Во-первых, само понятие встречного предоставления в многостороннем договоре неадекватно существу отношений между сторонами. С этой точки зрения встречным предоставлением по отношению к каждому отдельному товарищу будут выступать предоставления всех других товарищей, вместе взятые. Во-вторых, даже в двустороннем договоре простого товарищества вклады Участников могут быть (и часто бывают) неравными, Какой из них – меньший или больший – считать ценой договора? В-третьих, договорные обязанности товарищей не исчерпываются внесением вкладов в общее имущество (подлежащих оценке), но также включают и ведение собственно совместной деятельности. Денежный эквивалент последней обязанности вряд ли может быть определен с необходимой точностью. Таким образом, доктринальные принципы определения суммы сделки в применении к договору простого товарищества требуют уточнения.

Исходя из целей введения в ГК РФ правил подп. 2 п. 1 ст. 161 ГК РФ, под суммой договора простого товарищества следует понимать цену наибольшего по стоимости вклада в общее имущество товарищей. При этом возможная денежная оценка обязанностей сторон по непосредственному ведению совместной деятельности (помимо внесения вклада) не должна приниматься во внимание. Итак, договор простого товарищества между гражданами должен заключаться в письменной форме, если цена наибольшего по стоимости вклада в общее имущество товарищей не менее чем в десять раз превышает установленный законом минимальный размер оплаты труда. Во всех остальных случаях граждане могут заключить этот договор и в устной форме.

Особенности порядка заключения договора простого товарищества обусловлены его многосторонним характером. Ведь акцепт оферты одного из участников простого товарищества всеми другими сам по себе еще не означает заключения договора. Для возникновения обязательства здесь необходимо, чтобы «каждый договорился с каждым». Чем больше сторон в договоре, тем большим количеством оферт и акцептов они должны обменяться для заключения договора. Поэтому договоры простого товарищества, особенно многосторонние, редко совершаются «между отсутствующими» и, как правило, оформляются одним документом.

Срок договора простого товарищества, как правило, обусловлен его целью (выступающей в качестве отменительного условия), достижение которой прекращает действие договора. Независимо от этого стороны могут указать в договоре особый срок его действия, истечение которого

прекратит соответствующие обязательства. Это целесообразно в тех случаях, когда цель договора (например, извлечение прибыли от предпринимательской деятельности) является длящейся и в принципе не может быть достигнута к какой-то определенной дате.

При отсутствии указаний на срок или способ его определения в договоре простого товарищества он будет считаться заключенным на неопределенный срок, что также допускается законом.

2.

Основными обязанностями участника договора простого товарищества являются: 1) внесение вклада в общее дело; 2) ведение совместно с другими участниками предусмотренной договором, деятельности.

Вкладом в простое товарищество может быть любое имущество, включая деньги и имущественные права, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридических лиц, некоторые нематериальные блага (например, деловая репутация), а также личное участие (деятельность) товарища в делах товарищества.

Вклады товарищей подлежат денежной оценке по взаимному соглашению сторон и предполагаются равными, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или не следует из фактических обстоятельств.

В том случае, когда лицо участвует в простом товариществе лишь своей деятельностью (трудовое участие), она выступает и в качестве вклада (в той мере, в какой она необходима для создания материальной базы совместной деятельности), и как собственно участие в совместной деятельности.

Права товарища. Основными правами участника простого товарищества являются: 1) права на участие в управлении общими делами; 2) права по ведению общих дел товарищества; 3) право на информацию; 4) права, возникающие в отношении общего имущества, в том числе на получение доли прибыли.

Совместная деятельность нескольких лиц, направленная к общей цели, невозможна без координации усилий участников, т.е. управления. Однако, приняв то или иное хозяйственное решение, его необходимо выполнить: выступить в гражданском обороте, заключив соответствующие сделки. Поэтому следует различать управление общими делами товарищей (т.е. руководство совместной деятельностью) и ведение общих дел товарищей, т. е. представительство их интересов вовне.

Как правило, ведение общих дел товарищей может осуществляться каждым из них. Договором может быть также предусмотрено, что ведение общих дел возлагается на одного или нескольких товарищей. В этих случаях полномочия на ведение общих дел удостоверяются специальной доверенностью, подписанной всеми остальными товарищами, либо самим письменным договором простого товарищества.

Гораздо менее распространен вариант, когда общие дела ведутся совместно всеми товарищами, ведь тогда для совершения каждой сделки необходимо согласие всех участников. В этом случае товарищи могут либо сообща подписать необходимую сделку, либо выдать одному из участников разовую доверенность на ее совершение.

Полномочия участника на ведение общих дел товарищей могут быть ограничены (или не установлены) договором простого товарищества или доверенностью. Однако оспорить сделку, совершенную таким неуполномоченным товарищем, можно, лишь доказав, что контрагент по сделке знал или должен был знать об ограничении или отсутствии полномочий (п. 3 ст. 1044 ГК РФ). В противном случае права и обязанности по такой сделке возникнут у самих товарищей, выступающих в качестве Сокредиторов или(и) содолжников.

Возможна и такая ситуация, когда товарищ, не имеющий соответствующих полномочий, все-таки совершает в интересах всех товарищей сделку либо от их имени, либо от своего собственного. Если у такого лица имелись достаточные основания полагать, что эти сделки действительно необходимы в интересах всех товарищей, оно вправе требовать компенсации понесенных при этом расходов. С другой стороны, если при этом возникли убытки на стороне других товарищей они также вправе требовать их возмещения от совершившего сделки участника.

Право товарища на информацию, закрепленное ст. 1045 ГК РФ означает возможность знакомиться со всей документацией по ведении дел товарищества. В данном контексте документация – это любые письменные документы, исходящие от товарища (или товарищей), представляющего интересы участников вовне, либо полученные им качестве такого представителя. Однако ограничение права на информацию возможностью доступа лишь к письменным источникам, вероятно, не входило в намерения законодателя.

Распространительное толкование ст. 1045 ГК РФ приводит к выводу о том, что форма представления сведений (письменные документы, устные объяснения и т.п.) не должна ограничивать содержание права на информацию.

3.

Имущество простого товарищества, созданное путем внесения вкладов, а также полученное в результате совместной деятельности обычно является общей долевой собственностью всех товарищей. Однако существуют и исключения из этого правила.

Во-первых, режим общей долевой собственности не распространяется на имущество, внесенное в виде вклада, если оно принадлежало товарищам на ином, нежели вещное право, основание (например, на праве аренды).

Во-вторых, договор простого товарищества может предусматривать что вносимое в виде вклада имущество не поступает в общую долевую собственность товарищей. Фактически это означает, что участник, оставаясь собственником имущества, вносит не само имущество, а лишь право владения и (или) пользования им.

В-третьих, из существа самого обязательства может вытекать недопустимость режима общей долевой собственности. Так произойдет, например, если предметом договора простого товарищества является строительство индивидуальных жилых домов для каждого из товарище.

В-четвертых, сам закон может предусматривать изъятия из общего правила о долевой собственности, хотя пока таких исключений не установлено.

Таким образом, общее имущество товарищей включает: а) имущество, принадлежащее товарищам на праве общей долевой собственности; б) внесенное в виде вклада имущество, которое принадлежит на праве собственности одному из товарищей (или иному лицу) и используется в общих интересах всех товарищей.

Одна из особенностей имущества, используемого в общих интересах, заключается в том, что товарищи не приобретают каких-либо самостоятельных прав в отношении такого имущества. Однако участники товарищества вправе требовать, чтобы лицо, внесшее имущество в общее дело, использовало его в общих целях (в их совокупных интересах), что сближает их положение с положением выгодоприобретателя по договору доверительного управления имуществом.

Пользование общим имуществом, а также владение имуществом, находящимся в общей долевой собственности, осуществляется по общему согласию товарищей, а при недостижении согласия – в порядке, установленном судом.

В отличие от ГК РФ 1964 г. закон никак не ограничивает право товарищей самостоятельно распоряжаться принадлежащими им долями в общей собственности. Эти доли можно полностью или частично продать, подарить, завещать, распорядиться ими иным образом (ст. 246 ГК РФ). Однако отчуждение доли в общей собственности, вполне допустимое с

точки зрения норм о долевой собственности, в то же время будет являться нарушением обязательства из договора простого товарищества, ибо участник фактически прекратит действие договора в одностороннем порядке. Столь сложное переплетение вещно-правовых и обязательственно-правовых аспектов договора простого товарищества заставляет усомниться в целесообразности отмены запрета на отчуждение доли без согласия других товарищей.

4.

Как правило, ведение общих дел товарищей может осуществляться каждым из них. Договором может быть также предусмотрено, что ведение общих дел возлагается на одного или нескольких товарищей. В этих случаях полномочия на ведение общих дел удостоверяются специальной доверенностью, подписанной всеми остальными товарищами, либо самим письменным договором простого товарищества.

Гораздо менее распространен вариант, когда общие дела ведутся совместно всеми товарищами, ведь тогда для совершения каждой сделки необходимо согласие всех участников. В этом случае товарищи могут либо сообща подписать необходимую сделку, либо выдать одному из участников разовую доверенность на ее совершение.

Полномочия участника на ведение общих дел товарищей могут быть ограничены (либо вовсе отсутствовать) договором простого товарищества или доверенностью. Однако оспорить сделку, Совершенную таким неуполномоченным товарищем, можно, лишь доказав, что контрагент по сделке знал или должен был знать об ограничении или отсутствии полномочий (п. 3 ст. 1044 ГК РФ). В противном случае права и обязанности по такой сделке возникнут у самих товарищей, выступающих в качестве сокредиторов или (и) содолжников.

Возможна и такая ситуация, когда товарищ, не имеющий соответствующих полномочий, все-таки совершает в интересах всех товарищей сделку либо от их имени, либо от своего собственного. Если у такого лица имелись достаточные основания полагать, что эти сделки действительно необходимы в интересах всех товарищей, оно вправе требовать компенсации понесенных при этом расходов. С другой стороны, если при этом возникли убытки на стороне других товарищей они также вправе требовать их возмещения от совершившего сделки участника.

Распределение прибылей и убытков (расходов) от деятельности простого товарищества производится пропорционально стоимости вкладов участников в общее дело, если иное не предусмотрена договором (ст. 1046. 1048 ГК РФ). Прибыль – это не только денежные приобретения (доходы), но и приращение имущества в натуральной форме (например,

плоды). В зависимости от вида простого товариществ получение и распределение прибыли может быть как главной целы совместной деятельности (коммерческое товарищество), так и случайным фактором (некоммерческое товарищество). Но и в том, и в другом случае действует общее правило о соответствии доли распределяемой прибыли величине вклада в общее дело.

Конечный результат, для достижения которого заключен договор некоммерческого товарищества (например, договор о долевом строительстве многоквартирного дома), прибылью в строгом смысле слова не является. Иное толкование противоречило бы понятию некоммерческого товарищества. Поэтому раздел между товарищами имущества (квартир), созданного в результате такой совместной деятельности, осуществляется по правилам п.1 ст. 1043 и ст. 252 ГК РФ, а не ст. 1046 ГК РФ.

5.

Она определяется следующими обстоятельствами:

а) характером осуществляемой деятельности (коммерческое или некоммерческое товарищество);

б) спецификой мер гражданско-правовой ответственности и оснований их применения (внедоговорная ответственность, ответственность перед третьими лицами по совершенным сделкам, ответственность перед другими товарищами по договору простого товарищества);

в) фактом прекращения договора простого товарищества. Ответственность товарищей по общим для них обязательствам перед третьими лицами обычно является солидарной. Столь жесткая позиция законодателя обусловлена необходимостью защиты интересов кредиторов товарищей. Ведь в условиях долевой ответственности получение кредиторами удовлетворения зависело бы от платежеспособности каждого из участников простого товарищества.

Солидарная ответственность перед третьими лицами установлена законом для участников договора коммерческого товарищества (во всех случаях), для участников некоммерческого товарищества – только по внедоговорным обязательствам (ст. 1047 ГК РФ), а для участников любых товариществ – с момента прекращения соответствующего договора товарищества (п. 2 ст. 1050 ГК РФ). Указанные нормы являются императивными и не могут быть изменены соглашением сторон. Таким образом, долевой характер носит лишь ответственность участников некоммерческого товарищества перед третьими лицами по договорам,

заключенным и надлежаще исполненным до момента прекращения товарищества.

В отношениях между самими участниками товарищества (коммерческого и некоммерческого) господствует принцип долевой ответственности, что вполне соответствует цивилистической традиции. По всем взаимным обязательствам, вытекающим из договора простого товарищества, стороны несут долевую ответственность пропорционально стоимости своих вкладов в общее дело.

6.

Прекращение договора простого товарищества происходит по основаниям, перечисленным в ст. 1050 ГК РФ. Условно эти основания можно разделить на несколько групп.

Прекращение договора вследствие прекращения правосубъектной личности одного из товарищей вполне оправданно, поскольку отношения товарищей носят лично-доверительный характер. Поэтому смерть гражданина, ликвидация или реорганизация юридического лица (абз. 3 п.1 ст. 1050 ГК РФ), объявление одного из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (абз. 1 п.1 ст. 1050 ГК РФ) по общему правилу прекращают действие договора. Однако самим договором или последующим соглашением товарищей может быть предусмотрено сохранение многостороннего договора в силе между оставшимися товарищами. Также договор или последующее соглашение может предусматривать возможность замены умершего гражданина или прекратившего свою деятельность юридического лица их правопреемниками. В отсутствие таких соглашений правопреемник не вправе требовать принятия его в Договор простого товарищества и может осуществить лишь выдел доли правопредшественника в порядке ст. 1049 ГК РФ.

Ухудшение финансового положения одного из товарищей в результате объявления его несостоятельным (абз. 2 п.1 ст. 1050 ГК РФ) или его доли в общем имуществе по требованию кредитора (ст. 1049 ГК РФ) приводит к снижению уровня финансовых гарантий кредиторе товарищества. С другой стороны, это увеличивает бремя возможны неблагоприятных последствий для остальных участников договора поэтому в указанных случаях договор простого товариществ прекращается, если только соглашением товарищей не предусмотрен сохранение его в силе между оставшимися участниками.

Выход одного из товарищей из договора возможен как в отношении договора, заключенного на срок или с указанием цели в качеств отменительного условия (абз. 5 п.1 ст. 1050 и ст. 1052 ГК РФ), так и

отношении бессрочного договора товарищества (абз. 4 п.1 ст. 1050 ст. 1051 ГК РФ). Однако досрочный выход из договора, заключенного указанием срока или цели в качестве отменительного условия, являете его нарушением и влечет гражданско-правовую ответственность в форм возмещения убытков в полном объеме. Лишь при наличии уважительных причин для досрочного выхода из договора выходящий участниц ограничивается возмещением реального ущерба, причиненного остающимся товарищам (ст. 1052 ГК РФ).

Выход из бессрочного договора простого товарищества является действием правомерным и не влечет за собой мер ответственности. Но в этом случае выходящий участник должен заявить об отказе от договора не менее чем за три месяца до даты предполагаемого выхода. Ограничение или отказ от права на выход из бессрочного договора простого товарищества ничтожны (ст. 1051 ГК РФ).

Во всех случаях выхода одного из товарищей из договора оставшиеся участники могут условиться о сохранении договора между ними в силе.

К иным правомерным основаниям прекращения договора относятся истечение его срока (абз. 6 п.1 ст. 1050 ГК РФ), а также достижение цели, являвшейся его отменительным условием. Договор простого товарищества может прекращаться также и по другим основаниям установленным гл. 26 и ст. 450, 451 ГК РФ, с учетом того, что этот договор может быть и многосторонним.

Прекращение договора простого товарищества приводит к разделу имущества, находившегося в общей долевой собственности, в порядке, установленном ст. 252 ГК РФ. При этом участник, внесший в качестве вклада в общую собственность индивидуально-определенную вещь, вправе требовать возврата ему этой вещи, если она сохранилась в натуре и если такая передача не ущемит интересов других товарищей и кредиторов (абз. 4 п.2 ст. 1050 ГК РФ). Вещи, которые передавались товарищам только во владение и (или) пользование, возвращаются по принадлежности без особого вознаграждения, если иное не предусмотрено договором товарищества.

Контрольные вопросы

1. Как определить понятие договора простого товарищества? В чем его особенности по сравнению с другими гражданско-правовыми договорами?
2. Какие условия являются необходимыми для договора простого товарищества? Какими правами обладают участники договора простого товарищества и какие несут обязанности?
3. Что такое вклады участников в простое товарищество? Каков правовой режим имущества участников договора простого товарищества?
4. Какие известны виды договоров простого товарищества?

Лекция 23.

ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ИГР И ПАРИ

1. Правовая сущность публичного обещания награды.
2. Публичный конкурс.
3. Требования, связанные с организацией игр и пари и участием в них.

1.

Сущность публичного обещания награды раскрывается в п. 1 ст. 1055 ГК РФ, согласно которому: «Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения». Это легальное определение обязательства публичного обещания награды.

Можно выделить два фактора возникновения обязанности выплатить награду:

1) данная обязанность возникает независимо от факта совершения соответствующих действий в связи со сделанным объявлением.

2) данная обязанность возникает при условии возможности установления лица, сделавшего такое обещание.

Лицо, которое отозвалось на обещание, вправе потребовать подтверждение обещания в письменном виде. Если выяснится, что обещание награды в действительности не было сделано указанным в нем лицом, то лицо, отозвавшееся на обещание, несет риск последствий не предъявления этого требования. Если в публичном обещании награды не указан размер награды, то он определяется по соглашению сторон, а при не достижении соглашения – судом.

Если действие, указанное в обещании, совершили несколько лиц и невозможно определить их очередность, то право на получение награды имеет лицо, совершившее действие первым. Такой же порядок предусмотрен при совершении действия двумя и более лицами одновременно.

Соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а при

возникновении спора – судом, если иное не предусмотрено в объявлении о награде или не вытекает из характера указанного в нем действия.

Лицо, объявившее о выплате награды, может в такой же форме отказаться от данного обещания, за исключением следующих случаев:

В самом объявлении предусмотрена недопустимость отказа или это вытекает из обещания.

Установлен определенный срок для совершения действия, за которое обещана награда.

К моменту объявления об отказе в выплате награды одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие.

Необходимо отметить, что лицо, отменившее публичное обещание награды, обязано возместить отозвавшимся лицам расходы, понесенные ими при совершении указанных в объявлении действий, но только в пределах размера награды.

2.

Обязательство публичного конкурса урегулировано главой 57 ГК РФ (ст.ст. 1057-1061). Суть публичного конкурса раскрывается в п.1 ст. 1057 ГК РФ, согласно которому: «Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем». Требования, предъявляемые к публичному конкурсу, состоят в следующем:

Публичный конкурс должен быть направлен на достижение общественно полезных целей.

Объявление о публичном конкурсе должно содержать условия о существе задания, о критериях и порядке оценки результатов работы и иных достижений, о месте, о порядке и о сроках их представления, о размере и о форме награды, о порядке и сроках объявления результатов конкурса. Это обязательные условия объявления конкурса, однако, могут быть включены и другие условия.

В ГК РФ установлен порядок изменений условий отмены публичного конкурса, состоящий в следующем. Лицо, объявившее публичный конкурс, вправе изменить условия конкурса или вообще его отменить только в течение первой половины установленного для предъявления работ срока. Извещение об этом производится тем же способом, что и объявление конкурса. При этом, лицо, объявившее о конкурсе, обязано возместить расходы лицу, которое выполнило предусмотренную в

условиях работу до момента, когда стало или должно было стать известно об изменении условий публичного конкурса или его отмене. Однако, лицо, объявившее конкурс, освобождается от вышеназванной обязанности. если докажет, что указанная работа была выполнена не в связи с публичным конкурсом (в частности, до объявления о конкурсе или заведомое несоответствие условиям конкурса). Если нарушены все вышеперечисленные условия, то лицо, объявившее конкурс, обязано выплатить награду тем лицам, которые выполнили работу, удовлетворяющую указанную в объявлении условиям.

Решение о выплате награды должно быть вынесено и сообщено участникам публичного конкурса в сроки и в порядке, установленные в объявлении о конкурсе. Если совместно двое и более лиц выполнили работу и достигли указанных в объявлении результатов, то награда распределяется между ними согласно достигнутому соглашению, при недостижении соглашения, определяется судом.

Если иное не предусмотрено условиями конкурса и его предмет составляют создание произведения науки, литературы или искусства, то лицо, объявившее публичный конкурс, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной награды, договора об использовании соответствующего произведения с выплатой ему за это вознаграждение.

3.

Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите, за исключением требований лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требований, указанных в п. 5 ст. 1063 ГК РФ.

На требования, связанные с участием в сделках, предусматривающих обязанность стороны или сторон сделки уплачивать денежные суммы в зависимости от изменения цен на товары, ценные бумаги, курса соответствующей валюты, величины процентных ставок, уровня инфляции или от значений, рассчитываемых на основании совокупности указанных показателей, либо от наступления иного обстоятельства, которое предусмотрено законом и относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит, правила настоящей главы не распространяются.

Указанные требования подлежат судебной защите, если хотя бы одной из сторон сделки является юридическое лицо, получившее лицензию на осуществление банковских операций или лицензию на

осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, либо хотя бы одной из сторон сделки, заключенной на бирже, является юридическое лицо, получившее лицензию, на основании которой возможно заключение сделок на бирже.

Требования, связанные с участием граждан в указанных в настоящем пункте сделках, подлежат судебной защите только при условии их заключения на бирже.

Отношения между организаторами лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и других основанных на риске игр – Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, лицами, а для лотерей – юридическими лицами, получившими от уполномоченного государственного или муниципального органа право на проведение таких игр в порядке, установленном законом, - и участниками игр основаны на договоре.

В случаях, предусмотренных правилами организации игр, договор между организатором и участником игр оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа, а также иным способом.

Предложение о заключении договора, предусмотренного пунктом 1 настоящей статьи, должно включать условия о сроке проведения игр и порядке определения выигрыша и его размере.

В случае отказа организатора игр от их проведения в установленный срок участники игр вправе требовать от их организатора возмещения понесенного из-за отмены игр или переноса их срока реального ущерба.

Лицам, которые в соответствии с условиями проведения лотереи, тотализатора или иных игр признаются выигравшими, должен быть выплачен организатором игр выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр размере, форме (денежной или в натуре) и срок, а если срок в этих условиях не указан, не позднее десяти дней с момента определения результатов игр либо в иной срок, установленный законом.

В случае неисполнения организатором игр указанной в пункте 4 настоящей статьи обязанности участник, выигравший в лотерее, тотализаторе или иных играх, вправе требовать от организатора игр выплаты выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора.

Контрольные вопросы

1. Какие виды действий необходимо иметь в виду при раскрытии понятия «обязательства из односторонних действий» и какова природа этих действий? Известны ли случаи возникновения данных обязательств из сложного фактического состава?

2. Что понимается под договорами игры и пари? Кто является участником этих договоров, каково их содержание, в какой форме и каком порядке они должны заключаться?
3. При каких условиях договоры игры и пари порождают обязательства, подлежащие судебной защите?
4. Каковы источники гражданско-правового регулирования отношений по организации и проведению лотерей, тотализаторов и других игр, проводимых публичным образованием или с его разрешения?
5. Что понимается под договором лотереи?
6. Кто является участником договора лотереи, каково его содержание, условия, порядок и форма заключения?
7. Какова юридическая природа лотерейного билета?

Лекция 24.

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

1. Общие основания ответственности за причинение вреда
2. Компенсация морального вреда

1.

Вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда. Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда. Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены ее пределы. Вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, должен быть возмещен лицом, причинившим вред. Суд может возложить обязанность возмещения вреда на лицо, в интересах которого действовал причинивший вред.

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. При причинении гражданину увечья или ином повреждении

его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья. При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда).

Возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Суммы выплачиваемого гражданам возмещения вреда при повышении стоимости жизни подлежат индексации. Возмещение вреда производится ежемесячными платежами. В случае реорганизации юридического лица обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник. В случае ликвидации юридического лица соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему. Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы.

Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и т.п.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Обязанность возмещения вреда возлагается на юридическое лицо или гражданина, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления либо на ином законном основании.

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников (столкновение транспортных средств и т.п.) третьим лицам. Вред, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцам, возмещается на общих основаниях.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами. За вред, причиненный малолетним, отвечают

его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществляющего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред. В случае, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или частично его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещает его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор, по возмещению вреда, не прекращается в случае последующего признания его дееспособным.

Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, следствия, прокуратуры и суда. Вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта РФ или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, не повлекший последствий, возмещается за счет соответствующей казны. Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается в случае, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

В случаях, когда вред подлежит возмещению за счет казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниципального образования, от имени казны выступают соответствующие финансовые органы.

2.

Жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные права, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателями. Если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные обстоятельства. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие внедоговорных обязательств и их видов?
2. Какие основные признаки, определяют место внедоговорных обязательств в системе обязательственного права наряду с договорными обязательствами?
3. Как соотносятся между собой понятия «обязательства из причинения вреда» и «ответственность за причиненный вред» в доктрине и законодательстве?
4. Каким образом разграничиваются сферы действия договорных и деликтных обязательств?
5. Каковы основание и условия деликтной ответственности?
6. Проблема состава гражданского правонарушения, оценка аргументов сторонников и противников этой идеи.
7. Как соотносятся между собой понятия «вред», «ущерб», «убытки»?

Лекция 25.

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

1. Условия обязательства из неосновательного обогащения.
2. Основания возникновения обязательства.
3. Виды обязательств из неосновательного обогащения.

4. Соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав.
5. Содержание обязательства из неосновательного обогащения.
6. Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату.

1.

Понятие обязательства из неосновательного обогащения регулируются ст.ст. 1102-1109 ГК РФ. Они являются самостоятельным видом обязательств, сфера применения которых определяется как особенностями оснований их возникновения, так и спецификой их содержания.

Для возникновения обязательств, предусмотренных ст. 1102 ГК РФ, необходимо чтобы обогащение одного лица произошло за счет другого, во-первых и чтобы такое обогащение произошло при отсутствии к тому законных оснований или последующем их отпадении, во-вторых. При этом не имеет значения, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения обогатившегося, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли. Т.е. важен объективный результат: наличие неосновательного обогащения (сбережения) имущества без должного правового основания.

Употребленный в ст. 1102 ГК РФ термин «обогащение» означает приобретение или сбережение имущества обогатившимся. Такое обогащение должно произойти за счет другого, в результате чего то, что хорошо для одной стороны, становится плохим для другой. Иначе говоря, приобретение или сбережение имущества одним лицом явилось результатом соответствующего уменьшения имущества другого лица. Но далеко не всякое обогащение за счет другого приводит к возникновению рассматриваемых обязательств. Необходимо, чтобы обогащение произошло при отсутствии к тому законных оснований. Неосновательность обогащения является вторым необходимым условием возникновения обязательств, предусмотренных ст. 1102 ГК РФ. Обогащение признается неосновательным, если приобретение или сбережение имущества одним лицом за счет другого произошли при отсутствии к тому предусмотренных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований. Под этими основаниями следует понимать разного рода юридические факты, дающие субъекту основание (титул) на получение имущественного права.

Такие юридические факты названы в ст.8 ГК РФ. Например, наследник увеличивает свое имущество за счет наследодателя, но здесь нет неосновательного обогащения, так как в силу закона в случае смерти лица его имущество переходит к другим лицам – его наследникам (ст. 527

ГК РФ 1964 г.). Одаряемый также увеличивает свое имущество за счет дарителя, но и в этом случае нельзя говорить о неосновательности обогащения, поскольку увеличение имущества одаряемого основано на договоре дарения (ст. 572 ГК РФ). Такой же характер носят доходы от выигрышей по облигациям или денежным вкладам, дивиденды по акциям, приобретение имущества в результате прощения долга (ст. 415 ГК РФ) и др. Получение же поставщиком вторичной оплаты за поставленную продукцию, напротив, признается неосновательным, так как оно не основано ни на законе, ни на договоре поставки. Следует при этом различать приобретение права (имущества) по закону и приобретение права (имущества) при отсутствии к тому законных оснований. В приведенном примере покупатель, оплачивая по ошибке вторично полученную продукцию, перечислил в банк, обслуживающий поставщика, соответствующую сумму. Поставщик приобрел определенное имущественное право – право требования к банку о выдаче ему перечисленной на его счет суммы.

Следовательно, он обогатился (приобрел право) за счет покупателя. Однако обогатился он, хотя и по закону, но при отсутствии законного основания, поскольку вытекающая из договора поставки обязанность покупателя по оплате продукции была им исполнена первоначальной оплатой и к моменту вторичной оплаты уже не существовала. Обогащение будет неосновательным не только при условии отсутствия соответствующего основания в момент приобретения имущества, как это имело место в приведенном примере вторичной оплаты поставленной продукции, но и тогда, когда первоначально такое основание было, но в дальнейшем отпало. Так, возмещение, полученное за утраченный, но впоследствии обнаруженный груз, подлежит возврату транспортной организации как неосновательное обогащение, поскольку грузополучатель обязан принять такой груз (ст. 154 УЖД). Точно также получение имущества по завещанию будет неосновательным, если завещание признано недействительным. Неосновательным станет и получение имущества по договору дарения, если по основаниям, предусмотренным законом, дарение будет отменено (ст. 578 ГК РФ).

Как и в других обязательственных правоотношениях, элементами рассматриваемых обязательств являются субъекты, предмет (объект) и содержание.

Субъекты обязательства: лицо, которое неосновательно приобрело либо сберегло имущество (должник), и тот, кто имеет право на получение от должника неосновательно приобретенного или сбереженного (кредитор). И должником, и кредитором могут быть как граждане, в том числе недееспособные (поскольку неосновательное обогащение может

иметь место независимо от воли обогатившегося), так и юридические лица независимо от характера их правосубъектности.

Объектом обязательства из неосновательного обогащения является действие неосновательно обогатившегося (должника) по возврату потерпевшему (кредитору) неосновательно приобретенного или сбереженного. Не исключены, однако, случаи, когда неосновательно обогатившемуся не противостоит конкретный потерпевший (физическое или юридическое лицо), за счет которого произошло обогащение (например, доходы от занятия запрещенным промыслом, в частности, браконьерства).

В таких случаях неосновательное обогащение взыскивается в доход бюджета либо, по указанию закона, в доход соответствующей организации. В доход бюджета взыскивается неосновательное обогащение и в тех случаях, когда лицо, за счет которого произошло обогащение, утратило право на соответствующее имущество. Таковы, в частности, случаи взыскания денежных сумм или иного имущества, полученного в качестве взятки.

Содержанием рассматриваемого обязательства являются право потерпевшего требовать возврата неосновательного обогащения (в натуре или путем компенсации) от обогатившегося и обязанность последнего возвратить неосновательно полученное (сбереженное) потерпевшему.

2.

Для возникновения обязательств, предусмотренных ст. 1102 ГК РФ, важен сам факт неосновательного обогащения, а не конкретное основание, по которому это произошло. Им могут быть самые различные юридические факты, как предусмотренные, так и не предусмотренные законом. В качестве таких фактов могут выступать и правомерные, и неправомерные действия как самого обогатившегося, так и потерпевшего или третьих лиц. Ими могут быть и явления природы, и поведение животных, и любые другие обстоятельства, в результате которых происходит неосновательное обогащение одного лица за счет другого. Таким основанием может быть и судебное постановление. Для квалификации обязательства по ст. 1102 ГК РФ решающее значение имеет не характер поведения приобретателя (правомерное или противоправное) и не природа юридических фактов, вызвавших возникновение этого обязательства (сделки, события или поступки), а отсутствие установленных законом или сделкой оснований для приобретения или сбережения имущества.

Все жизненные обстоятельства, в результате которых может произойти неосновательное обогащение, в нормативном порядке предусмотреть невозможно. Поэтому основания возникновения

обязательств из неосновательного обогащения в законе не перечислены, а лишь в обобщенной форме выражены вот. 1102 ГК РФ, согласно которой правила, предусмотренные гл. 60 ГК РФ, применяются независимо от того, явимтесь ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли. Исходя из принципа, на который опирается ст. 1102 ГК РФ (никто не вправе обогащаться за чужой счет без установленного законом или сделкой основания) неосновательность обогащения делает его объективно противоправным. Из этого, однако, вовсе не следует, что неосновательное обогащение во всех случаях является результатом противоправного поведения обогатившегося. Ясно, что при таком понимании институт неосновательного обогащения лишался бы самостоятельного значения и поглощался бы обязательствами, возникающими вследствие причинения вреда.

Однако совершенно очевидно, что во многих случаях вывод о противоправном характере действий, результатом которых стало неосновательное обогащение, был бы необоснованным. Во-первых, потому что, как уже указывалось, неосновательное обогащение может не только явиться следствием поведения человека, но и произойти под воздействием природных сил, поведения животных и т.д. Во-вторых, неосновательное обогащение нередко становится результатом поведения самого потерпевшего, которое приводит к потерям в его имуществе и соответствующему сбережению в имуществе обогатившегося. В-третьих, неосновательное обогащение может явиться результатом действий третьих лиц, например, при ошибочном вручении денежного перевода однофамильцу действительного адресата либо при исполнении обязательства за должника третьим лицом. Наконец, в-четвертых, даже если неосновательное обогащение это следствие поведения самого обогатившегося, оно далеко не всегда безупречно, особенно когда неосновательное обогащение становится результатом отпадения первоначально вполне законного основания приобретения имущества.

Таким образом, неправомерность поведения не относится ни к обязательным, ни даже к характерным условиям неосновательного обогащения. Объективная противоправность неосновательного обогащения выражается в самом факте умаления охраняемых законом имущественных интересов потерпевшего. Положение же приобретателя характеризуется как неправомерное состояние, в силу чего он и обязан возвратить приобретенное (сбереженное) за счет другого имущество.

3.

Закон различает два способа возникновения неосновательных выгод у одного лица за счет другого: неосновательное приобретение и неосновательное сбережение имущества. Соответственно различаются и два вида обязательств из неосновательного обогащения: а) обязательства из неосновательного приобретения имущества и б) обязательства из неосновательного сбережения имущества. Приобретение имущества вообще означает приобретение какого-либо имущественного права. Неосновательное приобретение имеет место при поступлении имущества в хозяйственную сферу приобретателя без возникновения права на него или даже при возникновении права, но без достаточного к тому основания. Например, имущество оказывается потребленным (деньги израсходованы, строительные материалы вмонтированы в построенное сооружение и т. п.), либо имущество, хотя и сохранилось, но уже смешалось с имуществом приобретателя и не может быть выделено из массы однородных вещей (как это, в частности, и имело место при смешения леса двух сплавных организаций в результате половодья).

В отличие от приобретения, которое всегда означает увеличение наличного имущества приобретателя при неосновательном сбережении объем его имущества остается прежним, хотя и должен был уменьшиться, если бы не наступит юридический факт, породивший рассматриваемое обязательство. Однако не всякое сбережение в имуществе должника приводит к возникновению обязательства, предусмотренного ст. 1102 ГК РФ. Не образуют неосновательного сбережения, например, невозврат долга иди неоплата покупателем продукции, подученной по договору поставки.

Точно также не является неосновательным сбережением в смысле ст. 1102 ГК РФ неуплата алиментов или неисполнение должником обязанности по возмещению вреда, причиненного правонарушением, поскольку в этих и других подобных случаях должник обязан понести имущественные потери (вернуть долг, уплатить покупную цену за полученную продукцию, выплатить алименты, возместить причиненный ущерб и т.д.).

4.

В силу положений ст. 1103 ГК РФ неосновательное обогащение приобретает характер общей защитной меры, которая может использоваться наряду (одновременно) с другими названными в статье требованиями. Такое решение расширяет сферу применения института неосновательного обогащения и повышает его правовое воздействие. Иное может быть установлено ГК РФ, другими законами и правовыми актами, а также вытекать из существа отношений сторон.

Обязательства из неосновательного обогащения, именуемые кондикционными (в переводе с латинского возврат утраченного по ошибке), относятся к числу охранительных, внедоговорных по своей природе правоотношений, обеспечивая потерпевшему, имущественная сфера которого уменьшилась в результате неосновательного обогащения за его счет другого лица, восстановление его имущественной сферы путем возврата ему имущества неосновательно обогатившимся, обязательства из неосновательного обогащения имеют своей задачей защиту имущественных прав и интересов граждан и организаций. Тем самым у них есть черты сходства с другими охранительными правоотношениями гражданского права.

По способу защиты интересов потерпевшего они сходны, с одной стороны, с виндикацией, с другой – с обязательствами из причинения вреда. Во-первых, как и при виндикации, при неосновательном обогащении имущество потерпевшего возвращается ему нередко в натуре. Во-вторых, кроме возврата имущества, потерпевший вправе требовать от неосновательно обогатившегося возврата доходов, которые он извлек или должен был извлечь при неосновательном пользовании его имуществом с того времени, когда обогатившийся узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. Как и в обязательствах из причинения вреда, потерпевший при неосновательном обогащении вправе требовать возмещения ему убытков по принципу полного возмещения. Но между сравниваемыми институтами есть и существенные различия, что и позволяет выделять обязательства из неосновательного обогащения в самостоятельный вид обязательств.

Более подробно рассмотрим вопрос о соотношении обязательства из неосновательного обогащения и виндикации. Во-первых, в отличие от виндикации, при которой собственнику (титульному владельцу) возвращается именно та сохранившаяся в натуре индивидуально-определенная вещь, владения которой он лишился, при неосновательном обогащении потерпевшему возвращается не то же самое, а такое же имущество из числа однородных вещей. Во-вторых, если при виндикации собственник (титульный владелец) вправе истребовать свое имущество от добросовестного возмездного приобретателя только при том условии, что оно выбыло из его владения помимо его воли (похищено, утеряно или выбыло из обладания иным путем, не зависящим от воли собственника), то при неосновательном обогащении потерпевшему возвращается такое же имущество независимо от того, каким путем выбыло имущество, составляющее предмет обогащения из его владения. Наконец, в-третьих, для удовлетворения виндикационного иска необходимо, чтобы истребуемая вещь была приобретена лицом, от которого она истребуется.

Требование из неосновательного обогащения может иметь место не только при приобретении, но и при сбережении имущества за счет другого лица. Необходимо учитывать, что в случаях истребования имущества из чужого незаконного владения порядок расчетов между сторонами определен ст. 303 ГК РФ и ее особые правила как специальная норма должны иметь имущества перед положениями гл. 60 ГК РФ о неосновательном обогащении.

Различия между обязательствами из причинения вреда и из неосновательного обогащения, как это вытекает из самого их названия, относятся, прежде всего, к основаниям их возникновения. В основании обязательств из причинения вреда, как правило, лежит деликт (правонарушение). Неосновательность же обогащения может опираться на самые различные основания, в том числе на правомерные действия (поступки), события, поведение животных и т.д. В связи с этим за исключением случаев, указанных в законе, обязательства из причинения вреда возникают только при наличии вины причинителя вреда (лица, отвечающего за его поведение).

Для возникновения же обязательств, предусмотренных ст. 1102 ГК РФ, вина не имеет значения, важен сам факт безвозмездного перехода имущества от одного лица к другому или сбережения имущества одним лицом за счет другого при отсутствии к тому правовых оснований. Рассматриваемые обязательства различаются по субъектному составу. В обязательствах из причинения вреда наряду с лицом, обязанным к возмещению вреда, всегда есть и конкретный потерпевший – кредитор, в пользу которого и взыскивается соответствующее возмещение. В отличие от этого, при неосновательном обогащении такого «потерпевшего» может и не быть, и тогда неосновательное обогащение взыскивается в доход бюджета. Кроме того, при неосновательном обогащении должником всегда является обогатившийся.

В случаях же причинения вреда в качестве должника нередко выступает не сам причинитель вреда, а третье лицо, на которое закон возлагает обязанность по возмещению причиненного вреда. Различия между рассматриваемыми обязательствами относятся также к их содержанию. Обязательства из причинения вреда обеспечивают восстановление имущественной сферы потерпевшего в том состоянии, в каком она находилась до правонарушения, по принципу полного возмещения. В этом случае возмещение равно ущербу. При неосновательном же обогащении нет соответствия имущественной выгоды приобретателя потерям потерпевшего: последнему ущерб возмещается только в том размере, в каком должник обогатился. Различна и юридическая природа восстановительных мер в сравниваемых

обязательствах. Возмещение вреда по правилам гл. 59 ГК РФ обычно является мерой ответственности, в то время как обязанность неосновательно обогатившегося возвратить приобретенное или сбереженное потерпевшему не относится к мерам ответственности, поскольку в этом случае должник не несет никаких имущественных потерь. Не исключена, конечно, ситуация, когда неосновательное обогащение является результатом правонарушения (деликта).

Неосновательное обогащение может возникнуть и в сфере договорных отношений. Но это не меняет его внедоговорной природы, ибо охватываемые ст. 1102 ГК РФ отношения возникают за пределами обязанностей по договору. Их основанием является не договор, а иные юридические факты – односторонние сделки, фактические действия, юридические поступки и др., не составляющие содержания обязанности стороны по договору (вторичная оплата уже оплаченной продукции; исполнение обязанности одной стороны по договору третьим лицом, которое не связано с обогатившимся договорным обязательством; отпадение основания, по которому было исполнено обязательство), что прямо предусмотрено п. 3 ст. 1103 ГК РФ.

В этом пункте ст. 1103 говориться о возврате исполненного в связи с обязательством и, следовательно, речь идет не об исполненном в силу обязательства, а о таких случаях исполнения, которые явно выходят за рамки содержания обязательства, хотя с ним и связаны. Сюда могут быть отнесены отгрузка незаказанного товара, передача в составе арендуемого имущества объектов, не обусловленных договором, и другие аналогичные ситуации.

Последствия нарушения в договоре купли-продажи условий о количестве и ассортименте под действие п.3 ст. 1103 ГК РФ не подпадают, т.к. они определены в ст.ст. 466, 468 ГК РФ. Правило п. 1 ст. 1103 ГК РФ о применении института неосновательного обогащения при возврате исполненного по недействительной сделке не может применяться к случаям недействительности сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ), когда исполнение по такой сделке взыскивается в доход РФ и отношения носят характер конфискации. Аналогично – в других случаях недействительности сделки, когда исполнение взыскивается в доход РФ (ст. 179 ГК РФ).

5.

Содержание требования определяется характером и размером неосновательно приобретенного или сбереженного и зависит от того, есть ли возможность возвратить неосновательно приобретенное или сбереженное имущество в натуре. Если такая возможность существует,

имущество, составляющее неосновательное обогащение, должно быть возвращено потерпевшему в натуре (принцип натуральной реституции – п. 1 ст. 1104 ГК РФ). Статья 1104 ГК РФ относится к случаям, когда неосновательное обогащение имеет материальную форму и сохранилось у приобретателя. При отсутствии такой возможности компенсируется его стоимость на момент приобретения (п. 1 ст. 1105 ГК РФ), а при обогащении путем неосновательного получения права или услуг – применяются правила ст. 1106 ГК РФ. Еще раз подчеркнем, что расходы по возврату неосновательного обогащения в натуре должны быть возмещены приобретателем. Хотя в законе и говорится о возврате неосновательно приобретенного, потерпевшему возвращается не то же самое имущество, которого он лишился, а такое же равноценное имущество. Поэтому даже в тех случаях, когда предметом обогащения явилась индивидуально-определенная вещь, возврату по основаниям п. 1 ст. 1104 ГК РФ подлежит не та же самая вещь, а равноценный ее заменитель. Если бы вещь, индивидуализированная тем или иным способом, сохранилась в натуре, то это означало бы, что она не вошла в состав имущества приобретателя, и он не стал ее собственником, поскольку приобрел ее неосновательно. В то же время действительный ее собственник не утратил своего права на вещь и может истребовать ее по правилам виндикации (ст.ст. 301-303 ГК РФ).

Исключение составляют случаи возврата имущества, полученного по основанию, впоследствии отпавшему, что чаще всего бывает при универсальном правопреемстве (например, имущество, полученное по завещанию, впоследствии признанному недействительным, или при отмене дарения в соответствии с п. 5 ст. 578 ГК РФ). За пределами этих случаев при возврате неосновательно приобретенного речь идет о передаче потерпевшему не той же самой, а такой же вещи из числа однородных вещей. В соответствии с этим под невозможностью возврата неосновательно приобретенного в натуре (о чем говорится в п. 1 ст. 1105 ГК РФ) понимается отсутствие однородных вещей. Единственным способом удовлетворения требований потерпевшего в таком случае является денежная компенсация неосновательно им утраченного, исходя из действительной стоимости имущества. Это, конечно, не исключает возможности предоставления потерпевшему с его согласия не такого же (как предмет обогащения), а другого (по роду и качеству), но равноценного имущества. Последующее изменение стоимости имущества может вызываться как периодическими конъюнктурными колебаниями рыночных цен, так и общими инфляционными процессами.

Эти факторы никак не зависят от поведения сторон. Определение цены за неосновательное пользование чужим имуществом или услугами, о

чем говорится в п.2 ст.1105, может вызвать трудности. В этих случаях может быть использовано правило п.3 ст.424 ГК РФ о применении цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы и услуги. При возврате имущества в натуре приобретатель отвечает за всякие, в том числе и случайные, недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность. Простая неосторожность не учитывается. Из этого следует, что недобросовестный приобретатель отвечает за всякие недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества независимо от вины с момента обогащения (п. 1 ст. 1104 ГК РФ).

Обязанность по возврату имущества или компенсации его стоимости должна быть исполнена приобретателем немедленно после того, как он узнал о неосновательности обогащения. В противном случае он обязан возместить потерпевшему убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества. Неосновательно приобретенное имущество может приносить доходы либо как естественное порождение самой вещи (приплод от животных и др.), либо на основе совершения гражданско-правовых сделок (сдачи имущества в аренду и др.). Поскольку неосновательным было приобретение (сбережение) самого имущества, неосновательным будет и получение доходов от него. Но закон признает извлечение доходов неосновательным лишь при условии, если приобретатель имущества знал или должен был знать о неосновательности его приобретения. В противном случае всякий приобретатель был бы поставлен в условия, исключающие возможность нормального хозяйственного использования находящегося в его владении имущества. Поэтому лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения (п. 1 ст. 1107 ГК РФ).

Доходы или иные выгоды, полученные им до этого времени, не подлежат возврату или возмещению. Но и после этого времени возврату или возмещению потерпевшему подлежат не все (как это следует из буквального текста п. 1 ст. 1107 ГК РФ) фактически полученные неосновательно обогатившимся доходы. При применении этой нормы следует исходить из того, что именно с этого времени обогатившийся должен был извлечь. Поэтому потерпевшему подлежат возврату или возмещению только те доходы, которые он сам в уровнях нормального

делового оборота, сложившихся обыкновений и при сравнимых обстоятельствах реально мог бы получить путем использования такого же количества вещей того же рода.

При пользовании, например, чужими денежными средствами это обычные проценты, а не все доходы, полученные в результате, например, умелой игры на бирже или при высокой степени риска удачного вложения средств в сомнительное предприятие. Другие доходы или выгоды, которые обогатившийся извлек из имущества в результате расчетливой деятельности, должны оставаться ему, если, конечно, они не явились следствием совершения им противозаконных сделок или иных действий, влекущих применение конфискационных мер. Именно так законодатель решает вопрос о возмещении потерпевшему доходов при неосновательном пользовании его денежными средствами.

Согласно п. 2 ст. 1107 ГК РФ на сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (ст. 395 ГК РФ) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

Проценты подлежат начислению в соответствии с правилами, установленными ст. 395 ГК РФ, поскольку к ней в п. 2 ст. 1107 ГК РФ имеется прямая ссылка. Лицо, воспользовавшееся чужими денежными средствами, должно уплатить потерпевшему за время пользования ими только узаконенные проценты. Другие доходы (выгоды), которые оно изрекло, умело и удачно пустив их в оборот, должны оставаться ему.

Этими же правилами должен определяться объем требований о возврате или возмещении потерпевшему доходов, фактически полученных обогатившимся, и в тех случаях, когда предметом обогащения являются не деньги, а другое имущество. При ином решении потерпевший сам может оказаться в положении неосновательно обогатившегося. Если, например, ошибочно собранный с соседнего участка урожай картофеля затем будет продан по цене, значительно превышающей среднерыночную, то возврат собственнику участка, с которого был собран картофель, всей суммы выручки привел бы к его обогащению в размере, составляющем разницу между вырученной суммой и среднерыночной ценой картофеля, на что в соответствующих условиях мог рассчитывать его собственник. В таком порядке определяется размер возмещения потерпевшему во всех случаях, когда обогатившийся не знал о неосновательности своего обогащения.

Если же лицо неосновательно использовало чужое имущество без намерения его приобрести либо пользовалось чужими услугами, оно должно возместить потерпевшему то, что сберегло вследствие такого

пользования, по цене, существовавшей в то время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило (п. 2 ст. 1105 ГК РФ). Если, например, энергоснабжающая организация нарушает требования, предъявляемые к качеству энергии, абонент вправе отказаться от оплаты такой энергии. В случае использования абонентом этой энергии после отказа от ее оплаты энергоснабжающая организация вправе требовать возмещения абонентом стоимости того, что он неосновательно сберег вследствие ее использования (п. 2 ст. 542 ГК РФ).

Неосновательное обогащение может выражаться в приобретении (сбережении) не только имущества, но и имущественных прав. В этих случаях содержание требования потерпевшего сводится к восстановлению неосновательно утраченного им права. В частности, лицо, передавшее путем уступки требования или иным образом принадлежащее ему право другому лицу на основании несуществующего обязательства, вправе требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право (ст. 1106 ГК РФ), аннулирования ранее совершенной сделки о передаче права, что в случае спора сторон делает необходимым обращение в суд. Расходы связанные с восстановлением прежнего положения, должны быть отнесены на лицо, отвечающее за неосновательную уступку требования или иную передачу права. В ином случае такие расходы должны нести в равных долях как потерпевший, так и приобретатель. Помимо восстановления прежнего положения между сторонами должны быть произведены соответствующие расчеты согласно правилам ст. 1107, 1108 ГК РФ.

Статья 1108 ГК РФ содержит новую норму — возмещение затрат на имущество, подлежащее возврату. Эта норма вытекает из существа сторон при неосновательном обогащении: никто не должен получить имущественную выгоду без надлежащего правового основания.

Имущество, составляющее предмет неосновательного обогащения, в процессе его эксплуатации или пользования им нередко требует определенных расходов (вещи — на их хранение и ремонт, животные — на их содержание и уход за ними и т. д.). Возврат в таких случаях потерпевшему имущества без учета произведенных на него расходов порождал бы «эффект бумеранга» и приводил бы в той или иной мере к неосновательному обогащению за чужой счет уже потерпевшего. Во избежание этого, при возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества или возмещении его стоимости приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения понесенных им на имущество необходимых затрат. Отметим, что подлежащие зачету выгоды, полученные приобретателем, могут включать полученные (но не

возможные) его доходы, а также и другие полученные выгоды, могущие быть выраженными в денежной форме.

6.

В случаях, прямо предусмотренных законом, имущество, переданное другому лицу, не может быть истребовано обратно как неосновательное приобретение. Перечень таких случаев указан в ст. 1109 ГК РФ. Среди них следует выделить прежде всего отношения, связанные с получением денежных сумм, предоставляемых гражданину в качестве средства к существованию. По этой причине не подлежат возврату неосновательно выплаченная заработная плата и приравненные к ней платежи (пенсии, пособия, стипендии и др.) при условии, что их выплата не явилась результатом счетной ошибки или недобросовестности со стороны получателя (например, представления ложных сведении о стаже работы, наличии иждивенцев, наличии тех или иных льгот и др.).

По той же причине и при тех же условиях не подлежат возврату суммы, незаконно выкаченные в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, не могут быть взысканы обратно суммы, выплаченные в большем, чем причитается получателю, размере или повторно по алиментным обязательствам и иные суммы, если для получившего они являются источником существования.

Содержащийся в статье 1109 перечень случаев, когда неосновательное обогащение не подлежит возврату, должен считаться закрытым и расширительному толкованию не подлежит. Получение незаконного порождает обязанность возвратить полученное лишь при условии, что имущество получено за счет того, кто понес соответствующие потери в имуществе. Бывает, однако, что лицу передается хотя и незаконное, но либо его имущество, либо имущество, подлежащее передаче ему в будущем. Обязанности возвратить полученное в таких случаях не возникает, поскольку нет потерпевшего, т. е. лица, за счет которого имущество получено. На этом основании не подлежит возврату как неосновательно приобретенное имущество, переданное во исполнение обязательства либо до наступления срока его исполнения, если обязательством не предусмотрено иное, либо по истечении срока исковой давности. В обоих этих случаях вообще нет неосновательного приобретения.

Передача имущества во исполнение обязательства до наступления срока его исполнения не приводит к получению незаконного, ибо, передавая имущество кредитору, должник, хотя и досрочно, выполняет свою, вытекающую из договора или из закона обязанность. Исполненное все равно подлежало бы передаче кредитору и потому он не вправе

требовать исполненное обратно, хотя бы он и не знал о досрочности исполнения: Это правило применяется во всех случаях досрочного исполнения обязательства, независимо от того, насколько принятие такого исполнения обязательно для кредитора (ст. 315 ГК РФ), если иное не предусмотрено самим обязательством.

Полученное кредитором при досрочном исполнении обязательства должником будет неосновательным обогащением, если обязательство отпало после того, как было исполнено одной стороной. Например, по договору подряда заказчик оплатил стоимость выполнения работ, но в процессе их выполнения предмет подряда случайно погиб, а риск случайной гибели предмета подряда лежал на подрядчике. При передаче имущества после истечения срока исковой давности также нет неосновательного приобретения на стороне кредитора. Наоборот, должник, не передавший имущество во исполнение обязательства, с истечением срока давности сам оказывается в положении неосновательно обогатившегося. Хотя закон, по общему правилу, и лишает такое обязательство исковой защиты, но не исключает его добровольного исполнения (ст. 206 ГК РФ). Возвращая имущество кредитору, должник исполняет свою не только моральную, но и правовую обязанность. Юридически он ничего не теряет, поскольку передает не свое, а принадлежащее кредитору имущество. Обязательство исполняется не за его (должника) счет, а потому и нет оснований для возврата переданного имущества.

В отношении правил, содержащихся в п.п. 1 и 2 , следует иметь ввиду, что переданное в этих случаях имущество может подлежать возврату, если обязательство будет признано в дальнейшем недействительным по основаниям, предусмотренным в § 2 гл.9 ГК РФ.

Закон (п. 4 ст. 1109 ГК РФ) исключает также требования о возврате как неосновательно полученных денежных сумм и иного имущества (термин имущество, как и в ст. 1102 ГК РФ, должен толковаться расширительно и включать также имущественные права), переданных во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности. И в этом случае, по существу, нельзя говорить о неосновательности приобретения. Таким достаточным основанием является добровольная и намеренная (без принуждения и не по ошибке) передача денег или иного имущества, если предоставивший деньги (иное имущество) знал об отсутствии своей к тому обязанности либо, передавая деньги (иное имущество), делал это с благотворительной целью. Но эти обстоятельства должны быть доказаны приобретателем.

Бремя доказывания недобросовестности гражданина, получившего названные в п.3 ст. 1109 денежные суммы, должно также лежать на стороне, требующей возврата таких денежных сумм. Гражданин должен считаться в этих случаях добросовестным.

Контрольные вопросы

1. Каковы общие условия возникновения обязательств из неосновательного обогащения?
2. Почему обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения, называют «кондикционными»?
3. Каково соотношение понятий «неосновательное приобретение» и «неосновательное сбережение»?
4. Каков объем обязанностей неосновательно обогатившегося лица?
5. Подлежат ли возмещению доходы от использования неосновательно приобретенного имущества?
6. Что понимается под «покушением на чужие права»?
7. В каких случаях неосновательное обогащение не подлежит возврату?
8. В чем отличие «правовой» ошибки от «фактической» ошибки?
9. Каковы последствия неосновательной передачи права другому лицу по несуществующему или недействительному обязательству?
10. Имеет ли приобретатель право на возмещение необходимых затрат по содержанию неосновательно приобретенного имущества?
11. Каково соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав (реституция, виндикация, возмещение вреда)?

ГЛОССАРИЙ

Абсолютные права (А.П.) - субъективные права, носителем которых противостоит определенное число обязанных лиц. Обязанность, которых состоит в воздержании от совершения действий, ущемляющих А.П. Закон защищает А.П. против всех и каждого, т.е. против неопределенного круга лиц. К числу абсолютных прав относятся некоторые имущественные права(например, право собственности), а также все личные имущественные права.

Автономная некоммерческая организация - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

Адрес - место жительство или местопребывания гражданина либо место нахождения юридического лица.

Актив - совокупность имущественных прав(имущество), принадлежащих физическому иди юридическому лицу.

Акты гражданского состояния - основные события в жизни человека, подлежащие обязательной регистрации в государственных органах (ЗАГСе). Актом гражданского состояния называется также сама запись об этих событиях.

Акцепт - ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт означает согласие принять предложение контрагента о заключении договора. Согласно ст. 438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычаев делового оборота или из денежных отношений деловых сторон.

Акционер - совладелец предприятия или организации, созданных в форме акционерного общества, владеющей акциями, подтверждающими размер его вклада в уставной капитал акционерного общества и дающее право на получение дивидендов (участник акционерного общества, владелец акций).

Акционерное общество (А.О.) - хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное количество акций, распределенных между акционерами. Участники А.О. (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Фирменное наименование А.О. должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным. Правовое положение А.О., права и обязанности акционеров определяются в соответствии с ГК РФ и Законом об акционерных обществах. Особенности правового

положения А.О., созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий.

Учредительным документом А.О. является его устав, утвержденный учредителями, помимо сведений, обязательных для учредительных документов любых юридических лиц, должен содержать условия о категориях выпускаемых акций, их номинальной стоимости и количестве; о размере уставного капитала общества; о правах акционеров; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в т.ч. о вопросах, решение по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

А.О. может быть создано одним лицом или состоит из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для общего сведения. А.О. не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Акция - ценная бумага, удостоверяющая долевое участие в предприятии, действующем в форме акционерного общества и дающая право на получение части его прибыли в виде дивидентов, на участие в управлении акционерным обществом и на части имущества, остающегося после его ликвидации.

Различают акции именные и на предъявителя. Выпуск акций на предприятии разрешается в определенном отношении к величине оплаченного уставного капитала эмитента в соответствии с нормативом, установленным Комиссией по ценным бумагам (Ф.З. «О рынке ценных бумаг»)

Антимонопольное законодательство (А.З.) -система правовых норм, призванных обеспечить защиту покупателя от монополии производителя путем установления экономических, организационных и иных ограничений и стимулов(система налоговых ставок, законодательное определение приоритетов при предоставлении кредитов, регулирование процессов ценообразования на предприятиях - монополистах, формирование благоприятных правовых условий для создания малых предприятий, поощрение добросовестной конкуренции, система юридических санкций за «сговор фирм», недостоверную рекламу и т.д.).

Антимонопольное законодательство в РФ представлено главным образом Законом о конкуренции и правовыми актами антимонопольных органов. Отдельные нормы А.З. содержатся в законах, указах Президента РФ, постановлениях правительства, подзаконных актах.

Аренда - предоставление какого-либо имущества (земли, оборудования, помещения и т.д.)во временное пользование за определенную плату на основе договора аренды.

Арендное предприятие - предприятие, которое образуется после заключения договора аренды между государственным органом и организацией арендаторов, формируемой по решению трудового коллектива. Действует на основе устава, утвержденного общим собранием и договором аренды. ГК РФ не называет арендное предприятие в качестве вида юридических лиц, но регулирует отношения, вытекающие из договора аренды предприятий (гл. 34 ГК РФ) как имущественного комплекса.

Аудиторская деятельность (АУДИТ) -предпринимательская деятельность аудиторов (аудиторских фирм) по осуществлению независимых вневедомственных проверок бухгалтерской(финансовой) отчетности, платежно-расчетной документации, налоговых деклараций и др. финансовых обязательств и требований субъектов экономической деятельности, а также по оказанию иных аудиторских услуг.

Основной целью аудиторской деятельности является установление достоверности бухгалтерской (финансовой) отчетности хозяйствующих субъектов и соответствия совершаемых или финансовых и хозяйственных операций нормативным актам, действующим в РФ.

Аукцион - 1) способ продажи товаров с публичного торга покупателю, который предлагает наивысшую цену. Аукционная продажа может быть принудительной, организованной для ликвидации имущества неисправного должника, и добровольной, организованной самим продавцом либо через организацию, специально равномоченную, выступающую в этих отношениях, как правило, в качестве комиссионера;

2) периодически организуемый специальный рынок по аукционной продаже товаров.

Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Основная функция банка - посредничество в платежах и кредитах.

Банковская гарантия (Б.Г.) - способ обеспечения исполнения обязательств. В соответствии со ст. 368 ГК РФ в силу Б.Г. банк, иная кредитная или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала)письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого

гарантом обязательства денежную сумму по предоставлении бенефициару письменного требования о ее уплате. Сущность Б.Г. как способа обеспечения исполнения обязательств состоит в том, что она обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства). За выдачу Б.Г. принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Согласно ст. 370 ГК предусмотренное Б.Г. обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнение которого она выдана, даже если в гарантии содержатся ссылка на это обязательство.

По общему правилу, Б.Г. является безотзывной, т.е. она не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное (ст. 371 ГК РФ).

Банковская тайна - в соответствии с законодательством РФ все кредитные организации, а также ЦБР гарантирует тайну об операциях, о счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов. Все служащие кредитной организации обязаны хранить тайну об операциях, счетах и вкладах ее клиентов и корреспондентов, а также об иных сведениях, устанавливаемых кредитной организацией, если это не противоречит федеральному закону. За разглашение банковской тайны ЦБР, кредитные и иные организации, а также их должностные лица и их работники несу ответственность, включая возмещение нанесенного ущерба, в порядке, установленном федеральным законом (Закон о банках).

Банкротство - неспособность удовлетворять требования кредиторов по оплате товаров, работ, услуг, включая неспособность обеспечить обязательные платежи в бюджет и внебюджетные фонды, в связи с превышением обязательств должника над его имуществом или в связи с неудовлетворительной структурой баланса (Закон о банкротстве).

Безвестное отсутствие - установленный судом факт длительного отсутствия гражданина вместе его постоянного жительства.

В соответствии с ГК РФ гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года вместе его жительства нет сведений о месте его пребывания (ст.42 ГК РФ).

Бездокументарные ценные бумаги - ценные бумаги, существующие не в форме документа на бумажном носителе, а фиксируемые в памяти ЭВМ и иными способами (ст. 149 ГК РФ).

Безнадзорные животные - в соответствии с ГК РФ лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот или др. безнадзорных домашних животных, обязано возвратить из собственникам, а если собственник животных или место его пребывание неизвестны, не позднее

3 дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в милицию или в орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника (ст.230 ГК РФ).

Бесхозяйная вещь - по законодательству вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Если это не исключается правилами ГКРФ о приобретении права собственности на вещи, от которых собственник отказался (ст.226 ГК), о находке (ст.227 и 228 ГК), о безнадзорных животных (ст.230 и 231 ГК) и кладе (ст.233), право собственности на бесхозяйные движимые вещи может быть приобретению в силу приобретательной давности. По истечение года со дня постановки на учет, орган - уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

Брокер (Б.) - на фондовой бирже профессиональный участник рынка ценных бумаг (ФЗ «О рынке ценных бумаг «), на товарной биржи не только не является владельцем товара, но не имеет в своем распоряжении продовольственных товаров. Б. Предлагает товары не от своего имени, а от имени производителя или продавца. Роль Б. Выполняет физические лица и организации, включающие свои функции на основе заключаемых с клиентами брокерских (посреднических, агентских) соглашений. Доход Б. формируется за счет определенного процента от стоимости товаров или фиксированных комиссионных вознаграждений за каждую проданную единиц товара.

Валюта - 1) денежная единица, лежащая в основе денежной системы государства (рубль в России);

2) денежные знаки зарубежных стран (банкноты, казначейные обязательства, монеты), кредитные и платежные документы (вексель, чеки и др.) используемые в международных расчетах (иностранная валюта).

Валютные ценности (В.Ц.) - материальные объекты, вовлекаемые в сферу международных валютно-финансовых связей. Согласно ст. 141 ГК виды имущества, признаваемого В.Ц. и порядок совершения сделок с ними определяется законом о валютном регулировании и валютном контроле. Право собственности на В.Ц. защищается в РФ на общих основаниях.

По валютному законодательству РФ В.Ц. считаются: а) иностранная валюта, б) ценные бумаги в иностранной валюте - платежные документы(чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации) и др. долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте, в) драгоценные металлы - золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, кадий и т.д.) в любом виде за

исключением ювелирных и бытовых изделий, а также лома таких изделий, г) природные драгоценные камни - алмазы, рубины, изумруды, сапфиры, александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и др. бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий (Закон о валютном регулировании).

Варрант (В.) - свидетельство, выдаваемое товарными складами о приеме товара на хранение; дает ее владельцу право получить заем под залог указанного в В. товара.

Вексель - вид ценной бумаги; по своей юридической природе - абстрактное денежное обязательство, выраженное в письменной, строго условленной законом форме.

По гражданскому законодательству вексель -ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного в векселе срока получения взаймы денежного средства.

Согласно ст. 815 ГК в случаях, когда по соглашению заемщиком выдан вексель, отношения по векселю регулируются законом переводном и простом векселе. С момента выдачи векселя правила гл. 42 ГКо договоре займа могут применяться к этим отношениям постольку, поскольку они не противоречат закону о переводном и простом векселе.

Вещное право - субъективное гражданское право, объектом которого является вещь. Лицо, обладающее В.П., осуществляет его самостоятельно не прибегая для этого к каким-либо определенным действием, содействию других обязанных лиц. К числу В.П. относят: 1) право собственности (ст.209-215 ГК); 2) право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК); 4)сервитуты (ст. 274, 277 ГК); 5) право хозяйственного ведения имуществом (ст.294 ГК); 6) право оперативного управления имуществом (ст.236 ГК).

Виндикация (виндикационный иск) - способ защиты право собственности, с помощью которого собственник может истребовать свое имущество из чужого незаконного владения.

Владение - фактическое обладание вещью, создающее для обладателя возможность непосредственного воздействия на вещь. Одно из правомочий собственника или законного (титульного) владельца (арендатора).

Внешнее управление имуществом должника - реорганизационная процедуры, направленная на продолжение деятельность должника, назначаемое арбитражным судом и осуществляемая на основании передачи функций по управлению арбитражному управляющему (Закон о банкротстве).

Возмещение вреда - компенсация имущественного ущерба, возникшего в результате причинения вреда. Ответственное за вред лицо должно возместить его в натуре (предоставить вещь такого же рода и качества, исправить поврежденную и т.п.) или полностью возместить причиненные убытки.

Встречное исполнение обязательств -исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

Гарантийный срок - в соответствии с ГК РФ установлен в договоре - купли-продажи и предусматривает, что в пределах оговоренного договором срока товар должен быть пригоден для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Гарантийный срок начинает действовать с момента передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Генеральный подрядчик - при необходимости привлечение к выполнению работ других лиц (субподрядчиков) подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. Несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - ответственность зане исполнения или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по поводу подряда.

Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд подрядные строительные, проектные и изыскательные работы, предназначенные для удовлетворения потребностей РФ, субъектов РФ (ст.763 ГК) заключается между заказчиком -государственным органом, обладающим необходимыми ресурсами, или организацией, наделенной соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами, и подрядчиком - юридическим лицом или гражданином. Предметом контракта являются подрядные работы, предназначенные для удовлетворения государственных потребностей и финансируемые из средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд - заключается на основе заказа государственного заказчика на поставку товаров, принятого поставщиком (исполнителем). Для государственного заказчика, разместившего заказ, принятый поставщиком, заключения государственного контракта является обязательным.

Государственная регистрация недвижимости - право собственности и др. Вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат

государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. В случаях предусмотренных законом, наряду с государственной регистрацией недвижимости могут осуществляться отдельная регистрация и учет отдельных видов недвижимости имущества. Порядок государственной регистрации недвижимости и основания отказа в регистрации устанавливаются в соответствии с ГК РФ Законом о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Государственная собственность - в РФ имущество, принадлежащее на праве собственности РФ (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам РФ - республикам, краям областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта РФ). Земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований являются государственной собственностью. От имени РФ и ее субъектов права собственности осуществляют органы и лица, указанные в ст. 125 ГК. Имущество, находящееся в государственной собственности, закрепляется за государственным предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии со ст. 204, 296 ГК РФ.

Средства соответствующего бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственными предприятиями составляют государственную казну РФ, казну республики в составе РФ, казну края, области, город федерального значения и т.д.

Отнесение государственного имущества, к федеральной собственности субъектов РФ осуществляется в порядке, установленным законом.

Гражданская ответственность - один из видов юридической собственности; установленные нормами гражданского права юридические последствия неисполнения или ненадлежащее исполнение лицом предусмотренных гражданским правом обязанностей, что связано с нарушением субъективных гражданских прав другого лица.

Гражданская ответственность заключается в применении к правонарушителю (должнику) в интересах другого лица (кредитора) либо государства установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него отрицательные, экономические невыгодные последствия имущественного характера -возмещение убытков, уплату неустойки (штрафа, пени), возмещение вреда.

Гражданская ответственность является имущественной, несет компенсационный характер, поскольку цель - восстановление нарушенных имущественных прав кредитора и поэтому размер

ответственности должен соответствовать размеру причиненных убытков, уплату неустойки возмещение вреда.

Движимые вещи (движимость) - имущество, в противоположность недвижимости не связанное с землей, не прикрепленное к ней. К движимости относятся вещи, которые могут быть переносимы, переводимы с одного места на другое или могут сами передвигаться (например, животные). Движимостью являются также деньги, обязательственные права требования, ценные бумаги, долговые обязательства (закладные),исполнительные листы и др.

Депозит - материальная ценность (обычно деньги или ценные бумаги), вносимая на хранение в финансово-кредитные, таможенные, административные. Судебные учреждения или нотариусу и подлежащая по наступлении определенных условий возврату внешнему ее лицу или передаче по его указанию любому другому лицу.

Дивиденд - часть чистой прибыли акционерного общества за текущий год, которая распределяется среди акционеров. Размер дивиденда по каждой акции зависит не только от суммы полученной прибыли, но и от вида акций (обыкновенная или привилегированная). Общий размер дивиденда определяется после вычета из полученной прибыли сумм налогов, отчисляемых в фонды расширения производства, пополнения страховых резервов, выплаты процентов по облигациям.

Дилер - в широком смысле лицо (или фирма) осуществляющее биржевое или товарное посредничество за свой счет. Дилер действует от своего имени и может выступать посредником между брокерами, другими дилерами или клиентами. Доходы образуются за счет разницы между покупкой и продажной ценой валют и ценных бумаг, а также за счет изменения их курсов. 2) на фондовом рынке -профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий дилерскую деятельность. Дилер может быть только юридическое лицо являющееся коммерческой организацией (ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

Доверенность - письменные уполномочия, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (ст. 185ГК).

Договор доверительного управления имуществом - в соответствии с ГК РФ по Договору доверительного управления имуществом одно сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления им указанного лица (выгодоприобретателя). Согласно ст. 1012 ГК передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему. Осуществляя

доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с Договором доверительного управления имуществом любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что действует в качестве управляющего. Доверительный управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация. Имущество не может быть передано в доверительное управление государственному органу местного самоуправления. Доверительный управляющий не может быть выгодоприобретателем по Договору доверительного управления.

Согласно ст. 1013 ГК РФ объектами доверительного управления может быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимости, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарные ценные бумагами, исключительные права и другое имущество; не могут быть: деньги, за исключением случаев предусмотренных законом, имущество переданном в хозяйственное ведение и оперативное управление.

В соответствии со ст.1017 ГКП Договор доверительного управления имущества должен быть заключен в письменной форме (причем в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимости). Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации. Несоблюдение формы Договор доверительного управления имущества влечет недействительность договора. Договор доверительного управления имущества заключается на срок, не превышающий 5 лет (законом могут быть установлены иные сроки для отдельных видов имущества).

Долевая собственность - разновидность общей собственности, в которой определены доли каждого из собственников. Согласно ст. 245, если доли участников долевая собственность не могут быть определены на основании закона или договором участников, доли считаются равными.

Должник - сторона в обязательстве, обязанная совершить в пользу другой стороны кредитора определенные действия или воздержатся от действия. Синонимом термина должник является термины дебитов, применяемый обычно для обозначения должника в денежных обязательствах.

Доминирующее положение хозяйственного субъекта - исключительное положение хозяйственного субъекта или нескольких хозяйственных субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров (определенного товара), дающее ему (им)

возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующие товаром рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйственным субъектам. Доминирующим признается положение хозяйственных субъектов, доля которого на рынке определенного товара составляет 50% и более.

Не может быть признано доминирующего положения хозяйственного субъекта доля которого на рынке определенного товара не превышает 35% (Федеральный закон «О защите конкуренции»).

Дочернее хозяйственное общество -хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. Дочернее хозяйственное общество не отвечает по долгам основного общества.

Дочернее предприятие - унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, сможет создавать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему части своего имущества в хозяйственное ведение (дочернее предприятие). Учредитель утверждает устав дочернего предприятия и назначает его руководителя.

Естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар.

Законом о естественных монополиях регулируется деятельность естественных монополиях занятых производством (реализацией)товаров в следующих сферах: транспортировка газа по трубопроводам услуги по передаче электрической и тепловой энергии, железнодорожные перевозки; услуги транспортных терминалов, портов, аэропортов; услуги общедоступной электрической и почтовой связи.

Зависимое хозяйственное общество -хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Задаток - один из способов обеспечения исполнения обязательств. В соответствии со ст. 380ГК задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающейся с

нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке независимо от суммы должно быть совершено в письменной форме.

Закрытое акционерное общество - по законодательству акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Закрытое акционерное общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать 50акционеров, иначе оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество а течение года.

Залог - один из способов обеспечения исполнения обязательств. В силу залога кредитов по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества, преимущественно перед другим кредитором лица, которому принадлежит это имущество (залогодатель), за изъятиями, установленными законом.

Зачет встречных требований - один из способов прекращения обязательств. Выражается в полном или частичном погашении требований, основанных на нескольких обязательствах. Для зачета встречных требований достаточно заявления одной стороны. Требования должны быть однородными по содержанию (например, денежными) встречными, т.е. обе стороны участвуют в обеих подлежащих зачету обязательствах, при этом должник по одному из них является кредитором по другому.

По ряду требований (по которым истек срок исковой давности, которые связаны с возмещением вреда вызванного, поврежденным здоровья и др.) зачет запрещен.

Злоупотребления правом - использование субъективного права в противоречии с его социальным назначением, влекущее за собой нарушение охраняемых законом прав и интересов личности, общественности и государственных интересов.

Имущественные права - субъективные права участников правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми требованиями, которые возникают между участниками гражданского оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (товарами, услугами, деньгами и др.)

Имущественные права являются правомочия собственника, право оперативного управления и др. вещные имущественные права, а также

обязательственные права (в их числе и права на возмещение ущерба, причиненного здоровью гражданина, вследствие утраты заработка, а также вреда, причиненного имуществу юридического лица), права авторов, изобретателей на вознаграждения (гонораров) за созданные произведения (результаты творческого труда), наследственные права.

Индоссамент - передаточная надпись, т.е. надпись, совершаемая на векселях, чеках, коносаментах и др. ценных бумагах с целью передачи прав требования по ним или обеспечении иных требований.

Индоссант - лицо, делающее на обороте векселя, чека и т.п. передаточную надпись.

Индоссат - лицо, в пользу которого переводится вексель, чек по передаточной надписи.

Интеллектуальная собственность -исключительные права на литературные, художественные и научные произведения, программы для ЭВМ и базы данных; смежные права; на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, а также приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации юридических лиц (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) и др. результаты интеллектуальной деятельности охрана которых предусмотрена законом.

Ипотека - залог предприятия, строения, здания, сооружения или иного объекта, непосредственно связанного с землей, вместе с соответствующим земельным участком и правом пользования или (Закон РФ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»).

Иск - юридическое средство защиты нарушенных или оспариваемого субъективного права.

Иск негаторный - требование собственника или субъекта права оперативного управления об устранении нарушений, препятствующих осуществлению его права пользования или распоряжения принадлежащих ему или закрепленных за ним имуществом (например, требование об исключении имущества из описи, не дающей возможности им распорядиться). При этом собственник сохраняет право владение имуществом.

Исковая давность - срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Общий срок исковой давности установлен в 3 года.

Клад - зарытые в землю или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил свои права.

Коммерческая тайна - охраняемое законом право предприятия на засекречивание (ограниченный доступ) производственных, технологических, торговых, финансовых и других хозяйственных

операций и документации по ним. Перечень сведений, относящийся к объекту коммерческой тайны, определяется руководителем предприятия. Перечень сведений, которые не могут составить коммерческую тайну определяется Правительством РФ.

Компенсация морального вреда -денежная компенсация, предусмотренная законом, возложенная судом на нарушителя личных неимущественных прав и др. принадлежащих гражданину нематериальные блага. Компенсация морального ущерба физических и нравственных стараний осуществляется независимо от подлежащего возмещения имущественного вреда.

Конклюдентные действия - действия лица, выражающие его волю установить правоотношение (например, совершить сделку), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении. В условиях развитого экономического оборота и распространению автоматических средств, облегчающих процедуру приобретения товаров и услуг (использование автоматов для приобретения билетов в пригородном сообщении и др.).

Конкурентное производство - процедура, направленная на принудительную или добровольную ликвидацию несостоятельного предприятия, в результате которой осуществляется распределение конкурентной массы между кредиторами (Закон о банкротстве несостоятельности).

Коносамент - документ, содержащий условия договора морской перевозки груза. Удостоверяет факт наличия договора и служит доказательством приема перевозчиком груза к перевозке. Коносамент является (ценной бумагой) товарораспорядительным документом, предоставляющим его держателю право распоряжение грузом.

Кредитор - сторона в обязательстве, которая имеет право требовать от другой стороны должника исполнение обязанности совершить определенные действия либо воздержаться от определенных действий.

Ликвидация юридического лица -процедура, в результате которой происходит прекращение деятельности юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Лицензирование - осуществление определенных видов деятельности при наличии лицензии. Законом установлены перечень этих видов деятельности и порядок выдачи лицензий. По конкретным видам предпринимательской деятельности порядок лицензирование устанавливается специальными правовыми актами. Нарушение условий лицензии влечет ее лишение.

Лицензия - выдаваемое специально уполномоченным органом государственного управления или местного самоуправления разрешение

на осуществлении видов деятельности, который в соответствии с действующим законодательством подлежит лицензированию(торговля недвижимостью, автомобилями, банковская деятельность, валютные операции).

Личные неимущественные права - вид субъективных прав; права на блага, не имеющие имущественного содержания. Характерная черта личных неимущественных прав - неотчуждаемость от их носителей. Личные неимущественные права относятся, как правило, к категории абсолютных прав.

Место исполнения обязательства - в соответствии с ГК, если место исполнения обязательства не определены законом, иными правовыми актами или договорам, не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение должно быть произведено в соответствии с правилами ст. 316 ГКРФ.

Муниципальная собственность -имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованием. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления. В случае и порядке, предусмотренных нормативными актами муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать юридические лица и граждане.

Имущество, находящееся в муниципальной собственности закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии со ст.294, 296 ГК РФ. Средства местного бюджета и иное муниципальное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляют муниципальную казну соответствующего городского, сельского населения или другим муниципальным образования.

Мораторий - установленная правительством строчка исполнения обязательств, объявляется только при чрезвычайных обстоятельствах (например, был объявлен в условиях Отечественной войны в целях отсрочки уплаты задолженности по денежным обязательствам государственных и кооперативных организаций, находящихся в освобождении от оккупации районах страны).Мораторий может относиться ко всем обязательствам (общий мораторий) или только на отдельные части (частный мораторий).

Мораторий как основание приостановления исковой давности, создает юридические препятствия для предъявления иска.

Находка - обнаружение потерянной кем-либо вещи (ст. 227 ГК РФ).

Недееспособность гражданина - гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий

или руководить ими, может быть признан судом недееспособным (ст. 29 ГК РФ).

Недействительность сделок - сделка недействительна на основании, установленном ст.166-179 ГК, в силу признания ее таковой судом (оспариваемая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Недобросовестная конкуренция - любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйственных субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаем делового оборота, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйственным субъектам -конкурентам либо нанесли ущерб их деловой репутации.

Формы недобросовестной конкуренции: распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйственному субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации; введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара; некорректное сравнение хозяйственных субъектов в процессе его рекламной деятельности производимых или реализуемых им товаров с товарами других хозяйственных субъектов; самовольное использование товарного знака, фирменного наименования или маркировки товара другого хозяйственного товара; получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны без согласия владельца.

Некоммерческая организация -организация являющаяся юридическим лицом, не имеющая в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющая полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК).

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы. Допускается создание объединений коммерческих организаций и(или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих целей, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Некоммерческие организации создаются в форме общественных и религиозных организаций(объединений), некоммерческих партнерств,

учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральным законом.

Некоммерческая организация считается созданной как юридическое лицо с момента ее государственной регистрации, имеет в собственности или оперативном управлении обособленное имущество, отвечает (за исключением учреждений) по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Некоммерческая организация должна иметь самостоятельный баланс или смету(ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Некоммерческие партнерства - основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или юридическими лицами) для содействия ее членам в осуществление деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и иных целей. Имущество переданное некоммерческому партнерству его членами, является собственностью партнерства.

Непреодолимая сила - чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях событие(стихийное бедствие, наводнение, землетрясение, общественное явление, например, военные действия).

Непреодолимая сила является обстоятельством освобождающим от ответственности.

НОУ-ХАУ - 1). Технические знания, опыт, секреты производства, необходимые для решения технической и иной задачи;

2). Результат технического творчества, хотя этот термин может применяться к технической и иной информации необходимой для производства какого-либо изделия, к техническим решениям, выполненным на уровне изобретений, которые по какой-либо причине не были запатентованы в той или иной стране.

Несостоятельность (банкротство) - признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Неустойка - одни из способов обеспечения исполнения обязательств Н. (штрафом, пеней)признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (напр., в случае просрочки исполнения). По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Новация - соглашение сторон о замене одного заключенного ими обязательства другим

Нормативный акт -официальный письменный документ, принимаемый уполномоченным органом; устанавливает, изменяет или отменяет нормы права.

Пай - доля участия в хозяйственном обществе или товариществе, с которой связаны определенные имущественные права и обязанности. П. в уставный фонд м.б. внесен в виде денежных средств или подлежащих денежной оценке движимого или недвижимого имущества, прав пользования природными ресурсами и др.

Патент - свидетельство, грамота; на изобретение - документ, выдаваемый компетентным органом государства, удостоверяющий признание предложения изобретением, приоритет изобретения, авторство и исключительное право на изобретение. П. действует только в пределах территории того государства, ведомство которого его выдало.

Пеня - разновидность неустойки. По общему правилу, П. устанавливается в виде процента от суммы просроченного обязательства и начисляется за каждый день просрочки. Однако период начисления П. может быть ограничен определенным сроком (обычнее 30 дней), после чего предусматривается взыскание разового штрафа. М. быть установлен и предельный размер П. за день (в твердой сумме) или за весь период ее начисления (в процентах к цене просроченного обязательства).

Перевод долга - перевод должником только с согласия кредитора своего долга на другое лицо.

Полное товарищество - хозяйственное товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Полномочие - право одного лица (представителя) совершать сделки от имени др. лица (представляемого), тем самым создавая, изменяя или прекращая права и обязанности представляемого. По ГК РФ П. может быть основано на доверенности, административном акте, законе.

Попечительство - устанавливается над несовершеннолетними от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под П., не вправе совершать самостоятельно.

Поручение - договор, в силу которого одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой Стороны (доверителя)

определенные юридические действия (приобретение или отчуждение имущества, производство платежей). Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законом или договором.

Поручительство - один из способов обеспечения обязательств. Согласно ст. 361 ГК РФ по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Постоянное (бессрочное) пользование (земельным участком) находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется гражданам и юридическим лицам на основании решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в такое пользование. Согласно ст. 268 ГК РФ право П.(б.) п. земельным участком может бить приобретено собственником здания, сооружения и иного недвижимого имущества в случаях предусмотренных п. 1 ст. 271 ГК РФ. Лицо, которому земельный участок предоставлен в П(б.)п., вправе передавать участок в аренду или безвозмездное срочное пользование только с согласия собственника участка. **Потребительский кооператив** - некоммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение граждан и юридических лиц не основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединение его членами имущественных паевых взносов.

Правомочие - предусмотренная законом возможность участника право отношения осуществлять определенные действия или требовать известных действии от других участников этого правоотношения.

Право оперативного управления - одно из вещных прав. Казенное предприятие, учреждение в отношении закрепленного за ними имущества осуществляет права владения, пользования, распоряжения в пределах установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Собственник/имущества, вправе изъять излишнее, неиспользуемое по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Правопреемство - переход прав от одного лица к другому непосредственно в силу закона или соглашения.

Право собственности - вещное право; предполагает наличие у собственника трех правомочий - прав владения, распоряжения и пользования своим имуществом.

Правоспособность - признаваемая государством способность быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей, т.е. способность обладать правами и нести юридические обязанности.

Право хозяйственного ведения - одно из вещных прав. Государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на П.х.в., владеет, пользуется и распоряжается им в пределах, установленных ГК РФ. Так согласно ст. 295 ГК РФ собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хоз. ведении у предприятия». Предприятие не вправе продавать недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в части вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных товариществ и обществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Предварительный договор - договор в соответствии с которым стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, (основной договор) на условиях предусмотренных П.д.

Предпринимательская деятельность -самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке, (ст. 2 ГК РФ).

Предприятие - имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. П. как имущественный комплекс в целом признается недвижимостью. В состав П. как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенное для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие П., его продукцию, работы ,услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) и др. исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором. Предприятие в целом или его часть м.б. предметом купли-продажи, залога, аренды и др. сделок.

Предприятие с иностранными инвестициями- на территории РФ могут создаваться и действовать в форме акционерных обществ, а также др. организационно-правовых формах, предусмотренных

законодательством РФ. С точки зрения отношений собственности П.с.и.и. могут быть: с долевым участием иностранных инвестиций (совместные предприятия), а также их дочерние предприятия и филиалы; полностью принадлежащими иностранным инвесторам, а также дочерние предприятия и филиалы таких предприятий» На территории РФ могут также создаваться филиалы иностранных юридический лиц. П. с и.и. может быть создано либо путем его учреждения, либо в результате приобретения иностранным инвестором доли участия (пая, акции) в ранее учрежденном предприятии без иностранных инвестиций или приобретение такого предприятия полностью. (Закон РСФСР «Об иностранных инвестициях в РСФСР»).

Представительство- сделка, совершаемая одним лицом представителем от имени др. лица(представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Согласно ст. 182 ГК РФ полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).

Представительство юридического лица -обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Преимущественное право покупки - при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют П.п. п. продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях кроме случая продажи с публичных торгов.

Приватизация - передача государственной или муниципальной собственности (земельных участков, промышленных предприятий, банков, средств транспорта и связи, зданий, акций, культурных ценностей и т.п.) за плату или безвозмездно в частную собственность.

Приобретательная давность - гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество.

Производственный кооператив - (артель) - коммерческая организация, которой признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт

промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание др. услуг), основанной на их личном участии и объединении его членами(участниками) имущественных паевых взносов.

Промышленная собственность- собирательный термин, включающий права на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки, знак обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения товаров, а также права, относящиеся к защите от недобросовестной конкуренции. Правовая охрана П.С. осуществляется путем подачи из одной страны в др. заявок на изобретение., товарные знаки и др. объекты в соответствии с правилами международных договоров и соглашений.

Просрочка - нарушение должником или кредитором предусмотренного срока исполнения обязательства.

Публичные торги - продажа имущества или отдача казенного подряда посредством вызова желающих принять участие в торгах.

Публичный договор - договор, заключенный коммерческой организацией/ и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению а»работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру

Сберегательный (депозитный) сертификат -ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада, внесенного в банк; или права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат, или в любом филиале этого банка (ст. 844 ГК РФ *)*

Сделки - действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст.153 ГК РФ).

Сервитут - право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом.

Союзы (Ассоциации) общественных объединений - общественные объединения независимо от их организационно-правовой формы вправе создавать С.(а.)о.о. на основе учредительных договоров и(или,) уставов, принятых союзами, образуя новые общественные объединения. Создание, деятельность , реорганизация и ликвидация С.(а)о.о. в т.ч. с участием иностранных некоммерческих неправительственных объединений, осуществляется в порядке предусмотренным ФЗ «Об общественных объединениях».

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) - хозяйственное товарищество, в котором наряду с полными товарищами имеется одни или несколько участников - вкладчиков (коммандитистов),

которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществляемой полными товарищами предпринимательской деятельности **.**

Товарная биржа - организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте по установленным правилам. Т.Б. запрещается осуществление торговой, торгово-посреднической и иной деятельности, непосредственно не связанной с биржевой торговлей, а также осуществление вкладов, приобретение долей (паев, акций) организаций, если эти организации не ставит целью осуществление биржевой торговли.

Товарный знак - обозначением, помещаемое на товаре (упаковке) производственными и торговыми предприятиями для индивидуализации товара его производителя (продавца).

Толкование договора - установление содержания обязательств, вытекающих из договора. При толковании условий договора, судом принимается во внимание буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с др. условиями и смыслом договора в целом. Если указанные правила не позволяют определить содержание договора, д.б. выяснена действительная общая воля с учетом цели договора. Во внимание принимаются предшествующие договору переговоры и переписка, практика, установившаяся во взаимоотношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Третейский суд - суд, избираемый самими сторонами для разрешения спора между ними. В России могут создаваться Т.с. 2 видов: постоянно действующие и для разрешения конкретного спора. Т.с. для рассмотрения конкретного спора создаются самими сторонами. Постоянно действующие могут создаваться торговыми палатами, биржами, организациями и их объединениями.

Убыток - выраженный в денежной форме ущерба, который причинен одному лицу, противоправными действиями другого. Под убытками понимается: а) расходы, которое лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утра та или повреждение имущества (реальный ущерб); б) неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Удержание - одни из способов обеспечения исполнения обязательств. Кредитор у которого находится вещь, подлежащая возврату 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 др. убытков удержать ее до тех пор, пока обязательство не будет выполнено, (ст. 359 ГК)

Унитарное предприятие - коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество У.п. является неделимым и не м.б. распределено по вкладам (долям, паям), в т.ч. между работниками предприятия.

Упущенная выгода - доход или иное благо, неполученное лицом вследствие нарушения его права неисполнением обязательства, либо причинением ему вреда.

Уставный каптал- совокупность вкладов (в денежном выражении) участников (собственников) в общее имущество при создании юридического лица для обеспечении его деятельности в размерах, определенных, учредительными документами. Законодательством установлены минимальные размеры У.к. в зависимости от вида юридического лица.

Уступка требования (цессия) - переход прав кредитора (цедента) к другому лицу (цессионарию) в результате сделки.

Учредительные документы юридического лица - в соответствии с ГК РФ юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора, либо того и другого вместе, своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого кто к ней обратиться (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия П.Д. устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Публичный конкурс - лицо, объявившее публично о выплате должного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижения иных результатов, должно выплатить обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиям проведения П.К. признан его победителем (ст. 1057 ГКРФ).

Раздел имущества - способ прекращения права общей собственности на принадлежащее сособственникам имуществом Путем раздела имущество делится в натуру, если это возможно без причинения несоразмерного ущерба хозяйственному назначению.

Реестр владельцев ценных бумаг - часть система ведения реестра владельцев ценных бумаг, представляющая собой список зарегистрированных владельцев с указанием количества, номинальной

стоимости и категории принадлежащих им именных ц. б., составленный по состоянию на любую установленную дату и позволяющий идентифицировать этих владельцев, количество и категорию, принадлежащих им акций.

Реквизиция - изъятие государством имущества у собственника в государственных или общественных интересах с выплатой ему стоимости имущества.

Реквизиты - обязательные сведения, которые должны содержаться в документа для признания его действительным.

Реституция - возврат сторонами, заключившими сделку, всего полученного ими по сделке в случае признания ее недействительной. При невозможности возвратить в натуре возмещается стоимость в деньгах, если иное не предусмотрено законом.

Риск случайной гибели (имущества) - риск возможного несения убытков в связи с гибелью или порчей имущества по причинам, не зависящим от сторон обязательства (неопределимая сила). По общему правилу, убытки (риск) в связи с гибелью или порчей вещи несет его собственник, если договором не предусмотрено иное.

Санация - система мероприятий по улучшению финансового положения предприятий с целью предотвращения их банкротства или для повышения конкурентоспособности. В случаях предусмотренных законом, некоммерческое юридическое лицо может действовать на основании положения об реорганизациях данного вида. Учредительный договор заключается, а устав утверждается его учредителями. Юридическое лицо, созданное одним учредителем действует только на основании устава, утвержденного этим учредителем.

Учреждение - организации, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.

Финансово-промышленная группа - совокупность юридических лиц, действующих на основное и дочернее общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы на основе договора о создании Ф.-п.г. в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создания новых рабочих мест.

Фонд - некоммерческая организация, учрежденная гражданами и /или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. Преследующая социальные, благотворительные, культурные,

образовательные и иные общественно полезные цели. Имущество, переданное Ф. его учредителями (учредителем), является собственностью Ф. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими Ф., а Ф. не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Фондовая биржа - организатор торгов на рынке ценных бумаг, не совмещающий деятельность по организации торговли с иными видами деятельности, за исключением депозитарной и деятельности по определению взаимных обязательств.

Ценная бумага - документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Чек - ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК РФ).

Эмансипация - объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным при наличии определенных условий (ст. 27 ГК РФ).

Шикана - правонарушение совершенное субъектом с прямым умыслом причинить вред другому лицу.

Юридическое лицо - 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 обязанность, быть истцом или ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ).

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

Нормативно-правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) (в послед ред. от 30.12.2008 N 7-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ от 29.03.2004, № 13, ст. 1110.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (в послед. ред. от 11.12.2013 N 194-ФЗ) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 2) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (в послед. ред. от 02.12.2013) // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, N 5, ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 4) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 01.09.2013) // Собрание законодательства РФ, 25.12.2006, N 52 (1 ч.), ст. 5496.
5. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. №122-ФЗ (в последн. ред. от 07.04.2010 N 60-ФЗ) «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // Собрание законодательства РФ. 1997 г. № 30. Ст. 3594.
6. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ (в последн. ред. от 23.07.2013) «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // Собрание законодательства РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.
7. Федеральный закон от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ (в последн. ред. от 28.12.2013) «Об исполнительном производстве» // Собрание законодательства РФ. 2007. № 42. Ст. 7521.
8. Федеральный закон от 30.12.2008 N 307-ФЗ (ред. от 21.11.2011) «Об аудиторской деятельности» // Собрание законодательства РФ, 05.01.2009, N 1, ст. 15.
9. Федеральный закон от 07.07.2003 N 126-ФЗ (ред. от 07.05.2013) «О связи» // Собрание законодательства РФ, 14.07.2003, N 28, ст. 2895.
10. Федеральный закон от 29.07.1998 N 135-ФЗ (ред. от 28.07.2012) «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 03.08.1998, N 31, ст. 3813.
11. Федеральный закон от 24.11.1996 N 132-ФЗ (ред. от 03.05.2012) «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 02.12.1996, N 49, ст. 5491.
12. Федеральный закон от 02.12.1990 N 395-1 (в ред. от 07.05.2013) «О банках и банковской деятельности» // Собрание законодательства РФ, 05.02.1996, N 6, ст. 492.

13. Федеральный закон от 10.07.2002 N 86-ФЗ (в ред. от 07.05.2013) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» // Собрание законодательства РФ, 15.07.2002, N 28, ст. 2790.
14. Федеральный закон от 10.12.2003 N 173-ФЗ (в ред. от 07.05.2013) «О валютном регулировании и валютном контроле» // Собрание законодательства РФ, 15.12.2003, N 50, ст. 4859.
15. Федеральный закон от 02.07.2010 N 151-ФЗ (в ред. от 30.11.2011) «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» // Собрание законодательства РФ, 05.07.2010, N 27, ст. 3435.
16. Федеральный закон от 30.12.2004 N 218-ФЗ (в ред. от 03.12.2011) «О кредитных историях» // Собрание законодательства РФ, 03.01.2005, N 1 (часть 1), ст. 44.
17. Федеральный закон от 14.11.2002 N 161-ФЗ (в ред. от 03.12.2012) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // Собрание законодательства РФ, 02.12.2002, N 48, ст. 4746.
18. Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ (в послед. ред. от 28.12.2013) «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 06.10.2003, N 40, ст. 3822.
19. Федеральный закон от 24.04.1995 N 52-ФЗ (в послед. ред. от 07.05.2013) «О животном мире» // Собрание законодательства РФ, 24.04.1995, N 17, ст. 1462.
20. Федеральный закон от 04.05.1999 N 96-ФЗ (в послед. ред. от 23.07.2013) «Об охране атмосферного воздуха» // Собрание законодательства РФ, 03.05.1999, N 18, ст. 2222.
21. Федеральный закон от 08.11.2007 N 257-ФЗ (в послед. ред. от 28.12.2013) «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 12.11.2007, N 46, ст. 5553.
22. Федеральный закон от 14.03.1995 N 33-ФЗ (в послед. ред. от 28.12.2013) «Об особо охраняемых природных территориях» // Собрание законодательства РФ, 20.03.1995, N12, ст. 1024.
23. Федеральный закон от 21.12.2001 N 178-ФЗ (в послед. ред. от 02.11.2013) «О приватизации государственного и муниципального имущества» // Собрание законодательства РФ, 28.01.2002, N 4, ст. 251.
24. Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ (в послед. ред. от 01.01.2014) «О государственной регистрации прав на недвижимое

имущество и сделок с ним» // Собрание законодательства РФ, 28.07.1997, N 30, ст. 3594.
25. Федеральный закон от 24.07.2007 N 221-ФЗ (в послед. ред. от 01.01.2014) «О государственном кадастре недвижимости» // Собрание законодательства РФ, 30.07.2007, N 31, ст. 4017.
26. Федеральный закон от 30.04.1999 N 82-ФЗ (в послед. ред. от 05.04.2009) «О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 03.05.1999, N 18, ст. 2208.
27. Федеральный закон от 16.07.1998 N 102-ФЗ (в послед. ред. от 07.05.2013) «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // Собрание законодательства РФ, 20.07.1998, N 29, ст. 3400.
28. Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ (в послед. ред. от 02.07.2013) «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» // Собрание законодательства РФ, 25.07.2005, N 30 (ч. 1), ст. 3105.
29. Федеральный закон «О финансовой аренде (лизинге)» от 29 октября 1998 года N 164-ФЗ (в послед. ред. от 26.07.2006 N 130-ФЗ) // Собрание законодательства РФ от 02.11.1998, N 44. Ст. 5394.
30. Федеральный закон от 30.12.1995 N 225-ФЗ (в послед. ред. от 19.05.2010) «О соглашениях о разделе продукции» (принят ГД ФС РФ 06.12.1995) // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, N 1, ст. 18.
31. Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (в послед. ред. от 01.01.2012) «Об акционерных обществах» // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, N 1, ст. 1.
32. Федеральный закон от 02.12.1990 N 395-1 (в послед. ред. от 07.02.2011) «О банках и банковской деятельности» // Собрание законодательства РФ, 05.02.1996, N 6, ст. 492.

Основная литература:

1. Конституция РФ принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (в любой редакции).
2. Гражданский кодекс РФ (в любой редакции) по состоянию на 1.06.11 г.
3. Гражданское право России. Учебник для бакалавров. Гриф УМО. Зенин И.А. - М.: Изд-во «Юрайт», 2012 г., издание 15, 773 с.
4. Гражданское право России. Общая часть. Учебник для вузов. Гриф МО / Рыженков А.А. – М., издательство «Юрайт», 2011 г., 463 с.

5. Гражданское право. Общая часть. Том 1. Учебник. Бакалавр / Белов В.А. – М., Издательство Юрайт, 2011 г., 521 с.
6. Гражданское право. Общая часть. Том 2. Учебник. Бакалавр / Белов В.А. – М., Издательство Юрайт, 2011 г., 1093 с.
7. Гражданское право: учебное пособие / Гатин А.М. М.: - Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2007 г.
8. Садиков О.Н. Комментарий к гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. М., 1997 г.
9. Пиляева В.В. Гражданское право. Части общая и особенная: учебник, М. – ТК Велби., 2005г.
10. Гончаров А.А. Практикум по гражданскому праву. Общая часть. М., КНОРУС, 2007 г.
11. Гончаров А.А. Практикум по гражданскому праву. Особенная часть. М., КНОРУС, 2006 г.
12. Егоров Н.Д., Сергеев А.П. Гражданское право: практикум в 2 ч. Ч. 1., М., Издательство Проспект, 2006 г.
13. Егоров Н.Д., Сергеев А.П. Гражданское право: практикум в 2 ч. Ч. 2., М., Издательство Проспект, 2006 г.
14. Зенин И.А. Гражданское право: учебно-практическое пособие, практикум по курсу, учебная программа по дисциплине. Московский государственный университет экономики, статистики и информатики, М., 2006 г., МЭСИ.

Обучающие видеокурсы и мультимедийные программы на CD

1. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Физические лица как субъекты гражданских правоотношений. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
2. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
3. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Юридические факты в гражданских правоотношениях. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
4. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Объекты гражданских прав. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
5. Гражданское право. Е.В. Магницкая, Е.Н. Евстигнеева. Мультимедийное учебное видео.

ОГЛАВЛЕНИЕ:

Введение.....	**3**
ОБЩАЯ ЧАСТЬ	
Гражданское право как отрасль частного права.....	**4**
Источники гражданского права.....	**9**
Гражданское правоотношение.....	**14**
Физические лица как субъекты гражданских правоотношений…	**17**
Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений	**24**
Объекты гражданских прав.....	**43**
Юридические факты.....	**51**
Осуществление гражданских прав и исполнение гражданских обязанностей	**60**
Право на защиту как субъективное гражданское право…….	**68**
Гражданско-правовая ответственность субъектов гражданских правоотношений	**73**
Сроки в гражданском праве.....	**79**
Общие положения о праве собственности и иных вещных правах.....	**83**
Право общей собственности.....	**94**
Ограниченные вещные права.....	**99**
Защита права собственности и иных вещных прав.....	**106**
Личные неимущественные права и их защита.....	**111**
Общие положения об обязательствах.....	**115**
Способы обеспечения исполнения обязательств.....	**124**
Гражданско-правовой договор	**132**
Наследование собственности граждан…….	**139**
Авторское право и смежное право.....	**148**
Патентное право.....	**157**
Исключительные права на средства индивидуализации.....	**166**
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ	
Договор купли-продажи и его разновидности.....	**172**
Договор мены.....	**182**
Договор дарения.....	**190**
Рента и пожизненное содержание с иждивением.....	**200**
Договор аренды и его разновидности.....	**213**
Договор найма жилого помещения.....	**230**

Договор безвозмездного пользования (ссуды).....	**234**
Договор подряда и его разновидности.....	**241**
Договоры на выполнение НИОКР	**248**
Договор возмездного оказания услуг.....	**250**
Понятие и виды транспортных договоров.....	**255**
Понятие и содержание договора транспортной экспедиции…….	**274**
Договор займа и кредита.....	**279**
Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг).....	**286**
Договор банковского счета и банковского вклада.....	**289**
Правовое регулирование расчетных правоотношений.....	**299**
Договор хранения.....	**314**
Правовое регулирование страховых обязательств.....	**331**
Договоры поручения, комиссии и агентирования.....	**349**
Договор доверительного управления имуществом.....	**366**
Коммерческая концессия.....	**379**
Договор о совместной деятельности (договор простого товарищества).....	**387**
Публичное обещание награды. Публичный конкурс. Обязательства из игр и пари.....	**398**
Обязательства вследствие причинения вреда…….....	**402**
Обязательства вследствие неосновательного обогащения.....	**405**
Глоссарий	**421**
Список рекомендуемой литературы.....	**447**