

---

---

Под ред. С.Ю. Морозова

---

---

Учебное пособие  
по гражданскому праву  
(краткий курс)

---

---

Ульяновск  
Издательство 2014

**Ответственный редактор:**

д-р юрид. наук, профессор, С.Ю. Морозов;

**Учебное пособие по гражданскому праву (краткий курс).** [Боровинская Н.А. и др.];  
Изд. 2-е, перераб., отв. Ред. С.Ю. Морозов. Ульяновск.: Изд-во «Ульяновского  
государственного университета», 2014. – 274 с.

В учебном пособии изложен материал, необходимый для систематизации знаний при подготовке к государственным экзаменам по гражданскому праву. В нем изложен минимальный объем материала, который должен знать студент при подготовке к государственным экзаменам.

Учебное пособие предназначено для студентов выпускных курсов юридических вузов и факультетов.

**УДК 374.4**

**ББК 67.404.2**

**© Коллектив авторов, 2014**

**© «ГОУ ВПО Ульяновский**

**государственный университет», 2014**

---

**Авторский коллектив**

**Боровинская Н.А.,**

канд. юрид. наук, доцент – вопросы 1-6, 8-11, 35-36, 44, 51, 60-64, 91-92.

**Карпеев О.В.,**

канд. юрид. наук, доцент – вопросы 12-21, 46-52, 57-59, 75-84, 100-104;

**Левушкин А.Н.,**

доктор юрид. наук, доцент – вопросы 24-26, 33-34, 37-42, 45, 93-94, 112-115;

**Морозов С.Ю.,**

доктор юрид. наук, профессор – вопросы 7, 85-90, 95-99, 105-111, 118-120;

**Ракитина Л.Н.,**

канд. юрид. наук, доцент – вопросы 27-32, 53-56, 65-74, 116, 121-125;

## Содержание

Авторский коллектив .....	3
Содержание .....	4
Вопрос 1. Понятие, система и принципы гражданского права.....	7
Вопрос 2. Предмет и метод гражданского права.....	10
Вопрос 3. Понятие и виды источников гражданского права .....	13
Вопрос 4. Действие гражданского законодательства .....	15
Вопрос 5. Понятие, элементы и виды гражданских правоотношений.....	17
Вопрос 6. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений .....	19
Вопрос 7. Государственная регистрация прав на имущество .....	22
Вопрос 8. Право- и дееспособность граждан (физических лиц).....	25
Вопрос 9. Понятие и правовое значение места жительства граждан, безвестное отсутствие, объявление гражданина умершим .....	29
Вопрос 10. Предпринимательская деятельность граждан.....	32
Вопрос 11. Особенности правового положения крестьянских (фермерских) хозяйств как субъектов гражданского права.....	34
Вопрос 12. Юридическое лицо как субъект гражданского права.....	36
Вопрос 13. Виды юридических лиц.....	38
Вопрос 14. Правовое положение хозяйственных товариществ .....	40
Вопрос 15. Правовое положение обществ с ограниченной ответственностью.....	42
Вопрос 16. Правовое положение акционерного общества.....	44
Вопрос 17. Правовое положение производственного кооператива.....	46
Вопрос 18. Правовое положение государственного (муниципального) унитарного предприятия .....	48
Вопрос 19. Правовое положение некоммерческих организаций.....	50
Вопрос 20. Прекращение юридического лица путём реорганизации и ликвидации.....	52
Вопрос 21. Несостоятельность (банкротство) юридического лица.....	56
Вопрос 22. Публично-правовые образования как участники гражданских правоотношений	58
Вопрос 23. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений,.....	60
их общая характеристика.....	60
Вопрос 24. Вещи как объекты гражданских прав .....	63
Вопрос 25. Ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений .....	67
Вопрос 26. Нематериальные блага как объекты гражданских правоотношений.....	71
Вопрос 27. Понятие и классификация сделок .....	74
Вопрос 28. Недействительные сделки и их правовые последствия .....	78
Вопрос 29. Представительство в гражданском праве .....	81
Вопрос 30. Доверенность: понятие, виды, порядок оформления .....	83
Вопрос 31. Сроки в гражданском праве .....	86
Вопрос 32. Исковая давность .....	89
Вопрос 33. Понятие, принципы и пределы осуществления гражданских прав .....	93
Вопрос 34. Право на защиту как субъективное гражданское право .....	95
Вопрос 35. Понятие и виды гражданско-правовой ответственности.....	98
Вопрос 36. Условия и размер гражданско-правовой ответственности .....	102
Вопрос 37. Понятие и содержание права собственности .....	104
Вопрос 38. Основания и способы приобретения права собственности .....	106
Вопрос 39. Основания и способы прекращения права собственности .....	109
Вопрос 40. Право частной собственности .....	111
Вопрос 41. Право публичной собственности .....	113
Вопрос 42. Право общей собственности .....	115
Вопрос 43. Ограниченные вещные права.....	118

Вопрос 44. Право собственности и другие вещные права на землю.....	120
Вопрос 45. Защита права собственности.....	123
Вопрос 46. Понятие и виды обязательств .....	126
Вопрос 47. Субъекты обязательств.....	128
Вопрос 48. Исполнение обязательств.....	130
Вопрос 49. Понятие и общая характеристика способов обеспечения исполнения обязательств .....	134
Вопрос 50. Поручительство и банковская гарантия .....	136
Поручительство и банковская гарантия являются способами обеспечения исполнения обязательств. ....	136
Вопрос 51. Залог как способ обеспечения исполнения обязательств .....	139
Вопрос 52. Понятие и основания прекращения обязательств.....	143
Вопрос 53. Понятие, значение и содержание гражданско-правового договора .....	146
Вопрос 54. Виды договоров в гражданском праве.....	149
Вопрос 55. Понятие, порядок и стадии заключения договора.....	152
Вопрос 56. Способы, порядок и последствия изменения и расторжения договора.....	155
Вопрос 57. Основные категории наследственного права .....	157
Вопрос 58. Наследование по завещанию .....	159
Вопрос 59. Наследование по закону .....	161
Вопрос 60. Понятие интеллектуальных прав (интеллектуальной собственности) и их защита .....	163
Вопрос 61. Понятие, объекты и субъекты авторского права .....	166
Вопрос 62. Понятие, объекты и субъекты патентного права .....	169
Вопрос 63. Право на селекционное достижение, топологию интегральной микросхемы, секрет производства (ноу-хау) .....	171
Вопрос 64. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.....	174
Вопрос 65. Общая характеристика договора купли-продажи.....	177
Вопрос 66. Договор розничной купли-продажи.....	180
Вопрос 67. Договор купли-продажи недвижимости.....	182
Вопрос 68. Договор купли-продажи предприятия .....	184
Вопрос 69. Договор поставки товаров.....	186
Вопрос 70. Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд .....	189
Вопрос 71. Договор энергоснабжения.....	192
Вопрос 72. Договор контрактации.....	194
Вопрос 73. Договор мены .....	196
Вопрос 74. Договор дарения.....	197
Вопрос 75. Договор ренты .....	201
Вопрос 76. Общая характеристика договора аренды.....	203
Вопрос 77. Договор проката .....	206
Вопрос 78. Аренда транспортных средств.....	208
Вопрос 79. Договор аренды зданий и сооружений .....	210
Вопрос 80. Договор аренды предприятий.....	211
Вопрос 81. Договор финансовой аренды (лизинга) .....	213
Вопрос 82. Понятие и виды договора найма жилого помещения .....	214
Вопрос 83. Права и обязанности сторон договора найма жилого помещения.....	216
Вопрос 84. Понятие и особенности договора безвозмездного пользования имуществом.....	218
Вопрос 85. Общая характеристика договора подряда .....	220
Вопрос 86. Договор бытового подряда .....	222
Вопрос 87. Понятие и содержание договора строительного подряда.....	224
Вопрос 88. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.....	226
Вопрос 89. Подрядные работы для государственных и муниципальных нужд .....	228

Вопрос 90. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.....	230
Вопрос 91. Общая характеристика договоров о распоряжении исключительным правом на произведение и на объект смежных прав.....	232
Вопрос 92. Общая характеристика договоров о распоряжении исключительным правом в отношении объектов патентного права.....	234
Вопрос 93. Понятие и особенности договора коммерческой концессии.....	236
Вопрос 94. Правовое регулирование договоров возмездного оказания услуг.....	239
Вопрос 95. Система транспортных договоров и их общая характеристика.....	241
Вопрос 96. Понятие и содержание договора перевозки грузов.....	243
Вопрос 97. Договор перевозки пассажира и багажа.....	245
Вопрос 98. Ответственность за нарушение обязательств по перевозке.....	247
Вопрос 99. Договор транспортной экспедиции.....	249
Вопрос 100. Договор займа и кредитный договор.....	251
Вопрос 101. Договор банковского счета.....	253
Вопрос 102. Договор банковского вклада.....	255
Вопрос 103. Правовое регулирование наличных и безналичных расчетов.....	257
Вопрос 104. Формы безналичных расчетов.....	259
Вопрос 105. Общие положения о договоре хранения.....	261
Вопрос 106. Договор хранения вещей на товарном складе.....	263
Вопрос 107. Специальные виды хранения.....	265
Вопрос 108. Договор поручения.....	267
Вопрос 109. Договор комиссии.....	268
Вопрос 110. Агентский договор.....	270
Вопрос 111. Договор доверительного управления имуществом.....	271
Вопрос 112. Страхование: понятие, формы и виды.....	273
Вопрос 113. Обязательства по имущественному страхованию.....	276
Вопрос 114. Обязательства по личному страхованию.....	278
Вопрос 115. Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг).....	279
Вопрос 116. Учредительный договор.....	281
Вопрос 117. Договор простого товарищества.....	284
Вопрос 118. Обязательства, возникающие из публичного обещания награды и из публичного конкурса.....	286
Вопрос 119. Обязательства из проведения игр и пари.....	287
Вопрос 120. Обязательства из действий в чужом интересе без поручения.....	290
Вопрос 121. Общая характеристика обязательств из причинения вреда.....	292
Вопрос 122. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.....	294
Вопрос 123. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами.....	295
Вопрос 124. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина.....	297
Вопрос 125. Обязательства вследствие неосновательного обогащения.....	299

---

## Вопрос 1. Понятие, система и принципы гражданского права

Гражданское право является основной частью частного права и необходимым элементом правовой системы государства.

Под гражданским правом следует понимать:

- отрасль права как систему норм;
- гражданское законодательство как систему нормативно-правовых актов;
- науку как систему знаний о гражданско-правовых явлениях (в статике) и как деятельность по производству новых знаний (в динамике);
- учебный курс как систему информации о гражданско-правовых знаниях.

Рассмотрим каждое из этих понятий.

Во-первых, гражданское право как *отрасль права* представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих имущественные, связанные с ними личные неимущественные отношения и корпоративные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, а также защищающих неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага.

Во-вторых, *гражданское законодательство* определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения.

В-третьих, гражданское право как *наука* представляет собой систему знаний о гражданском праве, состоящую из взаимосвязанных понятий, взглядов, суждений, выводов и призванную обеспечивать формирование частноправовых начал в обществе; развитие и совершенствование гражданского законодательства, практики его применения, опираясь, при этом, на общенаучный диалектический метод познания, а также на специальные методы: системный, сравнительный, нормативный, логический и другие.

В-четвёртых, гражданское право как *учебная дисциплина* изучает основы гражданско-правовой науки, систему гражданского права как отрасли права и отрасли законодательства.

Различаются пандектная и институционная *системы гражданского законодательства*. Современное российское гражданское право относится к пандектной системе, которая предусматривает общую и особенную части гражданского права. Общая часть содержит единые для всего гражданского законодательства правила и абстрактные юридические модели и конструкции (предмет регулирования, объекты гражданских прав и т.д.). В свою очередь, общие правила конкретизируются в особенных разделах (отдельные виды обязательств и др.).

Помимо деления на общую и особенную части, все гражданско-правовые нормы делятся на подотрасли права, под которыми понимаются совокупности однородных и предметно-взаимосвязанных гражданско-правовых норм.

В настоящее время выделяют следующие подотрасли права: правовое положение субъектов гражданских правоотношений; личные неимущественные права; право собственности и другие вещные права; обязательственное право; наследственное право; право на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации интеллектуальная собственность); международное частное право, применимое к гражданско-правовым отношениям.

В свою очередь, и общая часть, и подотрасли особенной части делятся на институты, т.е. совокупности правовых норм, регулирующих относительно самостоятельные группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений (например, институт представительства). Отдельные институты делятся на субинституты (более мелкие совокупности однородных норм, которые сохраняют единство своего предмета. Например, институт купли-продажи делится на субинституты розничной купли-продажи, контрактации и т.д.).

Таким образом, под системой гражданского права понимаются внутренне согласованные структуры и состав правовых институтов и норм в их определённой последовательности.

Под **принципами** гражданского права следует понимать основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений, отражающие наиболее существенные свойства гражданского законодательства. Законодательно все принципы закреплены в ст.1 ГК РФ, в связи с чем, могут применяться непосредственно, т.е. если существуют пробелы в законодательстве и есть необходимость в применении аналогии права, в этом случае применяются его основные начала, т.е. принципы гражданского права. Таких принципов восемь:

1) *принцип равенства участников гражданских отношений* выражается в признании за всеми гражданами равной правоспособности, а за всеми юридическими лицами – правоспособности, соответствующей целям их деятельности;

2) *принцип неприкосновенности собственности* означает признание в России различных форм собственности (частной, государственной, муниципальной и др.) и предоставление им равной правовой защиты. Данный принцип лежит в основе имущественного порядка в экономике. Ни один субъект гражданского права не может быть лишён своего имущества иначе, чем по решению суда, вынесенному только в случаях, прямо предусмотренных законом. ГК РФ даёт исчерпывающий перечень таких случаев.

3) *принцип свободы договора* предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнёров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен;

4) *принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела*. Согласно этому принципу, органы власти и любые иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов гражданского права, если они

---

осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства. Под произвольным понимается вмешательство, не основанное на законе;

5) *беспрепятственное осуществление гражданских прав*. Этот принцип основывается на положениях ч. 1 ст. 34 Конституции РФ, согласно которой, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещённой законом, экономической деятельности, а также ч. 1 ст. 44 Конституции РФ, в силу которой, каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

6) *обеспечение восстановления нарушенных прав* достигается при помощи различных способов их защиты. В целях обеспечения восстановления нарушенных прав, используется институт имущественного и личного страхования, а также ряд мер обеспечительного характера, направленных на защиту денежных обязательств, подверженных неблагоприятному воздействию инфляционных процессов;

7) *судебная защита гражданских прав* предоставляется гражданам и юридическим лицам в качестве универсального способа защиты их прав;

8) *принцип добросовестности* предполагает, что все лица, вступая в гражданские отношения, осуществляя или защищая свои гражданские права, должны действовать добросовестно, т.е. доброжелательно, благонамеренно и правдиво. С недавнего времени в ст.10 ГК РФ закреплено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются. Если граждане вели себя недобросовестно или допустили незаконное поведение, то они не вправе извлекать преимущество из своего положения.

## Вопрос 2. Предмет и метод гражданского права

Основными критериями разграничения отраслей права являются *предмет* и *метод* правового регулирования. С их помощью можно выделить не только гражданское право из единой системы права, но и характерные его особенности, которые позволяют иметь ясное представление об отрасли гражданского права.

Круг отношений, регулируемых гражданским правом, законодательно закреплён в ст. 2 Гражданского кодекса РФ, где указывается, что в **предмет** гражданско-правового регулирования входят имущественные, связанные с ними неимущественные отношения и корпоративные отношения. Наряду с ними, гражданско-правовыми средствами защищаются неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага.

Таким образом, структура предмета представлена тремя группами отношений. Основными являются отношения имущественного характера, складывающиеся в сфере экономики, которым присущи следующие признаки:

1) объектами этих отношений являются вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе, безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права;

2) имущество подразделяется на актив (вещи и имущественные права) и пассив (имущественные долги и иные имущественные обязанности);

3) правоотношения, возникающие по поводу имущества, имеют, как правило, вещно-правовой характер (право собственности, право хозяйственного ведения и т.д.), обязательно-правовой (возмещение вреда и т.д.) или смешанный (купля-продажа, дарение вещей и т.д.).

Кроме того, гражданским правом регулируются такие имущественные отношения, которые включают статутные, т.е. определяющие правовой статус субъектов гражданских правоотношений (например, к их числу относятся правовой статус граждан – физических лиц, общий правовой статус юридических лиц, особенности правового статуса отдельных видов юридических лиц и т.д.) и динамические, т.е. связанные с переходом материальных благ и прав на них от одних субъектов гражданских правоотношений к другим (например, к их числу можно отнести совершение различных сделок по переходу прав на недвижимое имущество от одних лиц к другим и т.д.). Важным элементом предмета гражданского права служит комплекс предпринимательских имущественных отношений.

Вторую группу составляют неимущественные отношения, тесно связанные с имущественными. В качестве их объектов выступают неимущественные блага типа результатов творческой деятельности, способных быть объектами интеллектуальной собственности, например, возникающие по поводу авторства на произведения науки, литературы и искусства, поскольку из них возникает право автора на вознаграждение.

Результатом развития экономических отношений и гражданско-правовой теории стало расширение предмета гражданского права. К уже

проанализированным группам общественных отношений, регулируемых гражданско-правовыми нормами, относится третья группа - корпоративные отношения, под которыми следует понимать отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими. Нередко, такие отношения в юридической литературе называют организационными, внутрифирменными или отношениями участия (членства), поскольку такие отношения существуют только между корпорацией и ее участниками на протяжении всего периода членства участника в корпорации.

Отдельно в гражданском праве выделяются такие неимущественные отношения, которые, во-первых, не связаны с имущественными, во-вторых, их объектами являются личные неимущественные права, свободы, блага. Особенность этой группы состоит в том, что в неё входят такие отношения, которые возникают, как правило, в связи с нарушением личных прав, благ и свобод и требуют применения гражданско-правовых охранительных способов воздействия, например, защита чести, достоинства, деловой репутации и т.д. Следует иметь в виду, что данная группа отношений не входит в предмет гражданско-правового регулирования, но защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

Таким образом, личным неимущественным отношениям свойственны следующие признаки: во-первых, они складываются по поводу нематериальных благ, к числу которых относятся принадлежащие конкретной личности, неотчуждаемые от неё и не передаваемые другим лицам нематериальные блага, как-то: жизнь и здоровье, достоинство личности, неприкосновенность, честь и доброе имя и т.д. И, во-вторых, эти нематериальные блага не имеют экономического содержания, например, денежная компенсация морального вреда представляет собой не экономическую стоимость перенесённых нравственных страданий, поскольку невозможно дать их экономическую оценку, а одним из способов заглаживания начальных воспоминаний от пережитого.

Под **методом** гражданско-правового регулирования понимается совокупность приёмов, способов, с помощью которых право воздействует на общественные отношения, устанавливая правила поведения их участников. Метод гражданского права иногда называют методом координации, правонаделения, дозволения, горизонтальных связей. Он может носить различный характер:

1) *императивный* (обязывающий), выражающийся:

- в установлении определённых обязанностей субъектов гражданских правоотношений. Например, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с их условиями и требованиями закона и нормативных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными требованиями.

- в установлении определённых запретов. Например, запрещается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трёх тысяч рублей в отношениях между коммерческими организациями;

2) *диспозитивный* (управомочивающий), выражающийся:

- в разрешениях (предоставлении определённых прав). Например, юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, может совместно с кредиторами принять решение о добровольной ликвидации;
- в дозволениях (предоставлении определённых свобод). Например, собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону.

Специфическими чертами методами гражданско-правового регулирования являются:

1) равенство правового положения участников гражданских отношений. Стороны свободны в реализации своих вещных прав, в заключении сделок, договоров и принятии на себя иных обязательств, в использовании своих прав. Никто из участников гражданско-правовых отношений не находится в состоянии власти и подчинения, приказа и исполнения. Вследствие этого, к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе, к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство, по общему правилу, не применяется;

2) автономия воли участников гражданских отношений, т.е. возможность самостоятельно и свободно проявлять и формировать свою волю;

3) защита нарушенных гражданских прав осуществляется, в основном, в судебном порядке;

4) ответственность за нарушение гражданских прав носит имущественный характер.

### Вопрос 3. Понятие и виды источников гражданского права

Источники гражданского права представляют собой систему его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.

В соответствии с Конституцией РФ (п. «о» ст. 71), ГК РФ и согласно теории права принято различать следующие источники российского гражданского права:

I. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

II. Конституция Российской Федерации и федеральные конституционные законы.

III. Гражданское законодательство:

1) Гражданский кодекс РФ,

2) Принятые в соответствии с ГК РФ иные федеральные законы, регулирующие гражданско-правовые отношения.

IV. Иные акты, содержащие нормы гражданского права:

1) Указы Президента РФ,

2) Постановления Правительства РФ,

3) Акты Министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, содержащие нормы гражданского права.

V. Договоры.

VI. Правовые обычаи.

VII. Акты государственных органов субъектов РФ и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей.

VIII. Действующие нормативные акты Российской Федерации и Союза ССР, изданные до введения в действие ГК РФ.

IX. Судебная и арбитражная практика.

X. Локальные акты юридических лиц.

Из числа перечисленных принято выделять основные источники гражданского права: законодательство, или нормативные акты, обычай, нормы международного права и международные договоры и судебную практику. Рассмотрим их более подробно.

1. Гражданское законодательство. Согласно Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Соответственно на всей территории нашей страны действует единое гражданское законодательство. Конституция РФ определяет конкретные формы основных актов отечественного законодательства: это федеральные законы, которые принимает Государственная Дума, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ. Нормативные акты этих высших органов государственной власти и, прежде всего, федеральные законы образуют основной массив действующего гражданского законодательства.

В сфере гражданского права важнейшим федеральным законом является ГК РФ, действующий в настоящее время в четырех частях. Единство и

согласованность действующего в Российской Федерации большого массива гражданского законодательства обеспечиваются соблюдением принципа иерархии законодательных актов, в соответствии с которым нормативный акт нижестоящего государственного органа не может противоречить закону и актам вышестоящего органа.

2. Обычай как источник гражданского права. Под обычаем понимаются правила, сложившиеся в результате их длительного применения ввиду практической целесообразности и получившие признание в актах законодательства или решениях судов. Обычай в современных государствах, имеющих развитое законодательство, не играет большой роли и применяется преимущественно во внешнеэкономических отношениях. Однако в ряде норм ГК РФ и некоторых актах законодательства РФ содержатся ссылки общего характера на обязательность обычая. Например, в ст. 5 ГК РФ дается определение обычая, под которым понимается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычай не может противоречить нормам законодательства и условиям заключенного между сторонами договора.

3. Нормы международного права и международные договоры. Являются составной частью правовой системы Российской Федерации, причем применяются непосредственно. Общепризнанные принципы и нормы международного права содержатся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, решениях Международного суда.

Международные договоры РФ регулируют, прежде всего, отношения отечественных предпринимателей и граждан с иностранными юридическими лицами и гражданами. Однако они применяются и к регулированию отношений между российскими лицами, например, в вексельном обороте, при перевозках отечественных грузов и пассажиров за рубеж. Кроме того, многие положения международных договоров, участником которых является Российская Федерация, воспроизведены в нормах российского гражданского законодательства.

4. Судебная практика. Ввиду неизбежных в законодательстве пробелов суды порой бывают вынуждены выходить за формальные рамки действующего гражданского законодательства. В связи с этим решения судов, сформулированные в общей форме в постановлениях их высших органов по разъяснению норм законодательства, имеют нормативный характер. Разъяснения Пленумов высших судебных органов по применению законодательства фактически приобретают характер источника гражданского права. В юридической литературе данный вопрос является спорным. Что касается решений, выносимых судами общей юрисдикции или арбитражными судами по конкретным гражданско-правовым спорам, то они не могут считаться источником гражданского права, поскольку имеют индивидуальный характер и отражают особенности отдельных споров.

#### **Вопрос 4. Действие гражданского законодательства**

Гражданское законодательство действует во времени, в пространстве и по кругу лиц.

##### **1. Действие гражданского законодательства во времени.**

Гражданско-правовые отношения регулируются действующим гражданским законодательством. Действие гражданских законов начинается с момента их вступления в законную силу. Обязательным условием вступления федеральных законов в силу является официальное опубликование.

Под официальным опубликованием понимается помещение полного текста документа в специальных изданиях, признанных официальными действующим законодательством. В соответствии со ст. 4. федерального закона от 21 октября 2011 г. № 289-ФЗ, официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете», «Собрании законодательства Российской Федерации» или первое размещение на «Официальном интернет-портале правовой информации» [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru). После принятия федерального закона Государственной Думой в окончательной редакции и подписания Президентом РФ в течение 7 дней акт подлежит официальному опубликованию.

Официально опубликованные федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самим законом не установлен иной порядок вступления в силу.

Кроме общего, существует специальный порядок вступления федерального закона в силу:

1. Порядок вступления в силу определяется в самом документе (указанием на конкретную дату или формулировкой «вступает в силу после официального опубликования»);
2. Порядок вступления в силу определяется отдельным документом – законом о введении в действие.

Гражданско-правовые нормативные акты, являясь федеральными, вступают в силу одновременно на всей территории РФ. Общее правило о действии гражданского законодательства во времени состоит в том, что они не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения их в действие. Хотя из этого правила могут быть и исключения, прямо предусмотренные законом.

Акты гражданского законодательства прекращают свое действие и теряют юридическую силу обычно в результате их непосредственной отмены вновь принятыми актами. В случае отсутствия в законе указания на правила об отмене или изменении ранее действовавших норм, необходимо исходить из того, что вновь принятый нормативный акт по общему правилу погашает полностью или в части действие ранее принятого по тому же поводу акта той

же или более низкой юридической силы, хотя законом могут быть предусмотрены и иные правила.

## **2. Действие гражданского законодательства в пространстве.**

Общее правило о действии гражданского законодательства в пространстве состоит в том, что акты гражданского законодательства действуют на территории, подведомственной принявшему их органу. Следовательно, федеральный характер российского гражданского законодательства предопределяет его действие на всей территории РФ.

Из этого правила имеется два исключения. В силу прямого указания закона территориальные границы действия нормативного акта могут быть ограничены. Например, действие нормативного акта может быть ограничено районами Крайнего Севера.

И второе исключения касается возможности применения законодательства одной страны в определенных случаях и по определенным вопросам на территории другой страны. Например, стороны внешнеторгового контракта могут договориться о рассмотрении возникающих между ними споров по правилам материального права страны-истца.

## **3. Действие гражданского законодательства по кругу лиц.**

Общее правило действия гражданского законодательства по кругу лиц заключается в том, что акты гражданского законодательства распространяются на всех лиц, находящихся на территории, в пределах которой действует гражданское законодательство. К указанным лицам относятся граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. К отношениям с участием иностранных граждан, иностранных юридических лиц и лиц без гражданства, правила, установленные гражданским законодательством, применяются, если иное не установлено федеральным законом.

## Вопрос 5. Понятие, элементы и виды гражданских правоотношений

**Гражданское правоотношение** – это правовая форма общественного (фактического) отношения, представляющее юридическую связь между субъектами.

К элементам гражданского правоотношения принято относить содержание, субъектов и объекты правоотношения.

**Содержание гражданского правоотношения** составляют субъективные права и обязанности его участников.

**Субъективное гражданское право** – это мера *дозволенного* поведения участника регулируемых правоотношений. Это сложное юридическое образование, имеющее собственное содержание и включающее в себя три правомочия в различных вариантах комбинаций: 1) правомочие требования от обязанного субъекта исполнения его обязанностей; 2) правомочие на собственные действия, под которым понимается возможность самостоятельного совершения юридических и фактических действий; 3) правомочие на защиту, подразумевающее возможность прибегнуть как к самозащите, так и к использованию государственно-принудительных мер в случае нарушения субъективного гражданского права.

**Субъективная гражданская обязанность** – это мера *должного* поведения участника регулируемых правоотношений. Субъективная гражданская обязанность может иметь характер обязанности активного и пассивного типа. Обязанность активного типа – совершать общественно полезное действие. Обязанность пассивного типа – воздерживаться от социально-вредных действий.

**Структура гражданского правоотношения** может быть простой и сложной. Для большинства гражданских правоотношений характерна сложная структура содержания.

**Субъектами гражданских правоотношений** являются их участники. Ими могут быть: физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства); юридические лица (российские и иностранные); Российская Федерация; субъекты РФ; муниципальные образования.

Субъекты гражданских правоотношений должны обладать *правоспособностью* - способностью иметь гражданские права и обязанности, *дееспособностью* – способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя и исполнять обязанности и деликтоспособностью – способностью самостоятельно нести ответственность за совершенные гражданские правонарушения.

В гражданском правоотношении различают две стороны – *управомоченную* и *обязанную*. Управомоченная сторона имеет право требовать выполнить определенное действие или воздержаться от совершения действий. Обязанная сторона – это сторона, которая обязана совершить действие в интересах другой стороны или воздержаться от совершения действия. Как на управомоченной, так и на обязанной стороне могут выступать одно или несколько лиц.

**Объекты гражданских правоотношений.** Это то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов. Это различные материальные и нематериальные блага, либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

К видам объектов гражданских правоотношений относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

К особенностям гражданских правоотношений относится следующее:

- равенство участников гражданских правоотношений;
- сделка - основной юридический факт – основание возникновения, изменения и прекращения гражданского правоотношения;
- разрешение возникающих конфликтов преимущественно в судебном порядке;
- особый – имущественный, компенсационный характер санкций, предполагающий восстановление имущественной сферы лица, права которого нарушены на основе принципа полного возмещения убытков.

**Виды гражданских правоотношений:**

- по характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъектов различают *абсолютные* правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг лиц, и *относительные*, в которых обладателям субъективных прав противостоят четко определенные обязанные лица;

- в зависимости от выполняемой функции в механизме правового регулирования различают *регулятивные* правоотношения, направленные на закрепление и регламентацию социальных связей в их нормальном состоянии, и *охранительные* правоотношения, направленные на защиту субъективных гражданских прав.

- по объекту правоотношения различают *вещные* и *обязательственные* правоотношения.

Кроме того, выделяют срочные и бессрочные, фидуциарные правоотношения, а также правоотношения, в рамках которых реализуются преимущественные права.

## Вопрос 6. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений

Основаниями возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений являются **юридические факты**, т.е. жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Юридический факт выполняет функцию «пускового механизма», приводящего в движение «спящую» норму права. Гражданские права и обязанности могут возникать как на основании единичного юридического факта (например, заключение договора), так и в результате двух и более юридических фактов, возникающих одновременно или в определенной последовательности (например, наследование по завещанию: составление завещания, смерть наследодателя, принятие наследства). Такая совокупность юридических фактов называется юридическим составом.

ГК РФ в ст. 8 называет основные юридические факты в гражданском праве и относит к ним:

- 1) договоры и иные сделки, предусмотренные законом, либо не предусмотренные, но не противоречащие ему;
- 2) решения собраний в случаях, предусмотренных законом;
- 3) акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- 4) судебное решение, которое устанавливает гражданские права и обязанности;
- 5) приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом;
- 6) создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- 7) причинение вреда другому лицу;
- 8) неосновательное обогащение;
- 9) иные действия граждан и юридических лиц, предусмотренные законом и другими правовыми актами;
- 10) события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений могут быть и иные юридические факты, которые прямо не предусмотрены законодательством, но не противоречат его общим началам и смыслу.

Юридические факты в гражданском праве можно классифицировать.

По характеру правовых последствий юридические факты делятся на:

- *правообразующие;*
- *правоизменяющие;*
- *правопрекращающие.*

По волевому признаку юридические факты делятся на события и действия.

**События** – это обстоятельства, не зависящие от воли людей. Они могут быть абсолютными и относительными. Абсолютные – вызываемые действиями природы или непреодолимой силы (стихийные бедствия). Относительные – вызываемые действиями людей (смерть, рождение).

**Действия** – это обстоятельства, которые совершаются по воле человека (заключение договора, исполнение обязательства, создание произведения науки, принятие наследства). Действия, в свою очередь, делятся на правомерные, то есть не противоречащие закону и условиям сделки и неправомерные – то есть нарушающие нормы права, условия сделки, являющиеся правонарушениями.

**Правомерные действия** подразделяются на:

- *юридические поступки* – правомерные действия субъекта гражданских правоотношений, совершаемые без намерения создать определенные юридические последствия, однако создающие такие последствия (обнаружение клада или находка);

- *юридические акты*, характеризующиеся тем, что они прямо направлены на возникновение, изменение либо прекращение гражданских прав и обязанностей. Такие акты, совершаемые физическими или юридическими лицами, именуется *сделками*. Если юридические акты совершаются административными органами, то налицо *административные акты*, судебные решения. Можно выделить сделкоспособные действия (уведомление должника об уступке права требования, признание долга), отличающиеся от сделок наступлением правовых последствий вне зависимости от воли лица на основании закона;

Одним из видов юридических актов являются решения собраний.

*Решение собрания*, с которым закон связывает гражданско-правовые последствия, порождает правовые последствия, на которые решение собрания направлено, для всех лиц, имевших право участвовать в данном собрании (участников юридического лица, собственников, кредиторов при банкротстве и других - участников гражданско-правового сообщества), а также для иных лиц, если это установлено законом или вытекает из существа отношений. Решение собрания считается принятым, если за него проголосовало большинство участников собрания и при этом в собрании участвовало не менее 50% от общего числа участников соответствующего гражданско-правового сообщества.

Решение собрания может приниматься посредством заочного голосования. О принятии решения собрания составляется протокол в письменной форме, который подписывается председательствующим на собрании и секретарем собрания. Решение собрания может быть признано оспоримым, если из закона не следует, что оно ничтожно.

Решение собрания может быть признано судом **недействительным** при нарушении требований закона, в том числе в случае, если:

1) допущено существенное нарушение порядка созыва, подготовки и проведения собрания, влияющее на волеизъявление участников собрания;

---

2) у лица, выступавшего от имени участника собрания, отсутствовали полномочия;

3) допущено нарушение равенства прав участников собрания при его проведении;

4) допущено существенное нарушение правил составления протокола, в том числе правила о письменной форме протокола.

Если иное не предусмотрено законом, решение собрания **ничтожно** в случае, если оно:

1) принято по вопросу, не включенному в повестку дня, за исключением случая, если в собрании приняли участие все участники соответствующего гражданско-правового сообщества;

2) принято при отсутствии необходимого кворума;

3) принято по вопросу, не относящемуся к компетенции собрания;

4) противоречит основам правопорядка или нравственности.

Не все события и действия порождают гражданско-правовые последствия, а лишь те из них, с которыми нормы гражданского права связывают эти последствия.

## Вопрос 7. Государственная регистрация прав на имущество

Важную роль, связанную с укреплением гражданских прав и обязанностей, приданием им открытого характера, выполняет институт государственной регистрации. Регистрация в ряде случаев является одним из элементов возникновения гражданских прав и обязанностей. При государственной регистрации осуществляется фиксация имущественного права участника гражданского оборота на конкретный объект гражданских прав.

Согласно п.1 ст. 8.1 ГК РФ, в случаях, предусмотренных законом, права, закрепляющие принадлежность объекта гражданских прав определенному лицу, ограничения таких прав и обременения имущества (права на имущество) подлежат государственной регистрации.

Гражданский кодекс предусматривает государственную регистрацию прав на недвижимое имущество (ст. 130-131), устанавливая, что регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных ГК РФ и иными законами. Так, согласно ч. 3 ст. 33 ЖК РФ по требованию отказополучателя государственной регистрации подлежит право пользования жилым помещением, возникающее из завещательного отказа.

П.А. Крашенинников отмечает: «Долгое время государственная регистрация иных имущественных прав дополнительно к уже предусмотренным не вводилась. Только через 13 лет после вступления в силу части первой ГК РФ отнесение ряда исключительных прав к имущественным приобрело бесспорный характер и в итоге установлена государственная регистрация результата интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации»<sup>1</sup>. Действительно ст. 1232 ГК РФ устанавливает, что в случаях, предусмотренных ГК РФ, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства. Однако регистрация таких прав производится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям. Кроме того, в данном случае регистрируется не право, а результат интеллектуальной деятельности, а право возникает только с момента государственной регистрации. Поэтому данные отношения не охватываются ст. 8.1, посвященной государственной регистрации прав на имущество.

С момента государственной регистрации:

- возникает право собственности на вновь создаваемое (ст. 219 ГК), отчуждаемое (223 ГК РФ) и приобретенное в силу приобретательной давности (ст. 234 ГК) недвижимое имущество;

---

<sup>1</sup> См.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1, 2, 3 / Б.М. Гонгало, А.В. Коновалов, П.В. Крашенинников и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2013. С. 36.

- переходит доля в праве общей собственности по договору, подлежащему государственной регистрации;
- возникает право сервитута на недвижимое имущество (ст. 274 ГК);
- возникает право залога, если права, закрепляющие принадлежность имущества определенному лицу, подлежат государственной регистрации, либо, если предметом залога являются права участника (учредителя) общества с ограниченной ответственностью (ст. 339.1).

Следует отметить, что государственной регистрации подлежат не только факты возникновения прав на имущество, но и их изменения и прекращения.

Регистрацию прав на имущество *следует отличать от регистрации сделок*, которая предоставляет самостоятельный акт государственного органа и требуется не во всех случаях перехода прав на недвижимое имущество. С 1 марта 2013 года отменена регистрация договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры (ст. 558 ГК РФ), договора продажи предприятия (статья 560 ГК РФ), договора дарения недвижимого имущества (ст. 574 ГК РФ) и договора ренты (ст. 584 ГК РФ). В общей части ГК РФ регистрации сделок посвящены следующие статьи: ст. 164 «Государственная регистрация сделок», ст. 165 «Последствия уклонения от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки», п. 2 ст. 389 «Форма уступки требования»; ст. 433 «Момент заключения договора».

В соответствии со ст. 8.1 ГК РФ государственная регистрация прав на имущество осуществляется на основе трех основополагающих принципов.

*Принцип проверки законности оснований* регистрации прав на недвижимое имущество направлен на обеспечение незыблемости сведений государственного реестра как информационного ресурса. Данный принцип предполагает ответственность Росреестра за надлежащую проверку полномочий лица, обратившегося с заявлением о государственной регистрации права, законность оснований регистрации, иные предусмотренные законом обстоятельства и документы. Если право на имущество возникает, изменяется или прекращается на основании нотариально удостоверенной сделки, Росреестр вправе проверить законность соответствующей сделки в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом. Убытки, причиненные в результате внесения в государственный реестр незаконных данных о праве по вине Росреестра, подлежат возмещению за счет казны Российской Федерации.

*Принцип публичности* предполагает открытость сведений, содержащихся в государственном реестре. Орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней, обязан предоставлять информацию о произведенной регистрации и зарегистрированных правах любому лицу. Информация предоставляется в любом органе, осуществляющем регистрацию недвижимости, независимо от места совершения регистрации. В соответствии с п. 1 ст. 8 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», содержащиеся в Едином государственном реестре прав (далее - ЕГРП), являются общедоступными (исключение составляют сведения, доступ к которым ограничен федеральным законом) и предоставляются органом,

осуществляющим государственную регистрацию прав, по запросам любых лиц, в том числе посредством почтового отправления, использования сетей связи общего пользования, иных средств связи, а также посредством обеспечения доступа к информационному ресурсу, содержащему сведения ЕГРП.

*Принцип достоверности данных*, внесенных в ЕГРП, играет значительную роль для стабильности гражданского оборота. Как отмечал В.С. Ем, «государственная регистрация действий, событий и прав, делая их публично достоверными, является средством публичного контроля за гражданским оборотом в целях обеспечения наиболее полной охраны важнейших имущественных и личных прав, благ и свобод субъектов»<sup>2</sup>. В государственном реестре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить объект, на который устанавливается право, управомоченное лицо, содержание права, основание его возникновения. Если субъект полагается на данные ЕГРП, он должен признаваться добросовестным, пока не будет доказано, что он заведомо знал или должен был знать о том, что такие данные не соответствуют истине. Это означает, что лицо, представившее данные для государственной регистрации не вправе ссылаться на отсутствие необходимых данных в ЕГРП или на их недостоверность в случае возникновения спора с лицом, добросовестно полагавшимся на эти данные. Лицо, указанное в государственном реестре в качестве правообладателя, признается таковым, пока в установленном законом порядке в реестр не внесена запись об ином. Зарегистрированное право может быть оспорено только в судебном порядке.

В отношении зарегистрированного права в ЕГРП может быть внесена в порядке, установленном законом, *отметка о возражении* лица, соответствующее право которого было зарегистрировано ранее. Если в течение *трех месяцев* со дня внесения в ЕГРП отметки о возражении в отношении зарегистрированного права лицо, по заявлению которого она внесена, не оспорило зарегистрированное право в суде, отметка о возражении аннулируется. В этом случае повторное внесение отметки о возражении указанного лица не допускается. Лицо, оспаривающее зарегистрированное право в суде, вправе требовать внесения в государственный реестр отметки о наличии судебного спора в отношении этого права.

Если право на имущество возникает, изменяется или прекращается вследствие наступления обстоятельств, указанных в законе, запись о возникновении, об изменении или о прекращении этого права вносится в государственный реестр по заявлению лица, для которого наступают такие правовые последствия. Законом может быть предусмотрено также право иных лиц обращаться с заявлением о внесении соответствующей записи в государственный реестр.

Отказ в государственной регистрации прав на имущество либо уклонение от государственной регистрации могут быть *оспорены в суде*. Иное может быть установлено ГК РФ.

---

<sup>2</sup> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2011. С. 335, 336.

## Вопрос 8. Право- и дееспособность граждан (физических лиц)

Важнейшим субъектом гражданского права является гражданин (физическое лицо), под которым Гражданский кодекс РФ понимает граждан РФ, иностранцев и лиц без гражданства. Для того, чтобы стать участником гражданского оборота, гражданин должен обладать право- и дееспособностью.

**Гражданская правоспособность** – это способность лица иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. Правоспособность граждан возникает с момента их рождения, однако, закон также охраняет права ещё не родившегося ребёнка, например, наследниками могут быть также дети, зачатые при жизни наследодателя и родившиеся после его смерти. Правоспособность прекращается смертью гражданина. К смерти приравнивается также объявление лица умершим.

Правоспособность характеризуется следующими признаками. Во-первых, возможности, составляющие содержание правоспособности, носят абстрактный характер. Это означает, что конкретным лицом они могут и не реализоваться (например, не каждый осуществляет возможность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства). Во-вторых, правоспособностью лицо наделяется государством, она возникает в силу рождения ребёнка, в связи с чем, не зависит от воли её носителя и других лиц. Таким образом, можно говорить о гарантированности правоспособности. Вместе с тем, ограничение в правоспособности всё же возможно, но лишь в случаях и в порядке, определённых законом (например, по приговору суда гражданин осуждается к лишению свободы). Гражданская правоспособность может ограничиваться лишь на определённый срок. Исходя из этого, можно сделать вывод о неотчуждаемости правоспособности, поскольку гражданин не может отказаться от неё, не может совершать сделки, направленные на ограничение правоспособности. Такие сделки будут являться ничтожными. В-третьих, правоспособность признаётся в равной мере за всеми гражданами, независимо от национальности, вероисповедания и т.д. Отдельные исключения из этого правила, относительно правоспособности иностранных граждан, могут быть установлены федеральными законами. Таким образом, можно говорить о принципе равенства правоспособности граждан.

Под содержанием гражданской правоспособности понимается совокупность гражданских прав и обязанностей, которые может иметь лицо в соответствии с действующим законодательством. В Гражданском кодексе РФ устанавливается, что граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и иной не запрещённой законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом

результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданская правоспособность иностранного физического лица определяется его личным законом, каковым считается право страны, гражданство которой это лицо имеет. Если лицо, наряду с российским гражданством, имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право. Равным образом, российское право является личным законом иностранного гражданина, имеющего место жительства в Российской Федерации. При наличии у лица нескольких гражданств, личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. При этом, по общему правилу, иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды) пользуются в Российской Федерации гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, т.е. им предоставляется, так называемый, национальный режим.

Под **гражданской дееспособностью** понимается способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. В содержании дееспособности выделяют два основных элемента: *сделкоспособность* (способность самостоятельного совершения сделок) и *деликтоспособность* (способность нести самостоятельную гражданско-правовую ответственность). По этой причине, не все граждане обладают дееспособностью, а её объём для разных лиц определяется с учётом их возраста (юридический критерий) и психическое состояние здоровья (медицинский критерий).

В соответствии с гражданским законодательством, по объёму дееспособности различаются следующие виды дееспособности.

1. Полная дееспособность. Возникает с 18-летнего возраста, т.е. с достижением совершеннолетия. Из этого правила существуют два исключения. Во-первых, допускается вступление в брак до достижения 18 лет. Во-вторых, несовершеннолетний, достигший 16 лет и работающий по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей или попечителя занимающийся предпринимательской деятельностью, может быть объявлен полностью дееспособным (эмансипированным). В этих случаях можно говорить о двух способах досрочного приобретения полной гражданской дееспособности.

2. Частичная дееспособность. Ею обладают несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет и малолетние граждане от 6 до 14 лет.

Первые вправе без согласия родителей, усыновителей и попечителей:

- а) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- б) осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в) вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- г) совершать мелкие бытовые сделки.

Все остальные сделки несовершеннолетние от 14 до 18 лет должны совершать с письменного согласия своих законных представителей –

родителей, усыновителей или попечителя. По достижении 16 лет несовершеннолетние вправе быть членами кооперативов.

Вместе с тем, при наличии достаточных оснований, суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя, либо орган опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего права распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда несовершеннолетний приобрёл дееспособность в полном объёме.

Имущественную ответственность несовершеннолетние от 14 до 18 лет несут самостоятельно. Однако, когда у несовершеннолетнего нет имущества или заработка, достаточного для возмещения вреда, наряду с несовершеннолетним, дополнительную (субсидиарную) ответственность за причинённый им вред несут родители (усыновители) или попечители, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Частично дееспособными являются также малолетние от 6 до 14 лет. Они вправе самостоятельно совершать: а) мелкие бытовые сделки; б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации; в) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или с согласия последнего с третьим лицом для определённой цели или для свободного распоряжения. Все остальные сделки от их имени могут совершать только их родители, усыновители и опекуны. Имущественную ответственность по всем сделкам, совершённым такими малолетними, несут законные представители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица также отвечают за вред, причинённый малолетними.

Закон не раскрывает понятия мелкой бытовой сделки. Однако, судебная практика выработала ряд признаков, позволяющих относить к ним сделки, которые:

а) направлены на удовлетворение элементарных материальных и культурных потребностей лиц, их совершающих, или членов их семьи;

б) исполняются, по общему правилу, при самом их совершении и соответствуют возрасту малолетних или интересам других лиц, допущенных к совершению таких сделок;

в) носят строго потребительский характер;

г) совершаются на средства, предоставленные им законным представителем или с согласия последнего третьим лицом;

д) незначительны по сумме.

3. Недееспособные граждане. К ним, во-первых, следует отнести малолетних в возрасте до 6 лет, т.к. их недееспособность основана на предположении о недостаточности психической зрелости и отсутствии жизненного опыта. Поэтому в их интересах сделки совершают родители, усыновители, опекуны.

Во-вторых, по решению суда недееспособным может быть признан гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. От имени такого гражданина

сделки совершает его опекун. Самостоятельной имущественной ответственности эти лица не несут.

4. Ограниченная дееспособность. Ограничение граждан в дееспособности происходит в судебном порядке, и применяется к лицам, имеющим пристрастие к азартным играм, злоупотребляют спиртными напитками или наркотическими средствами и ставят свою семью в тяжёлое материальное положение.

С момента вступления в силу решения суда об ограничении гражданина в дееспособности, он может совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать зарплату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими лишь с согласия попечителя. Такие лица вправе совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки. Имущественную ответственность они несут самостоятельно.

## Вопрос 9. Понятие и правовое значение места жительства граждан, безвестное отсутствие, объявление гражданина умершим

Под **местом жительства гражданина** понимается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет и опекаемых лиц, признаётся место жительства законных представителей, соответственно, родителей, усыновителей, опекунов. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

Гражданское право прямо не связывает место жительства гражданина с административной регистрацией, которая, по существу, является лишь одним из подтверждений места проживания.

Свобода выбора места жительства входит в содержание гражданской правоспособности. Место жительства лица имеет юридическое значение при осуществлении и защите гражданских прав и проявляется в области как материального, так и процессуального права. Гражданский кодекс определяет место исполнения обязательства в ряде случаев по месту жительства одной из сторон. Место открытия наследства определяется по последнему месту жительства наследодателя. По месту жительства подопечного, либо по месту жительства опекуна (попечителя) назначается опека, а надзор за деятельностью опекунов и попечителей осуществляется по месту жительства подопечных. Местом жительства сторон определяется подсудность гражданских дел судам. Таким образом, место жительства является одним из средств индивидуализации гражданина и, кроме того, оно позволяет точнее конкретизировать гражданина как субъекта гражданского права.

Место жительства следует отличать от места пребывания. В соответствии с Федеральным законом от 25.06.1993г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации, **местом пребывания** признаются гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристическая база, больница, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в которых он проживает временно. Напротив, место жительства – это жилое помещение, в котором гражданин проживает постоянно или преимущественно в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору аренды или на других законных основаниях (жилой дом, квартира, общежитие, дом для ветеранов, либо другой специализированный дом).

Законом установлен регистрационный учет граждан по месту их жительства и пребывания. На его основе постановлением Правительства РФ от 17.07.1995 № 713 утверждены Правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации.

Отсутствие гражданина в месте своего постоянного жительства по причинам, которые невозможно установить, порождает неопределённость в

правоотношениях, участником которых отсутствующий является. Устранению этой неопределённости способствует институт безвестного отсутствия.

Основанием для признания гражданина **безвестно отсутствующим** является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение года. Начальным моментом течения указанного срока считается день получения последних известий об отсутствующем. Если этот день невозможно установить, годичный срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором получены последние сведения. На основании судебного решения о признании гражданина безвестно отсутствующим, из его имущества выдаётся содержание гражданам, которых он обязан содержать и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего. При наличии у безвестно отсутствующего имущества, требующего постоянного управления им, орган опеки и попечительства определяет лицо, с которым данный орган заключает договор доверительного управления переданным имуществом. Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом

Признание гражданина безвестно отсутствующим служит юридическим фактом и для других отраслей права. Например, расторжение брака с таким гражданином допускается в административном порядке - органах загса, независимо от наличия общих несовершеннолетних детей; назначается пенсия по потере кормильца.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим.

Основанием для **объявления гражданина умершим** является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение определённого времени. В Гражданском кодексе установлено три срока:

- общий срок – отсутствие сведений в течение 5 лет;
- срок 2 года, который начинает течь со дня окончания военных действий, если гражданин пропал без вести в связи с военными действиями;
- 6 месяцев – если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основания предполагать его гибель от определённого несчастного случая (например, во время схода снежной лавины).

По общему правилу, днём смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу судебного решения об объявлении его умершим. Однако, суд может признать днём смерти гражданина день его предполагаемой гибели.

Объявление гражданина умершим (юридическая смерть) приравнивается к фактической смерти и влечёт за собой прекращение всех тех правоотношений, участником которых он был: регистрацию смерти в органах ЗАГС, прекращение брака, открытие наследства и т.д.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени явки, гражданин может потребовать возврата своего

---

имущества при наличии следующих условий: во-первых, если имущество (за исключением, денег и ценных бумаг на предъявителя) перешло к тому или иному лицу безвозмездно после объявления его собственника умершим, и оно сохранилось в натуре. Во-вторых, у лица, которое приобрело имущество по возмездным сделкам, оно может быть истребовано только в случае, если на момент приобретения им имущества оно знало, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре гражданин может взыскать его стоимость. Для удовлетворения этих требований гражданин обязан доказать недобросовестность приобретателя.

## Вопрос 10. Предпринимательская деятельность граждан

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Согласно нормам ГК РФ, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Для того, чтобы такая деятельность была легитимной, гражданин обязан пройти государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя (Правила регистрации индивидуальных предпринимателей установлены Федеральным законом от 08.08. 2001г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»). Государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей осуществляет уполномоченный федеральный орган исполнительной власти. Таким органом является Федеральная налоговая служба Минфина России (ФНС России) и её территориальные органы. Государственная регистрация гражданина-предпринимателя осуществляется по месту его жительства в течение пяти рабочих дней со дня представления необходимых документов. Она основывается на его заявлении и решении регистрирующего органа и сопровождается включением данных о гражданине в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

Не допускается государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, если не утратила силу его государственная регистрация в таком качестве, либо не истек год со дня принятия судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) в связи с невозможностью удовлетворить требования кредиторов, связанные с ранее осуществляемой им предпринимательской деятельностью, или решения о прекращении в принудительном порядке его деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, либо не истек срок, на который данное лицо по приговору суда лишено права заниматься предпринимательской деятельностью.

Правовое положение индивидуального предпринимателя отличается двойственностью: в одних правоотношениях он выступает как обычное физическое лицо, а в других - как субъект предпринимательской деятельности. В соответствии с Гражданским кодексом, к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются нормативные установления, регулирующие деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона.

Предпринимательской деятельностью без образования юридического лица могут заниматься, по общему правилу, граждане, достигшие 18 лет. Данное правило знает два исключения, связанные с досрочным приобретением полной гражданской дееспособности.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением вещей, на которые, в соответствии с законом, не может быть

обращено взыскание, и независимо от своей вины, за исключением случаев, если будет доказано, что вред возник в результате действия непреодолимой силы.

Предпринимательский статус гражданина обязывает его полностью отвечать по своим долгам как перед бюджетом, так и перед кредиторами. Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, по решению суда может быть признан несостоятельным (банкротом). Основанием для признания индивидуального предпринимателя банкротом является его неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. В соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», индивидуальный предприниматель, к которому имеется не удовлетворенное в течение трех месяцев требование (совокупность требований) на общую сумму не менее десяти тысяч рублей, может быть признан банкротом вне зависимости от того, превышает ли сумма его обязательств стоимость принадлежащего ему имущества. С момента вынесения судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом, утрачивает силу его регистрация, а также аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

ГК РФ устанавливает очерёдность кредиторов при взыскании долгов за счёт принадлежащего банкроту имущества. Эта очерёдность такова:

Первая очередь – требования по возмещению причинённого жизни или здоровью вреда и по взысканию алиментов;

Вторая очередь – требования по выплате выходного пособия и оплате труда по трудовому (или авторскому) договору;

Третья очередь – расчёт с другими кредиторами.

После завершения расчётов с кредиторами «по очередям», индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств. Это, в частности, касается заявленных требований по обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью.

Основаниями для прекращения гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя являются: его личное решение; смерть; решение суда о признании его несостоятельным (банкротом) или принудительном прекращении его предпринимательской деятельности; вступивший в силу приговор суда, которым ему назначено наказание в виде лишения права заниматься предпринимательской деятельностью на определённый срок; аннулирование документа, подтверждающего его право временно или постоянно проживать в Российской Федерации, или окончание срока действия такого документа.

Государственная регистрация утрачивает силу с момента внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, либо с иного момента (например, смерти, вступления в силу приговора суда и т.д.).

## **Вопрос 11. Особенности правового положения крестьянских (фермерских) хозяйств как субъектов гражданского права**

Граждане вправе заниматься производственной или иной хозяйственной деятельностью в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства. Правовое регулирование крестьянских (фермерских) хозяйств осуществляется на основании Гражданского кодекса РФ и Федерального закона от 11.06.2003г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» и понимает под таким хозяйством объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии. Правом на создание фермерского хозяйства имеют дееспособные граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Главой крестьянского (фермерского) хозяйства может быть только гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя. Членами фермерского хозяйства могут быть: во-первых, супруги, их родители, дети, братья, сестры, внуки, а также дедушки и бабушки каждого из супругов, но не более, чем из трех семей. Дети, внуки, братья и сестры членов фермерского хозяйства могут быть приняты в члены хозяйства по достижении ими возраста шестнадцати лет; во-вторых, граждане, не состоящие в родстве с главой фермерского хозяйства. Максимальное количество таких граждан не может превышать пяти человек.

Уполномоченным государственным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств, является Федеральная налоговая служба. Государственная регистрация осуществляется на основе Федерального закона от 08.08.2001г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Фермерское хозяйство считается созданным со дня его государственной регистрации.

В состав имущества фермерского хозяйства могут входить земельный участок, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и иное имущество. Имущество хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если соглашением между ними не установлено иное. Члены фермерского хозяйства сообща владеют и пользуются имуществом фермерского хозяйства. Порядок владения, пользования и распоряжения имуществом хозяйства определяется соглашением, заключенным между членами фермерского хозяйства. Кроме того, распоряжение имуществом осуществляется в интересах фермерского хозяйства его главой. По сделкам, совершенным главой фермерского хозяйства, отвечает фермерское хозяйство своим имуществом.

При выходе из фермерского хозяйства одного из его членов земельный участок и средства производства разделу не подлежат. Гражданин, в случае выхода его из фермерского хозяйства, имеет право на денежную компенсацию, соразмерную его доле в праве общей собственности на имущество хозяйства. Гражданин, вышедший из фермерского хозяйства, в течение двух лет после выхода из него несет субсидиарную ответственность в пределах стоимости своей доли в имуществе фермерского хозяйства по обязательствам, возникшим в результате деятельности хозяйства до момента выхода его из фермерского хозяйства.

Основанием для признания крестьянского (фермерского) хозяйства банкротом является его неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Заявление индивидуального предпринимателя – главы крестьянского (фермерского) хозяйства о признании его банкротом может быть подано в арбитражный суд при наличии письменного согласия всех членов хозяйства. Заявление подписывается главой хозяйства. В течение двух месяцев с момента вынесения арбитражным судом определения о введении в отношении хозяйства процедуры наблюдения, главой хозяйства могут быть представлены план финансового оздоровления и график погашения задолженности. В случае, если осуществление мероприятий, предусмотренных планом финансового оздоровления, позволит хозяйству, в том числе, за счет доходов, которые могут быть получены хозяйством по окончании соответствующего периода сельскохозяйственных работ, погасить требования кредиторов по денежным обязательствам и по уплате обязательных платежей в соответствии с графиком погашения задолженности, арбитражным судом вводится финансовое оздоровление крестьянского (фермерского) хозяйства. С момента принятия решений о признании хозяйства банкротом и об открытии конкурсного производства, государственная регистрация главы хозяйства в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу.

Следует иметь в виду, что с 1 марта 2013 года крестьянские (фермерские) хозяйства могут создаваться как юридические лица. При этом, крестьянским (фермерским) хозяйством, создаваемым в качестве юридического лица, признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами хозяйства имущественных вкладов. Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит ему на праве собственности. Гражданин может быть членом только одного хозяйства, созданного в качестве юридического лица. При обращении взыскания кредиторов хозяйства на земельный участок, находящийся в собственности хозяйства, он подлежит продаже с публичных торгов в пользу лица, которое вправе продолжать использование земельного участка по целевому назначению. Члены крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, несут по его обязательствам субсидиарную ответственность.

## Вопрос 12. Юридическое лицо как субъект гражданского права

Наряду с гражданами, субъектами гражданского права являются юридические лица. Исходя из понятия юридического лица, данного в ст. 48 ГК РФ, можно выделить следующие его **признаки**:

- **организационное единство** – юридическим лицом признаётся именно «организация», т.е. этот признак очевиден в том случае, когда для осуществления той или иной деятельности объединяются несколько лиц и можно говорить о наличии коллектива участников юридического лица. Однако, даже в случае, когда юридическое лицо создаётся одним учредителем, признак организационного единства не исчезает. Юридическое лицо – всегда «организация», имеющая свою внутреннюю структуру, определённый механизм – совокупность органов управления и выражения совокупной воли участников вовне. Организованность того или иного юридического лица отражается в учредительных документах.

- **имущественная обособленность** – юридическое лицо обладает автономным имуществом, которое не совпадает с имуществом учредителей или любых других субъектов права. Следует, однако, отметить, что степень имущественной обособленности может быть различной. Основная масса юридических лиц являются собственниками своего имущества, но некоторые могут владеть имуществом на основании иных вещных прав (право хозяйственного ведения, право оперативного управления).

- **способность отвечать по обязательствам** – данный признак является логичным продолжением предыдущего так как наличие обособленного имущества предполагает способность нести имущественную ответственность.

- **гражданская правосубъектность** – понимаемая как совокупность правоспособности (т.е. способности иметь права и обязанности) и дееспособности (т.е. способности своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать и исполнять (нести) гражданские обязанности).

Правосубъектность юридических лиц отличается от правосубъектности физических лиц. Юридические лица могут иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

По общему правилу, коммерческие организации, за некоторым исключением, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещённых законом. Однако, в случаях, прямо указанных в законе, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании **специального разрешения** (лицензии), или членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определённому виду работ.

- **процессуальной правосубъектности** – понимаемой как совокупность процессуальной правоспособности и дееспособности (быть истцом и

ответчиком в суде). При этом, очевидно, понимается как суд общей юрисдикции, так и арбитражный суд, третейский суд.

- **обязательная государственная регистрация** - юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных ГК РФ. Перечень организационно-правовых форм, установленный ГК РФ должен рассматриваться как исчерпывающий.

Момент возникновения правоспособности юридического лица связывается с моментом внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о его создании, а прекращения – с моментом внесения в реестр сведений о его прекращении.

В свою очередь – право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), или членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Под **органами юридического лица** следует понимать структурные элементы – единоличные (директор, президент, председатель правления и др.) или коллективные (общее собрание, наблюдательный совет и др.), назначаемые или избираемые в зависимости от их организационно-правовых форм, формирующие и выражающие волю юридического лица и совершающие действия в пределах его компетенции.

Вместе с тем, юридическое лицо не всегда ведёт свои дела через органы. В предусмотренных законом случаях оно может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников, не создавая специальных органов (например, это касается полных товариществ). Осуществление юридическим лицом своих прав и обязанностей возможно и через представителя. Полномочия представителя могут быть установлены самим представляемым в доверенности.

Индивидуализация юридического лица включает в себя следующие элементы:

- **наименование юридического лица** с указанием на его организационно-правовую форму;
- **фирменное наименование** – обязано иметь юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией.;
- **место нахождения юридического лица** определяется местом его государственной регистрации;
- **товарный знак или знак обслуживания.**

### Вопрос 13. Виды юридических лиц

Проведение **классификации** юридических лиц возможно по нескольким основаниям. В ГК РФ нашли отражение следующие классификации: а) **по целям деятельности**; б) **по правам учредителей право формирования руководящих органов**; в) **по правам учредителей на имущество юридических лиц**; в) **по форме собственности**:

#### 1. Коммерческие и некоммерческие.

Под **коммерческими** понимаются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Они могут создаваться в форме:

- хозяйственных товариществ и обществ;
- крестьянских (фермерских) хозяйств;
- хозяйственных партнерств;
- производственных кооперативов;
- государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Под **некоммерческими** юридическими лицами понимаются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Однако нужно отметить, что некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, но лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям.

Если уставом некоммерческой организации предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, (за исключением казенного и частного учреждений), то она должна иметь достаточное для осуществления указанной деятельности имущество, рыночной стоимостью не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для ООО.

#### **Некоммерческие организации могут создаваться в форме:**

- потребительских кооперативов;
- общественных организаций;
- ассоциаций (союзов);
- товариществ собственников недвижимости;
- казачьих обществ;
- общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- фондов;
- учреждений;
- автономных некоммерческих организаций;
- религиозных организаций;
- публично-правовых компаний.

#### 2. Корпоративные и унитарные.

Под **корпоративными** юридическими лицами (корпорациями) понимаются организации, участники которых обладают правом членства в них и формируют их высший орган.

#### **Корпорациями являются:**

- хозяйственные товарищества и общества;
- крестьянские (фермерские) хозяйства;
- хозяйственные партнерства;
- производственные и потребительские кооперативы;
- общественные организации;
- ассоциации (союзы);
- товарищества собственников недвижимости;
- казачьи общества;
- общины коренных малочисленных народов Российской Федерации.

**Унитарными юридическими лицами являются** организации, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства. **Унитарными являются:**

- государственные и муниципальные унитарные предприятия;
- фонды;
- учреждения;
- автономные некоммерческие организации;
- религиозные организации;
- публично-правовые компании.

3. По виду прав учредителей (участников) в отношении юридических лиц:

Юридические лица, на имущество которых их **учредители имеют вещные права:**

- государственные и муниципальные унитарные предприятия;
- учреждения.

Юридические лица, в отношении которых их **участники имеют корпоративные права:**

- корпорации (см. выше).

В зависимости от *формы собственности*, юридические лица можно сгруппировать следующим образом: **частные**, основанные на праве собственности граждан и юридических лиц; **государственные** – основанные на праве государственной собственности; **муниципальные** – основанные на праве муниципальной собственности.

В зависимости от *объема правоспособности* различаются юридические лица, **обладающие общей правоспособностью** (коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом); юридические лица, **обладающие специальной правоспособностью** (некоммерческие организации).

Кроме того, возможно проведение классификации по иным критериям:

- **по сфере деятельности;**
- **по структуре органов управления и т.д.**

Необходимо также отметить, что хозяйственные общества (общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества), в свою очередь, подразделяются на **публичные** и **непубличные**, а хозяйственные товарищества на полное товарищество и товарищество на вере.

#### Вопрос 14. Правовое положение хозяйственных товариществ

Хозяйственные товарищества можно охарактеризовать как **коммерческие корпоративные организации**, которые осуществляют деятельность на основе **разделённого на вклады** участников складочного капитала. Имущество, созданное из вкладов участников, а также созданное (приобретённое) в процессе деятельности, является собственностью товарищества.

В качестве существенной особенности хозяйственных товариществ следует отметить то, что его учредительным документом является не устав, а **учредительный договор**, который должен быть подписан всеми его участниками.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в двух подвидах данной организационно-правовой формы:

- полное товарищество;
- товарищество на вере (коммандитное товарищество).

Под **полным товариществом** понимается юридическое лицо, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключённым между ними договором, занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

В наименовании полного товарищества должно содержаться имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», или имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и «полное товарищество». Например: «Полное товарищество «П.А. Абрикосов и С.В. Смирнов», или: «Полное товарищество «П.И. Петров и компания».

Как правило, для **принятия решения** по тому или иному вопросу при управлении деятельностью полного товарищества необходимо достижение общего согласия всех участников. В связи с тем, что это не всегда достижимо, учредительный договор товарищества может предусматривать, что по тем или иным вопросам, или в том или ином случае решение принимается большинством голосов участников.

При принятии решения, по общему правилу, каждый участник полного товарищества, независимо от размера внесённого им вклада в складочный капитал, имеет один голос, если иное не предусмотрено учредительным договором.

Данная организационно-правовая форма юридического лица, как правило, характеризуется очень **высоким уровнем доверия** между полными товарищами, так как по общему правилу, каждый из них может заключать договоры от имени юридического лица, при этом все полные товарищи отвечают всем своим личным имуществом по долгам такого юридического лица. Неудивительно, что законом установлено ограничение – одно лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Учредительным договором может быть установлено, что все его

участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам. Если дела ведутся совместно, то для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если же ведение дел осуществляется одним (или некоторыми) участниками, то все остальные участники полного товарищества для представления интересов товарищества в гражданских правоотношениях должны иметь доверенность от того участника, которому поручено ведение дел полного товарищества.

Однако, при возникновении вопроса о недействительности сделки, совершенной от имени полного товарищества его участником, который был ограничен в полномочиях учредительным договором, товарищество не вправе ссылаться на такое ограничение, за исключением случаев, когда товарищество докажет, что третье лицо в момент совершения сделки знало или заведомо должно было знать об отсутствии у участника товарищества права действовать от имени товарищества.

**Ответственность участников** товарищества наступает **субсидиарно** (дополнительно к ответственности товарищества как юридического лица). Субсидиарная ответственность участников полного товарищества по его обязательствам является **солидарной**, т.е. кредитор при недостаточности имущества товарищества может предъявить свое требование либо ко всем товарищам одновременно, либо к одному из них.

Под **товариществом на вере (командитным товариществом)** понимается хозяйственное товарищество, в котором наряду с **полными товарищами** имеются один или более **командитистов** – т.е. участников-вкладчиков, которые сами не участвуют в предпринимательской деятельности от имени товарищества, но при этом несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, только в пределах внесённых ими вкладов. Число командитистов не может превышать двадцати.

**Наименование товарищества** на вере должно содержать имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «командитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «командитное товарищество». Например: «Товарищество на вере «А.П. Смирнов, В.А. Иванов и Е.М. Воробьёв» или «Командитное товарищество «О.Н. Петров и компания», либо Товарищество на вере «Л.В. Соколов и компания». Следует, однако, иметь в виду прямое указание закона на то, что если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя командитиста, такой вкладчик становится полным товарищем.

**Учредительный договор** товарищества на вере подписывается только полными товарищами. Права командитиста ограничиваются возможностью получать часть прибыли товарищества, приходящуюся на его долю в складочном капитале, знакомиться с годовыми отчётами и балансами, выйти из товарищества и получить свой вклад, а также передать свою долю в складочном капитале другому вкладчику или третьему лицу. Учредительным договором права вкладчиков могут быть расширены. Товарищество на вере может существовать лишь в случае, если в нем имеется хотя бы один вкладчик.

## **Вопрос 15. Правовое положение обществ с ограниченной ответственностью**

Общество с ограниченной ответственностью (далее – ООО) можно охарактеризовать как **коммерческую корпоративную организацию**, хозяйственное общество, осуществляющую деятельность на основе **разделённого на доли** уставного капитала, при этом **участники ООО не отвечают по его обязательствам** и несут риск убытков в пределах стоимости принадлежащих им долей. Освобождение участника ООО от обязанности оплаты доли в уставном капитале не допускается.

В случае, если стоимость чистых активов ООО окажется меньше его уставного капитала (по окончании второго или каждого последующего финансового года), ООО обязано **увеличить** стоимость чистых активов до размера уставного капитала или зарегистрировать уменьшение уставного капитала. **Уменьшение уставного капитала** ООО допускается после уведомления всех его кредиторов. При этом кредиторы вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств ООО и возмещения им убытков. Если же стоимость чистых активов ООО окажется меньше определенного законом минимального размера уставного капитала, ООО подлежит ликвидации.

**Количество участников** ООО может варьироваться от одного до пятидесяти, однако, единственный учредитель не может быть хозяйственным обществом, которое само состоит из одного лица.

**Фирменное наименование** общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Например: «Общество с ограниченной ответственностью «Надежда»

Учредительным документом ООО является **устав**. Учредители ООО заключают между собой учредительный договор, однако его значение и содержание не совпадают с учредительным договором хозяйственного товарищества. **Учредительный договор ООО не является его учредительным документом**, а носит характер, схожий с предварительным, организационным договором о создании ООО. В учредительном договоре, в частности, определяется порядок осуществления учредителями совместной деятельности по учреждению ООО (распределение ролей), размер уставного капитала ООО, размер долей учредителей в уставном капитале ООО и т.д. Договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью заключается в письменной форме. Очевидно, что в случае, если учредителем ООО является одно лицо, учредительный договор не заключается.

**Устав ООО должен содержать сведения о:**

- фирменном наименовании ООО;
- месте нахождения ООО;
- размере уставного капитала ООО;
- составе и компетенции органов управления ООО;

- порядке принятия органами управления ООО решений (в том числе - по вопросам, принимаемым единогласно или квалифицированным большинством голосов);

- иные сведения, предусмотренные ФЗ «Об ООО».

В то же время, ст. 52 ГК РФ предусматривает возможность использования для целей государственной регистрации **типового устава** юридического лица, форма которого должна быть утверждена уполномоченным государственным органом. В случае, если типовая форма устава ООО будет утверждена, и учредители примут решение об учреждении ООО в соответствии с типовой формой, вышеуказанные сведения могут не включаться в устав ООО, но обязательно указываются в едином государственном реестре юридических лиц.

При учреждении ООО учредители могут понести расходы, связанные с его учреждением, до его государственной регистрации, в этом случае ООО несёт ответственность по таким обязательствам, только в случае последующего одобрения действий учредителей ООО общим собранием участников.

Участники ООО пользуются **преимущественным правом покупки доли** или части доли участника ООО. Процедура осуществления такого права и период, в течение которого участники ООО могут воспользоваться этим правом, определяются ФЗ «Об ООО» и Уставом ООО.

Участник ООО **вправе выйти** из него независимо от согласия других его участников или общества путем:

- подачи заявления о выходе из ООО (если такая возможность предусмотрена уставом);

- предъявления к ООО требования о приобретении обществом доли (в случаях, предусмотренных законодательством).

**Доля** участника **переходит** к ООО с момента получения соответствующего требования (заявления) участника, а участнику выплачивается стоимость его доли в уставном капитале или (с его согласия) выдано имущество в натуральной форме.

ООО на сегодняшний день является самой распространённой организационно-правовой формой коммерческого юридического лица, что обусловлено минимальными затратами на организацию и обеспечение его деятельности, а также ограниченной ответственностью участников ООО по его обязательствам.

## Вопрос 16. Правовое положение акционерного общества

Под акционерным обществом (далее – АО) понимается **коммерческая корпоративная организация**, хозяйственное общество, **уставный капитал** которой **разделен на определенное число акций**. Акционеры не отвечают по обязательствам АО и несут риск убытков только в пределах стоимости своих акций.

Каждая акция удостоверяет равный объем прав акционера по отношению к обществу. Правом выпуска акций обладают только АО. Держатели акций регистрируются в **реестре акционеров**, который ведет само общество или, по его поручению, специализированная организация (регистратор). Все акции АО в РФ являются **именными** и выпускаются в **бездокументарной форме**. В зависимости от объема прав, удостоверяемых акциями, выделяют **обыкновенные и привилегированные акции**.

АО может существовать в виде **публичного и непубличного**. Следует обратить внимание на то, что ранее в законодательстве существовала иная классификация акционерных обществ – на открытые и закрытые (ОАО и ЗАО). Данная классификация проводилась по критерию свободы обращения акций АО. Акции ОАО могли свободно обращаться, а в отношении акций ЗАО действовали ограничения, направленные на то, чтобы они обращались среди относительно небольшого круга акционеров ЗАО, (количество которых не могло превышать пятидесяти).

Следует отметить, что классификация на публичные и непубличные проведена по иному основанию (нельзя сказать, что все ЗАО – непубличные). Этот критерий – **доступность для общества информации о деятельности АО**. Доступность такой информации является непременным условием для допуска АО на рынки капитала.

**Фирменное наименование** акционерного общества должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным. Логично предположить, что для обозначения публичного акционерного общества будет использоваться аббревиатура ПАО. В то же время, в законе нет прямого указания о том, что наименование АО должно содержать указание на то, что оно непубличное.

При учреждении ПАО **обязано представить** для внесения в ЕГРЮЛ сведения о том, что оно является публичным. Непубличное АО, компетентные органы которого приняли решение о раскрытии информации о своей деятельности, вправе представить для внесения в ЕГРЮЛ сведения о фирменном наименовании общества, содержащем указание на то, что такое общество является публичным. В данном случае можно говорить **об упрощённом порядке приобретения статуса «публичного» АО**. С момента внесения соответствующих изменений в ЕГРЮЛ, положения устава и внутренних документов общества, противоречащих правилам о публичном АО, установленных законодательством, признаются недействительными.

К числу **отличительных особенностей ПАО** следует отнести:

- обязательное создание коллегиального органа управления, состоящего

не менее чем из пяти членов;

- ведение реестра и исполнение функций счётной комиссии осуществляется лицензированным реестродержателем;
- отсутствие каких-либо ограничений относительно оборота акций ПАО;
- обязанность ПАО публично раскрывать информацию, предусмотренную законом.

**Учредительным документом АО является устав, который должен содержать:**

- фирменное наименование;
- место нахождения;
- условия о категориях выпускаемых обществом акций, об их номинальной стоимости и количестве;
- размер уставного капитала;
- права акционеров;
- состав и компетенция органов АО и порядок принятия ими решений;
- иные сведения, предусмотренные законом.

Учредители АО заключают между собой договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, а также иные условия, предусмотренные законом. **Договор о создании акционерного общества** заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Такой договор **не является учредительным документом**, а носит характер, схожий с предварительным, организационным договором о создании АО. В то же время, акционерное общество может быть создано одним лицом, очевидно, заключение договора о создании АО в этом случае не имеет смысла. Следует, однако, помнить, что акционерное **общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица**, если иное не установлено законом.

## Вопрос 17. Правовое положение производственного кооператива

Под производственным кооперативом (артелью) понимается **корпоративная коммерческая организация** - добровольное объединение граждан на основе **членства** для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их **личном трудовом и ином участии** и объединении его членами (участниками) имущественных **паевых взносов**.

Как правило, когда речь идёт об артели, подразумевается объединение именно физических лиц, однако ГК РФ предусматривает, что законом и уставом производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Кроме того, предметом деятельности артели, как правило, являются производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, оказание услуг, торговля, бытовое обслуживание.

**Учредительным документом** артели является **устав**, который должен быть утвержден на общем собрании её членов.

Особенностью артели является то, что её члены несут по обязательствам производственного кооператива **субсидиарную ответственность** в размерах и в порядке, которые предусматриваются действующим законодательством и уставом кооператива. Число членов кооператива **не должно быть менее пяти**.

**Фирменное наименование артели** должно содержать её наименование и слова "производственный кооператив" или слово "артель". Например: «Производственный кооператив «Огонёк» или «Самарская бубличная артель».

**Устав** производственного кооператива **должен содержать** следующие сведения:

- фирменное наименование кооператива и место его нахождения;
- условия о размере паевых взносов членов кооператива;
- состав и порядок внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов;
- характер и порядок трудового участия членов артели в деятельности кооператива и об их ответственности за нарушение обязанности принимать личное трудовое участие в деятельности кооператива;
- порядок распределения прибыли и убытков кооператива;
- размер и условия субсидиарной ответственности его членов по обязательствам кооператива;
- состав и компетенция органов кооператива и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

**Высшим органом управления** артели является **общее собрание** её членов. Член артели независимо от размера внесённого им пая имеет один голос при принятии решений общим собранием

В артели кроме общего собрания образуются **исполнительные органы**: председатель и правление (если образование правления предусмотрено уставом). **Председателем кооператива** и членом правления может быть только

---

член артели.

**Имущество**, находящееся в собственности артели, **делится на паи** его членов в соответствии с уставом кооператива. Член артели обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее десяти процентов паевого взноса, а остальную часть в течение года с момента государственной регистрации кооператива. **Прибыль** полученная артелью может распределяться между её членами **в соответствии с их трудовым участием**, если не предусмотрен иной порядок, либо направляться на формирование неделимых фондов артели.

В случае выхода члена артели из её состава, ему должна быть выплачена стоимость пая или должно быть выдано имущество, стоимость которого соответствует стоимости его пая, а также должны быть произведены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива.

## **Вопрос 18. Правовое положение государственного (муниципального) унитарного предприятия**

Под унитарным предприятием понимается **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. Исходя из названия, унитарное предприятие **не является корпорацией**.

Законодатель ограничивает возможность применения данной организационно-правовой формы только государственными и муниципальными предприятиями. Унитарное предприятие создается от имени публично-правового образования **решением** уполномоченного на то **государственного органа** или **органа местного самоуправления**.

В качестве разновидности унитарного предприятия следует рассматривать **унитарное казённое предприятие** (казённое предприятие), которое также создаётся на основе государственного или муниципального имущества. Само имущество унитарного предприятия **продолжает оставаться в государственной или муниципальной собственности**, но принадлежит унитарному предприятию **на праве хозяйственного ведения** или **оперативного управления**. Различие между разновидностями проводится именно по вещному праву, на основе которого она наделяется имуществом.

Предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения. Право хозяйственного ведения, на котором основаны предприятия данного вида, является вещным правом, близким по своей сути, к праву собственности, за исключением права распоряжения, влияющего на судьбу государственного или муниципального имущества. **Уставным фондом** государственного или муниципального предприятия определяется муниципальный размер его имущества, гарантирующего интересы кредиторов предприятия. Размер уставного фонда **государственного предприятия** должен составлять **не менее чем 5000-кратный размер МРОТ**, установленный на день государственной регистрации, а размер уставного фонда **муниципального** предприятия не менее чем 1000-кратный размер МРОТ. До государственной регистрации предприятия его уставный фонд должен быть полностью оплачен собственником. **Собственник** имущества государственного или муниципального предприятия имеет **право на получение части прибыли** от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении такого предприятия. Собственник такого предприятия не отвечает по обязательствам предприятия, которое, в свою очередь, несёт гражданско-правовую ответственность всем принадлежащим ему имуществом.

**Казённое предприятие** владеет имуществом на праве оперативного управления. **Право оперативного управления** также является вещным правом, но оно позволяет казённому предприятию строго определённые действия. Предприятия этого вида создаются, реорганизуются и ликвидируются **на основе федеральной собственности**, собственности субъектов РФ,

муниципальной собственности. В казённом предприятии уставный фонд не формируется. Собственник имущества такого предприятия несёт **субсидиарную ответственность** по его обязательствам при недостаточности имущества, вследствие чего, казенное предприятие не может быть признано банкротом.

**Фирменное наименование унитарного предприятия** должно содержать указание на собственника его имущества. Фирменное наименование казенного предприятия, должно содержать указание на то, что такое предприятие является казенным.

Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам **всем принадлежащим ему имуществом** и не несет ответственность по обязательствам собственника его имущества. В свою очередь, собственник имущества унитарного предприятия (не казённого предприятия), не отвечает по обязательствам своего унитарного предприятия. Собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества.

**Учредительным документом** унитарного предприятия является **устав**, утверждаемый уполномоченным государственным органом или органом местного самоуправления. Следует, однако, учитывать, что в некоторых случаях функции по осуществлению полномочий собственника государственного или муниципального имущества осуществляются иным государственным или муниципальным органом. В этом случае возможно разделение функций учредителя и собственника имущества. На практике данное противоречие разрешается просто – орган, осуществляющий функции собственника, согласовывает устав такого унитарного предприятия.

**Устав** унитарного предприятия **должен содержать сведения:**

- о фирменном наименовании и месте его нахождения;
- предмете и целях его деятельности;
- устав унитарного предприятия, не являющегося казенным, должен содержать сведения о размере уставного фонда унитарного предприятия.

**Органом управления унитарного** предприятия является **руководитель** предприятия, который назначается уполномоченным собственником органом.

Минимальный размер уставного фонда унитарного предприятия определяется действующим законодательством. Если по окончании финансового года стоимость чистых активов унитарного предприятия окажется меньше размера уставного фонда, орган, уполномоченный создавать такие предприятия, обязан произвести в установленном порядке уменьшение уставного фонда. Если стоимость чистых активов становится меньше размера, определенного законом, унитарное предприятие может быть ликвидировано по решению суда.

В случае принятия решения об **уменьшении уставного фонда** унитарное предприятие обязано **уведомить** об этом в письменной форме своих **кредиторов**. Кредитор унитарного предприятия вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков.

## Вопрос 19. Правовое положение некоммерческих организаций

Под некоммерческими организациями понимаются юридические лица, не преследующие **извлечение прибыли в качестве основной цели** своей деятельности и не распределяют полученную прибыль между участниками.

Некоммерческие организации могут создаваться **в форме:**

- потребительских кооперативов;
- общественных организаций;
- ассоциаций (союзов);
- товариществ собственников недвижимости;
- казачьих обществ;
- общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- фондов;
- учреждений;
- автономных некоммерческих организаций;
- религиозных организаций;
- публично-правовых компаний.

Некоммерческие организации можно классифицировать на корпоративные и унитарные.

**Некоммерческими корпоративными организациями** признаются юридические лица, учредители (участники) которых приобретают право участия (членства) в них и формируют их высший орган. Некоммерческая корпоративная организация является собственником своего имущества.

Особенностью некоммерческих корпоративных организаций является то, что они создаются по решению учредителей, принятому на их общем (учредительном) собрании, конференции, съезде и т.п. На таком собрании утверждается устав и образуются её органы.

**Уставом некоммерческой корпоративной организации** может быть предусмотрено, что решения о создании корпорацией других юридических лиц, а также решения об участии корпорации в других юридических лицах, о создании филиалов и об открытии представительств корпорации принимаются коллегиальным органом корпорации.

Некоммерческие корпоративные организации создаются в организационно-правовых **формах:**

- потребительский кооператив;
- общественная организация;
- ассоциация (союз);
- товарищество собственников недвижимости;
- казачье общество, внесенное в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;
- община коренных малочисленных народов Российской Федерации.

**Некоммерческие унитарные организации** создаются в организационно-правовых формах:

- фонды;
- учреждения;

- 
- автономные некоммерческие организации;
  - религиозные организации;
  - публично-правовые компании.

Статус юридического лица признаётся за некоммерческими организациями с момента государственной регистрации.

В зависимости от прав участников, некоммерческие организации можно подразделить на три группы:

- некоммерческие организации, **в отношении которых их участники имеют обязательственные права**. К этой группе относятся потребительские кооперативы и некоммерческие партнёрства. Они обладают правом собственности на переданное им имущество;

- некоммерческие организации, **учредители которых сохраняют право собственности на переданное им имущество**. К данной группе относятся учреждения. Учреждением признаётся организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Имущество учреждения принадлежит ему на праве оперативного управления. В зависимости от того, кто является учредителем, учреждения подразделяются на **частные** (созданные гражданином или юридическим лицом); **государственные** (созданные Российской Федерацией или её субъектами) **или муниципальные** (созданные муниципальным образованием). Государственное или муниципальное учреждение может быть бюджетным или автономным;

- некоммерческие организации, **в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав**. Такие организации обладают правом собственности на переданное учредителями имущество. К этой группе относятся: фонды; ассоциации и союзы; общественные и религиозные организации; автономные некоммерческие организации.

## **Вопрос 20. Прекращение юридического лица путём реорганизации и ликвидации**

Юридическое лицо может прекратить своё существование путём реорганизации или ликвидации. Критерием разграничения этих двух форм прекращения юридического лица служит **наличие** (при реорганизации) **либо отсутствие** (при ликвидации) **правопреемства**, т.е. переход прав и обязанностей от юридического лица к другим лицам (правопреемникам).

Реорганизация юридического лица возможна в разных **формах** (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование), причём, возможно сочетание этих форм.

**Решение о реорганизации** должно быть принято уполномоченным на то органом юридического лица или учредителями (участниками).

- **слияние юридических лиц** – права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу;

- **разделение юридического лица** – его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам;

- **присоединение одного юридического лица к другому** – права и обязанности одного переходят ко другому;

- **выделение из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц** – к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица;

- **преобразование юридического лица** – к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица.

Объём переходящих прав и обязанностей, в том числе при выделении и разделении, фиксируется **в передаточном акте**. Непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта, отсутствие в нем положений о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации.

В зависимости от волеизъявления субъекта можно выделить следующие **способы реорганизации** юридического лица:

- добровольный – по решению учредителей, либо органа юридического лица;

- разрешительный – с согласия государственных органов, если это прямо предусмотрено законом;

- принудительный – по решению уполномоченных государственных органов или суда, если это прямо указано в законе

В течение **трех рабочих дней** после даты принятия решения о реорганизации юридического лица оно обязано уведомить в письменной форме уполномоченный государственный орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, о начале процедуры реорганизации. В случае участия в реорганизации двух и более юридических лиц такое уведомление

направляется юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации или определенным решением о реорганизации.

Реорганизуемое юридическое лицо после внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о начале процедуры реорганизации **дважды с периодичностью один раз в месяц публикует** в средствах массовой информации, уведомление о своей реорганизации. Законом может быть предусмотрена обязанность реорганизуемого юридического лица уведомить в письменной форме кредиторов о своей реорганизации.

Кредитор юридического лица вправе потребовать в судебном порядке **не позднее чем в течение тридцати дней** после даты опубликования последнего уведомления о реорганизации юридического лица досрочного исполнения соответствующего обязательства должником, а при невозможности досрочного исполнения - прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков, за исключением случаев, установленных законом или соглашением.

**Требования о досрочном исполнении обязательства** или прекращении обязательства и возмещении убытков могут быть предъявлены кредиторами. Кредитор не вправе требовать досрочного исполнения или прекращения обязательства и возмещения убытков, если **в течение тридцати дней** с даты предъявления кредитором этих требований ему будет предоставлено обеспечение, признаваемое. **Солидарную ответственность** перед кредитором наряду с юридическими лицами, созданными в результате реорганизации, несут лица, имеющие фактическую возможность определять действия реорганизованных юридических лиц, члены их коллегиальных органов и лицо, уполномоченное выступать от имени реорганизованного юридического лица, если они своими действиями (бездействием) способствовали наступлению указанных последствий для кредитора, а при реорганизации в форме выделения солидарную ответственность перед кредитором наряду с указанными лицами несет также реорганизованное юридическое лицо.

**Решение** о реорганизации юридического лица может быть признано **недействительным по требованию** участников реорганизуемого юридического лица, а также иных лиц, не являющихся участниками юридического лица, если такое право им предоставлено законом, **предъявленному в суд не позднее чем в течение трех месяцев** после внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о начале процедуры реорганизации, если иной срок не установлен законом. **Признание** судом **недействительным решения** о реорганизации юридического лица **не влечет ликвидации** образовавшегося в результате реорганизации юридического лица, а также **не является основанием для признания недействительными сделок**, совершенных таким юридическим лицом.

Суд по требованию участника корпорации, **голосовавшего против принятия решения о реорганизации** или **не принимавшего участия** в голосовании, может признать реорганизацию **несостоявшейся**.

Решение суда о признании реорганизации несостоявшейся влечет следующие **правовые последствия**:

1) восстанавливаются юридические лица, существовавшие до реорганизации, с одновременным прекращением юридических лиц, созданных в результате реорганизации;

2) сделки юридических лиц, созданных в результате реорганизации, с лицами, добросовестно полагавшимися на правопреемство, сохраняют силу для восстановленных юридических лиц;

3) переход прав и обязанностей признается несостоявшимся;

4) участники ранее существовавшего юридического лица признаются обладателями долей участия в нем в том размере, в котором доли принадлежали им до реорганизации.

Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации и внесения соответствующих изменений в единый государственный реестр юридических лиц (за исключением реорганизации в форме присоединения).

Действующим законодательством могут быть установлены особенности реорганизации кредитных, страховых, клиринговых организаций, специализированных финансовых обществ, специализированных обществ проектного финансирования, профессиональных участников рынка ценных бумаг, акционерных инвестиционных фондов, управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, негосударственных пенсионных фондов и иных некредитных финансовых организаций, акционерных обществ работников (народных предприятий).

**Ликвидация юридических лиц** – это способ прекращения юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Она также может быть добровольной или принудительной. Добровольная ликвидация осуществляется по решению уполномоченных субъектов (учредителей (участников), либо органа юридического лица). Принудительная ликвидация – на основании решения суда (например, в случае грубых нарушений закона, допущенных при его создании, если эти нарушения носят неустранимый характер).

В отличие от реорганизации, ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода в порядке универсального правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам. Юридическое лицо может быть ликвидировано по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом, а также по решению суда.

**Процедуры прекращения юридического лица** при реорганизации и ликвидации схожи.

Во-первых, лица, принявшие решение о ликвидации юридического лица, в течение трех рабочих дней после даты принятия данного решения **обязаны сообщить в письменной форме** об этом в уполномоченный государственный орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, для внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, а также **опубликовать** сведения о принятии данного решения в порядке, установленном законом.

Во-вторых, учредители (участники) юридического лица независимо от оснований, по которым принято решение о его ликвидации, в том числе в случае фактического прекращения деятельности юридического лица, обязаны **совершить за счет имущества юридического лица действия по ликвидации юридического лица**. При недостаточности имущества юридического лица учредители (участники) юридического лица обязаны совершить указанные действия солидарно за свой счет.

В-третьих, учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, **назначают ликвидационную комиссию** (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации в соответствии с законом.

В-четвёртых, с момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия **от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде**. Ликвидационная комиссия обязана действовать добросовестно и разумно в интересах ликвидируемого юридического лица, а также его кредиторов.

Если ликвидационной комиссией установлена недостаточность имущества юридического лица для удовлетворения всех требований кредиторов, дальнейшая ликвидация юридического лица может осуществляться только в порядке, установленном законодательством о несостоятельности (банкротстве).

В-пятых, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения учредителями (участниками) юридического лица обязанностей по его ликвидации заинтересованное лицо или уполномоченный государственный орган вправе **потребовать в судебном порядке ликвидации** юридического лица и назначения для этого арбитражного управляющего.

При невозможности ликвидации юридического лица ввиду отсутствия средств на расходы, необходимые для его ликвидации, и невозможности возложить эти расходы на его учредителей (участников) юридическое лицо подлежит исключению из единого государственного реестра юридических лиц в порядке, установленном законом о государственной регистрации юридических лиц.

## Вопрос 21. Несостоятельность (банкротство) юридического лица

С точки зрения возможности признания юридического лица несостоятельным (банкротом) юридические лица можно подразделить на следующие виды:

- юридические лица, которые **не могут быть признаны банкротом**: казенное предприятие, учреждение, политическая партия, религиозная организация;

- юридические лица, которые **могут быть признаны банкротом, если это указано в законе** о данном юридическом лице: государственная корпорация или государственная компания, фонд;

- все остальные юридические лица, которые **могут быть признаны банкротом по решению суда**.

При этом основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливается ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

**Под несостоятельностью (банкротством) понимается** неспособность организации удовлетворить требования её кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трёх месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

По общему правилу, дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом если требования к должнику – юридическому лицу в совокупности составляет **не менее 100 тыс. руб.** Рассмотрение дела осуществляется в порядке особого производства, с учётом правил, установленных ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

При рассмотрении дела о банкротстве, применяются следующие **процедуры**:

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

Первые три процедуры относятся к числу антикризисных, направленных на восстановление платёжеспособности юридического лица поскольку они направлены на предотвращение банкротства и все они (также мировое соглашение) могут применяться в рамках производства по делу о несостоятельности (банкротстве).

- **наблюдение** – вводится в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния должника. Эта процедура влечёт за собой ограничение прав органов управления юридического лица, появление, наряду с ними, нового субъекта права – временного управляющего, который обеспечивает сохранность имущества; проводит анализ финансового состояния должника; составляет реестр требований

кредиторов и проводит первое собрание. Оканчивается данная процедура с принятием арбитражным судом решения о переходе к одной из дальнейших процедур банкротства.

- **финансовое оздоровление** – проводится в целях восстановления платёжеспособности должника на срок не более двух лет. При введении данной процедуры, арбитражный суд утверждает административного управляющего, который осуществляет контроль за выполнением ими плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности; даёт согласие на совершение органами управления должника ряда сделок; ведёт реестр требований кредиторов; созывает общие собрания кредиторов; определяет срок финансового оздоровления, а также график погашения задолженности, в соответствии с которым, должник производит расчёт с кредиторами.

- **внешнее управление** - вводится на срок не более чем 18 месяцев, который может быть продлён не более, чем на шесть месяцев, в целях восстановления платёжеспособности, влечёт за собой передачу полномочий органов управления юридического лица внешнему управляющему; введение моратория на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам.

- **конкурсное производство** – применяется к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов; открывается на срок до шести месяцев, который может быть продлён не более, чем на шесть месяцев. На данном этапе происходит передача полномочий органов управления юридического лица конкурсному управляющему; прекращение финансовых санкций по всем видам задолженности юридического лица; формирование конкурсной массы; удовлетворение требований кредиторов; ликвидация юридического лица.

- **мировое соглашение** - заключается на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве между юридическим лицом – должником, его конкурсными кредиторами и уполномоченными органами в целях прекращения производства по делу о банкротстве путём достижения соглашения между должником и кредитором.

## **Вопрос 22. Публично-правовые образования как участники гражданских правоотношений**

Участниками отношений, регулируемых гражданским законодательством, могут быть Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. Общим для них является то, что они составляют частно-правовые и публично-правовые элементы. Являясь коллективными образованиями, они обладают всеми признаками субъектом гражданского права: организационное единство, характеризующее публичное образование как единое целое, имеющие чётко определённую структуру построения, наличие органов с определённой компетенцией и подчинённых подразделений; обособление имущества проявляется в наличии права государственной собственности у РФ (федеральная собственность) и субъектов РФ (собственность субъектов РФ), а также права муниципальной собственности у муниципальных образований; несение ответственности о своих обязательствах и наличие возможности выступления РФ, субъектов РФ и муниципальных образований от собственного имени при приобретении и осуществлении имущественных и личных неимущественных прав, выступление в суде.

Правоспособность данных образований является целевой, поскольку она вытекает из той функции носителя публичной власти, которую в интересах всего общества они выполняют. РФ и субъекты РФ участвуют в гражданском обороте через соответствующие органы государственной власти, а от имени муниципальных образований - органы местного самоуправления. Рамки их компетенции устанавливаются соответствующими актами, которые определяют правовой статус этих органов. Особенностью данного статуса является наличие у них властных полномочий, что позволяет им самим принимать законы, иные нормативно-правовые акты, которыми обязаны руководствоваться и все остальные субъекты гражданских правоотношений. Другая особенность состоит в многоуровневости и иерархичности публично-правовых образований: как уже указывалось, они структурируются на федеральный, субъектный (региональный) и муниципальный уровни. Третья особенность заключается в своеобразном правовом режиме собственности, которой обладают указанные субъекты.

Публичные образования наделены возможностью участвовать в гражданском обороте в двух формах: 1) в форме непосредственного участия, т.е. самостоятельно с помощью соответствующих органов и 2) в форме опосредованного участия, т.е. посредством установления отношений представительства. Обычно публичные образования участвуют в гражданском обороте посредством органов исполнительной власти, к которым относятся: 1) на федеральном уровне- Правительства РФ, федеральные министерства, агентства, службы и иные ведомства, включая территориальные органы; 2) на уровне субъектов РФ- мэрии, администрации и т.п.; 3) на муниципальном уровне- администрации, префектуры и т.п. Что касается выступления публичных образований в гражданском обороте посредством представителей, то необходимо учитывать следующее: во-первых, органы государственной и

---

муниципальной власти, юридические лица и граждане могут представлять интересы публичных образований лишь в случаях и в порядке, предусмотренных нормативно- правовыми актами. Из этого следует, что к органам, представляющим интересы публичных образований, относятся лишь те, которые не наделены специальными полномочиями; во-вторых, необходимо специальное поручение, исходящее из того или иного публичного образования (т.е. отношения представительства необходимо надлежаще оформить - они должны быть основаны на акте уполномоченного органа или на договоре).

### **Вопрос 23. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений, их общая характеристика**

**Объектами гражданских прав** признаются материальные и нематериальные блага либо деятельность по их созданию, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правоотношения, приобретают гражданские права и обязанности. К объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст. 128 ГК РФ).

Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не ограничены в обороте.

**Правовой режим объектов гражданских прав** - это нормативно установленная совокупность правил, позволяющих определить, может ли тот или иной объект быть предметом сделок и каких именно, по каким основаниям возникают и прекращаются права на него и в каком объеме и пределах они осуществляются. Объекты гражданских прав подразделяются на *материальные* и *нематериальные* (идеальные). К первой группе относят: вещи (объекты материального мира); результаты работ и услуг, имеющие овеществленный либо иной материальный эффект (например, строительные работы, услуги по перевозке, хранению вещей); имущественные права требования (например, право требования в отношении денежных средств по договору банковского счета). Ко второй группе причисляют: *охраняемые результаты интеллектуальной деятельности* (изобретения, произведения искусства и др.); средства индивидуализации товаров и их производителей (товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и т.д.); *нематериальные блага* (честь и достоинство, деловая репутация и др.). С понятием объектов гражданских прав связано понятие объектов гражданского оборота, но эти понятия не тождественны. Большинство, но не все объекты гражданских прав, могут участвовать в обороте.

Законодателем вполне четко признано, что к вещам могут относиться лишь наличные деньги и документарные ценные бумаги. Безналичные денежные средства и бездокументарные ценные бумаги названы законодателем наряду с имущественными правами в составе иного имущества в качестве самостоятельных объектов гражданских прав. Таким образом, утрачиваются основания для применения к безналичным денежным средствам и бездокументарным ценным бумагам правового режима вещей, что наблюдалось в российской судебной практике.

Вместо работ и услуг ко второй группе объектов гражданских прав в ст. 128 ГК РФ отнесены результаты работ и оказание услуг, что более точно отражает существо этих объектов.

**Из ст. 129 ГК РФ исключена возможность изъятия объектов гражданских прав из оборота**, теперь они могут быть только ограничены в обороте законом или в установленном законом порядке. В частности, могут быть предусмотрены виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо совершение сделок с которыми допускается по специальному разрешению.

Оборот вещей как иных объектов гражданских прав предполагает переход от одного лица к другому уже возникших в порядке ст. 8, 8.1 ГК РФ гражданских прав и обязанностей. Обороты объектов гражданских прав - это не совокупность сделок, не правоотношение, а лишь переход прав от одного лица к другому, в том числе универсальное и частичное правопреемство. Нормы ст. 129 ГК РФ служат еще одним доказательством того, что субъективное право и юридическая обязанность не являются элементами гражданского правоотношения, они непосредственно принадлежат гражданину или юридическому лицу. **Оборотоспособность** объектов гражданских прав - неотъемлемое качество имущественных и определенных законом личных неимущественных прав, тем самым устанавливается надлежащая юридическая связь между принадлежащим гражданину (юридическому лицу) правом и объектом последнего. Оборотоспособность объектов гражданских прав в первую очередь определяет в самом общем виде границы осуществления субъективного права. Так, определенные сделки могут совершаться только по специальному разрешению государственных органов (сделки хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны и безопасности государства, заключаются по специальному разрешению государственных органов).

Принципиально изменен подход законодателя к правовой судьбе *плодов, продукции и доходов*, полученных в результате использования вещи. В прежней редакции ст. 136 ГК РФ эти блага принадлежали по общему правилу лицу, использующему вещь на законном основании. По общему правилу ст. 136 ГК РФ в ее новой редакции плоды, продукция, доходы, полученные в результате использования вещи, независимо от того, кто использует такую вещь, принадлежат собственнику вещи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором или не вытекает из существа отношений.

В новой редакции ст. 128 ГК РФ, введенной Федеральным законом от 2 июля 2013 г. №142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», в качестве **объектов гражданских прав отдельно указаны наличные деньги и безналичные денежные средства**. Последние более не рассматриваются в качестве вещей, а законодатель отнес их к иному имуществу, в которое также входят бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная

собственность); нематериальные блага. Внесение указанных изменений в ст. 128 ГК РФ имело цель определить правовой режим безналичных денег (следует иметь в виду, что наличные деньги так и остались включенными в состав вещей, и по существу их правовой режим не изменился). Тем самым был положен конец дискуссии относительно того, можно ли рассматривать безналичные денежные средства в качестве особой разновидности вещей, или же речь идет о самостоятельном объекте гражданских прав. Вместе с тем законодатель так и не ответил на вопрос о том, что же представляют по своей правовой природе безналичные денежные средства.

## Вопрос 24. Вещи как объекты гражданских прав

**Вещами в гражданском праве** признаются предметы материального мира, представляющие ценность для человека, способные удовлетворять потребности субъектов гражданских правоотношений, выступать предметом товарообмена. Вещи являются наиболее распространенным видом объектов гражданских прав. Правовой режим той или иной группы вещей позволяет классифицировать вещи по различным основаниям.

**Федеральный закон от 2 июля 2013 г. «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»** уточнил закрытый перечень объектов гражданских прав, внес значительные изменения и дополнения в понимание совокупности вещей, трактуемых в Законе как единый объект вещных прав в гражданском обороте.

В новой редакции ст. 133 ГК РФ уточнено определение неделимой вещи. Ранее неделимая вещь определялась как вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения. Теперь неделимая вещь - это вещь, раздел которой в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения ее назначения и которая выступает в обороте как единый объект вещных прав, даже в случае, если она имеет составные части. При этом замена одних составных частей неделимой вещи другими составными частями не влечет возникновения иной вещи, если при этом существенные свойства вещи сохраняются. По общему правилу п. 3 ст. 133 ГК РФ взыскание может быть обращено на неделимую вещь только в целом.

Впервые введено в качестве разновидности неделимой недвижимой вещи **понятие единого недвижимого комплекса** (ст. 133.1 ГК РФ), под которым понимается совокупность объединенных единым назначением зданий, сооружений и иных вещей, неразрывно связанных физически или технологически, в том числе линейных объектов (железные дороги, линии электропередачи, трубопроводы и другие), либо расположенных на одном земельном участке, если в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество зарегистрировано право собственности на совокупность указанных объектов в целом как одну недвижимую вещь.

Уточнено и **понятие сложной вещи**, под которой теперь понимается такое соединение различных вещей, которое предполагает их использование по общему назначению (ст. 134 ГК РФ).

Глава 6 ГК РФ, за исключением первых двух статей о перечне объектов гражданских прав и их оборотоспособности, посвящена рассмотрению вещей как объективно существующих в реальной действительности фактов. Можно выделить **два критерия классификации вещей**: это прочность связанности имущества с землей, перемещение которого без несоразмерного ущерба его назначению невозможно (недвижимые и движимые вещи); а также определение совокупности вещей, которая в обороте рассматривается как единый объект вещных прав (предприятие, единый недвижимый комплекс и др.). Назначение первой классификации состоит в том, чтобы определить понятие недвижимого имущества, недвижимости для того, чтобы право собственности и другие

вещные права на недвижимые вещи, ограничение этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежали государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество.

Вторая классификация вещей в качестве критерия имеет в виду возможность участия совокупности разных вещей как единого объекта вещных прав в гражданском обороте. Включение в ГК РФ новой статьи о едином недвижимом комплексе, уточнение понятий неделимой и делимой вещи в значительной степени улучшило правовое регулирование выступления простых вещей и их совокупности в гражданском обороте.

Деление вещей на **недвижимые и движимые** является основополагающим, оно позволяет не только определить права на вещи, которые подвергаются государственной регистрации и, значит, становятся юридически значимыми для окружающих, но и определить участие вещей и их совокупностей в гражданском обороте. Среди них главенствующим является предприятие как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Несмотря на многочисленные предложения изменить понятие предприятия как объекта прав либо вовсе его исключить из ГК РФ, поскольку оно ассоциируется с понятием унитарного предприятия, предприятие включает в свой состав многие виды имущества, которые подвергаются специальной регламентации в законодательстве (п. 2 ч. 2 ст. 132 ГК РФ). За счет этого понятия обнаруживаются отдельные виды имущества, используемые в предпринимательской деятельности: земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги, коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания и другие исключительные права. Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью, в то же время оно в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав, т.е. предполагается, что отдельные виды имущества в виде вещей могут свободно продаваться или иным образом отчуждаться. **Предприятие** - это обособленное имущество коммерческой организации, в каких пределах оно может отчуждаться, законом не установлено, кроме активов унитарного предприятия. В качестве единого недвижимого комплекса могут выступать как совокупности объединенных единым назначением вещей, неразрывно связанных физически и технологически, так и совокупность вещей, расположенных на одном земельном участке. К единому недвижимому комплексу применяются правила о неделимых вещах (ст. 133.1 ГК РФ). Это означает, что **единый недвижимый комплекс** представляет собой вещь, раздел которой в природе невозможен без ее разрушения, повреждения или изменения назначения единого недвижимого комплекса. Он выступает в обороте как единый объект вещных прав, являясь неделимой вещью, даже если этот комплекс имеет составные части, которые можно заменить другими составными частями. Единый недвижимый комплекс в отличие от предприятия как объекта прав представляет собой единый объект

только вещных прав, в то время как предприятие включает в себя также и обязательственные, и исключительные права. Взыскание может быть обращено на единый недвижимый комплекс только в целом. Законом или судебным актом может быть предусмотрена возможность выделения из подобного комплекса его составной части, в том числе в целях продажи ее отдельно. Важно отметить, что в последнем случае суд может самостоятельно производить реальный раздел единого недвижимого комплекса.

Отношения по поводу долей в праве собственности на единый недвижимый комплекс регулируются правилами гл. 16 и ст. 1168 ГК РФ. На единый недвижимый комплекс может возникнуть право общей долевой собственности, в связи с чем, на внутренние отношения собственников распространяются нормы ст. 245 - 252 ГК РФ.

Федеральным законом от 2 июля 2013 г. N 142-ФЗ уточнена редакция ст. 134 ГК РФ. Теперь под **сложной вещью** понимаются различные вещи, соединенные таким образом, что предполагается их использование по общему назначению. Действие сделки, совершенной по поводу сложной вещи, распространяется на все входящие в нее вещи (а не на составные части, как было в прежней редакции ГК РФ), поскольку условиями сделки не предусмотрено иное. Следовательно, соединение вещей в сложной вещи происходит по воле сторон сделки, а не является неперенным элементом, составной частью, которую можно заменить в едином недвижимом комплексе, если при этом сохраняются существенные свойства вещи (п. 2 ст. 133 ГК РФ). Сложная вещь всегда признается движимым имуществом, у нее нет и не может быть прочной связи с землей, варианты соединения различных вещей, предлагаемого их использования по общему назначению многообразны и зависят от воли сторон договора.

**Главная вещь и принадлежность** также представляют собой сочетание различных вещей, предполагающее их использование по общему назначению. Однако в этом соединении двух вещей выделяется принадлежность по отношению к другой, главной, вещи. Принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

Принципиально изменена норма (ст. 136 ГК РФ) о плодах, продукции и доходах. **Плоды, продукция и доходы, полученные в результате использования вещи** (а не имущества, как было ранее), независимо от того, кто использует такую вещь, принадлежат собственнику вещи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором или не вытекает из существа отношений. Значит, в отношениях по использованию вещи приоритет отдается воле собственника вещи, он определяет существо этих отношений, если нет прямых указаний в законодательстве или в договоре.

Данная норма распространяется на наличные деньги и документарные ценные бумаги, что на практике вызывает определенные трудности, поскольку правовой режим поступлений от использования безналичных денежных средств и бездокументарных ценных бумаг принципиально не отличается от поступлений при использовании наличных денег и документарных ценных бумаг. Более того, ст. 140 ГК РФ о деньгах (валюте) не подвергалась никаким

изменениям и не содержит никаких отсылок к законам о платежной системе, а валютные ценности включают в себя и иностранные ценные бумаги, как правило, в бездокументарной форме. Деньги и ценные бумаги, упоминание о которых как о движимом имуществе сделано в ст. 130 ГК РФ, названной «Недвижимые и движимые вещи», отнесены к вещам.

## **Вопрос 25. Ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений**

Переход Российской Федерации к рыночным отношениям стимулировал распространение и широкое использование в экономике нашей страны различных ценных бумаг. Основы правового регулирования ценных бумаг содержатся в главе 7 ГК РФ. Также выпуск и обращение ценных бумаг регулируется специальными законами – ФЗ «О рынке ценных бумаг», ФЗ «Об акционерных обществах» и другими нормативными актами, имеются разъяснения Пленумов ВС РФ и ВАС РФ о применении норм законодательства о ценных бумагах.

**Ценной бумагой** является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (статья 142 ГК РФ). Возникновение таких объектов гражданских прав, как ценные бумаги, было вызвано необходимостью включения в оборот объектов неимущественного характера – имущественных прав. Ценные бумаги обладают как объекты гражданских прав следующими признаками: во-первых, ценная бумага должна соответствовать предусмотренным законом либо в установленном им порядке требованиям к ее форме и реквизитам. Некоторые ценные бумаги могут выпускаться лишь в документарной форме – в форме письменного документа (например, вексель). Но возможно и существование так называемой бездокументарной ценной бумаги, не в виде документа, а в виде закрепления прав, удостоверенных такой ценной бумагой в специальном реестре (например, акции). Реквизиты – это те сведения и признаки, которые должны содержаться в ценной бумаге данного вида в силу закона или в установленном им порядке. К примеру, реквизиты простого и переводного векселей устанавливаются в Положении о переводном и простом векселе. Нарушение требований к форме и реквизитам ценной бумаги влечет ее ничтожность. Во-вторых, в ценной бумаге должны быть указаны удостоверяемые ею имущественные права, реализовать которые сможет ее законный владелец. В-третьих, закрепленные в ценной бумаге права могут осуществляться или передаваться другому лицу только при предъявлении самой ценной бумаги.

**Весьма существенные, очень объемные изменения внесены в главу 7 ГК РФ «Ценные бумаги».** Выпуск или выдача ценных бумаг подлежит государственной регистрации лишь в случаях, установленных законом (п. 2 ст. 142 ГК РФ). Следовательно, по общему правилу выпуск и выдача ценных бумаг государственной регистрации не подлежат. В п. 1 ст. 142 ГК РФ сформулированы определения документарных и бездокументарных ценных бумаг.

**Под документарными ценными бумагами** понимаются документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов.

Обязательные реквизиты, требования к форме документарной ценной бумаги и другие требования к документарной ценной бумаге определяются законом или в установленном им порядке. При отсутствии в документе обязательных реквизитов документарной ценной бумаги, несоответствии его установленной форме и другим требованиям документ не является ценной бумагой, но сохраняет значение письменного доказательства (ст. 143.1 ГК РФ).

Следует обратить особое внимание на правило ч. 2 п. 1 ст. 145 ГК РФ, согласно которому лицо, составившее документарную ценную бумагу, отвечает по ценной бумаге и в случае, если документ поступил в обращение помимо его воли.

**Истребование документарных ценных бумаг** из чужого незаконного владения осуществляется по правилам ст. 301 - 303 ГК РФ об истребовании вещи из чужого незаконного владения с особенностями, предусмотренными ст. 147.1 ГК РФ. Согласно этой норме правом на истребование документарных ценных бумаг из чужого незаконного владения обладает лицо, которое на момент, когда ценные бумаги выбыли из его владения, являлось их законным владельцем. Не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя предъявительские ценные бумаги независимо от того, какое право они удостоверяют, а также ордерные и именные ценные бумаги, удостоверяющие денежное требование. Правообладатель ценной бумаги, утративший ее в результате неправомерных действий, вправе потребовать от лица, которое приобрело ее у третьего лица, независимо от того, является ли такое третье лицо добросовестным или недобросовестным приобретателем либо признается законным владельцем, возврата ценной бумаги или возмещения ее рыночной стоимости, если указанный приобретатель, от которого истребуется ценная бумага, своими обманными или другими незаконными действиями способствовал утрате прав законного владельца на ценную бумагу либо в качестве предшественного владельца знал или должен был знать о наличии прав иных лиц на ценную бумагу.

**Бездокументарные ценные бумаги** - это обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав.

Согласно п. 1 ст. 149 ГК РФ лицами, ответственными за исполнение по бездокументарной ценной бумаге, являются лицо, которое ее выпустило, а также лица, которые предоставили обеспечение исполнения соответствующего обязательства. Лица, ответственные за исполнение по бездокументарной ценной бумаге, должны быть указаны в решении о ее выпуске или в ином предусмотренном законом акте лица, выпустившего ценную бумагу. Право требовать от обязанного лица исполнения по бездокументарной ценной бумаге признается за лицом, указанным в учетных записях в качестве правообладателя, или за иным лицом, которое в соответствии с законом осуществляет права по ценной бумаге.

В п. 1 ст. 149.3 ГК РФ устанавливается, что правообладатель, со счета которого были неправомерно списаны бездокументарные ценные бумаги,

вправе требовать от лица, на счет которого ценные бумаги были зачислены, возврата такого же количества соответствующих ценных бумаг.

Бездокументарные ценные бумаги, удостоверяющие только денежное право требования, а также приобретенные на организованных торгах, независимо от вида удостоверяемого права не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя. Если бездокументарные ценные бумаги были безвозмездно приобретены у лица, которое не имело права их отчуждать, правообладатель вправе истребовать такие ценные бумаги во всех случаях. Если бездокументарные ценные бумаги, которые правообладатель вправе истребовать, были конвертированы в другие ценные бумаги, правообладатель вправе истребовать те ценные бумаги, в которые были конвертированы ценные бумаги, списанные с его счета (п. 2 ст. 149.3 ГК).

Ценные бумаги разнообразны по своим правовым свойствам, и их классификация проводится по различным основаниям. Например, по способу выпуска – ценные бумаги бывают эмиссионные (акции, облигации) и неэмиссионные. В зависимости от удостоверенного ценной бумагой обязательства (имущественного права) – различают денежное обязательство (может быть удостоверено векселем, чеком, облигацией, депозитным или сберегательным сертификатом) и товарное обязательство – товарные ценные бумаги удостоверяют права на товары и услуги (коносамент, складское свидетельство), удостоверяющие право на распоряжение и получение соответствующего имущества. По способу определения управомоченного лица различаются предъявительские, именные и ордерные ценные бумаги. Права, удостоверенные предъявительской ценной бумагой, принадлежат лицу, которое ее предъявит, а субъект, обязанный по ценной бумаге, должен исполнить предусмотренное ею обязательство лицу, предъявившему бумагу – держателю. Имя (наименование) управомоченного лица в предъявительской ценной бумаге не указывается. Предъявительские ценные бумаги могут быть выпущены в форме государственной облигации, банковской сберегательной книжки на предъявителя, векселя. Именная ценная бумага удостоверяет принадлежность указанных в ней прав лицу, которое прямо названо в такой бумаге. Исполнение по ней должник осуществляет этому лицу. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, могут передаваться указанным в бумаге лицом иным субъектам, но только в порядке, установленном для уступки требований (цессии), при этом лицо, передающее право по именной ценной бумаге, отвечает за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение. Именные ценные бумаги могут выпускаться в виде чека, акции, облигации, сберегательного сертификата, коносамента и др. Права по ордерной ценной бумаге могут принадлежать лицу, названному в ценной бумаге (первый владелец), либо лицу, назначенному его распоряжением (ордером, приказом). Обязанное по ценной бумаге лицо должно осуществить исполнение поименованному в ценной бумаге лицу либо иному указанному им субъекту. Права по ордерной ценной бумаге передаются в упрощенном (по сравнению с именной бумагой) порядке – путем совершения индоссантом (лицом, передающим права) на самой ценной бумаге передаточной надписи –

индоссамент. В зависимости от вида индоссамента он может быть бланковым, то есть не указывать лица, которому должно быть произведено исполнение, или ордерным - содержащим такое указание. В первом случае исполнение производится любому держателю ценной бумаги, во втором - лицу, которое указано в цепочке индоссаментов последним. В отличие от лица, передающего право по именной ценной бумаге и отвечающего за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение, индоссант (лицо, передающее право по ордерной ценной бумаге) несет перед индоссатом (получателем права) ответственность не только за существование права, но и за его осуществление. В случае утраты предъявительской или ордерной ценной бумаги права по ней могут быть восстановлены в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

**Таким образом, существует множество видов различных ценных бумаг.** В соответствии со статьей 143 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 ценные бумаги, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу таковых. Перечень видов ценных бумаг, предусмотренный ГК РФ, не является исчерпывающим.

Отнесение наличных денег и документарных ценных бумаг к вещам есть определенный юридический прием, позволяющий бестелесную субстанцию трактовать как вещь, равно как недвижимость, предприятие, единый недвижимый комплекс выступают в виде единого объекта вещных прав в гражданском обороте, особенно юридически вымышленным выступает единый недвижимый комплекс разных вещей, расположенных на одном земельном участке.

## **Вопрос 26. Нематериальные блага как объекты гражданских правоотношений**

Нематериальные блага в российской юридической науке принято относить к особой категории объектов гражданских прав, что нашло свое отражение и в тексте статьи 128 ГК РФ, где они указаны наряду с другими объектами гражданских правоотношений (вещами, работами и услугами и т.д.). **Главные отличительные особенности данных благ:** 1) они не имеют какого-либо экономического содержания; 2) они неотделимы от личности их носителей; 3) они должны признаваться и охраняться законом.

Поскольку нематериальные блага не могут отчуждаться от их носителей, гражданское законодательство не может регулировать связанные с ними отношения, а лишь обеспечивает их защиту. Пункт 2 статьи 2 ГК РФ («отношения, регулируемые гражданским законодательством») гласит, что «неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ».

**Примерный перечень нематериальных благ** содержится в главе 8-ой ГК РФ, состоящей из всего четырех статей и в названии которой также сделан акцент на защиту («нематериальные блага и их защита»). Статья 150 ГК РФ указывает на следующие нематериальные блага:

- жизнь и здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (нематериальные блага, приобретаемые гражданами и юридическими лицами в силу рождения (создания));

- право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства (нематериальные блага, приобретаемые гражданами и юридическими лицами в силу закона).

Следует отметить, что такое разделение нематериальных благ по основаниям возникновения (от рождения или в силу закона), хоть и является традиционным, достаточно условно и не имеет четких границ.

Словосочетание «иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага» указывает на то, что перечень является открытым (не исчерпывающим). Дополнительно в литературе называются такие нематериальные блага, как геном человек, голос, отдых, национальный язык, свобода совести и вероисповедания, благоприятная окружающая среда и т.п.

Несмотря на то, что нематериальные блага неотчуждаемы, после смерти их носителей их защита может осуществляться иными лицами, например, наследниками (как общественно значимых интересов).

**Защита нематериальных благ** и прав на них осуществляется в общем порядке, с применением всех способов защиты, предусмотренных статьёй 12 ГК, в юрисдикционной и неюрисдикционной форме; с возможным использованием одновременно нескольких не исключających друг друга способов защиты, выбор которых осуществляется потерпевшим. В то же время, законом либо существом самих нематериальных благ может обуславливаться

специфика применения того или иного способа защиты; кроме того, выделяют специальные способы защиты нематериальных благ: так называемое право на ответ (реплику), опровержение порочащих сведений, не соответствующих действительности, публикация решения суда о допущенном нарушении и т.п.

Напротив, отдельные меры защиты и ответственности (например, присуждение к исполнению обязанности в натуре, возмещение убытков, выплата неустойки) не могут быть применены в силу самой природы нематериальных благ как духовных ценностей внеэкономического характера.

Дополнительно в качестве особенности защиты нематериальных благ и прав на них следует назвать невозможность полного восстановления нарушенной сферы, что является целью законодательства и правоприменения при защите нарушенных имущественных прав. Например, никакая денежная компенсация морального вреда не устраним следы перенесенных нравственных и физических страданий в психике человека (лечение может Существенные изменения внесены и в главу 8 ГК РФ, посвященную нематериальным благам и их защите. Из приведенного в п. 1 ст. 150 ГК РФ перечня нематериальных благ исключены личные неимущественные права, однако в п. 2 той же статьи упоминание о личных неимущественных правах сохранено, из чего следует, что законодатель рассматривает личные неимущественные права как самостоятельный объект гражданских прав наряду с нематериальными благами. Этот вывод подкрепляется и новой редакцией ст. 151 ГК РФ. В таком случае остается открытым вопрос, почему личные неимущественные права не упоминаются в ст. 128 ГК в составе объектов гражданских прав.

В ч. 2 п. 2 ст. 150 ГК РФ устанавливается, что принадлежащие гражданину нематериальные блага могут быть защищены, в частности, путем признания судом факта нарушения его личного неимущественного права, опубликования решения суда о допущенном нарушении, а также путем пресечения или запрещения действий, нарушающих или создающих угрозу нарушения личного неимущественного права либо посягающих или создающих угрозу посягательства на нематериальное благо.

Ст. 151 ГК РФ устраняет какие-либо сомнения в том, что такой способ защиты гражданских прав, как компенсация морального вреда, может применяться лишь в отношении физического лица. Такой же вывод следует и из п. 11 ст. 152 ГК РФ в ее новой редакции, где установлено, что правила этой статьи о защите деловой репутации гражданина, за исключением положений о компенсации морального вреда, соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица.

Представляет интерес новое правило п. 4 ст. 152 ГК, согласно которому в случаях, когда сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, стали широко известны и в связи с этим опровержение невозможно довести до всеобщего сведения, гражданин вправе требовать удаления соответствующей информации, а также пресечения или запрещения дальнейшего распространения указанных сведений путем изъятия и уничтожения без какой бы то ни было компенсации изготовленных в целях введения в гражданский оборот экземпляров материальных носителей,

---

содержащих указанные сведения, если без этого удаление соответствующей информации невозможно.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, оказались после их распространения доступными в сети Интернет, гражданин вправе требовать удаления соответствующей информации, а также опровержения указанных сведений способом, обеспечивающим доведение опровержения до пользователей сети Интернет (п. 5 ст. 152 ГК РФ).

Статья 152 РФ позволяет применять предусмотренные ею способы защиты (кроме положений о компенсации морального вреда) к случаям распространения не соответствующих действительности сведений о гражданине, хотя бы такие сведения и не носили порочащего характера. Однако в последнем случае на потерпевшего возлагается бремя доказывания несоответствия таких сведений действительности.

Следует положительно оценить введение в главу 8 ГК РФ ст. 152.2 ГК РФ, устанавливающей правила охраны частной жизни гражданина. В этой норме запрещаются, если иное прямо не установлено законом, сбор, хранение, распространение и использование без согласия гражданина любой информации о его частной жизни, в частности сведений о его происхождении, месте его пребывания или жительства, личной и семейной жизни. Неправомерным распространением полученной с нарушением закона информации о частной жизни гражданина считается, в частности, ее использование при создании произведений науки, литературы и искусства, если такое использование нарушает интересы гражданина (п. 3 ст. 152.2 ГК РФ).

## Вопрос 27. Понятие и классификация сделок

Сделки являются самым распространенным основанием возникновения гражданских правоотношений.

В соответствии со статьей 153 ГК РФ сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Из этого определения явствует, что сделка является юридическим фактом, а именно правомерным действием участвующих в сделке лиц и ей присущи два основных признака.

Во-первых, сделка – это волевой акт лица, совершающего данное правомерное действие. Принято выделять два элемента в этом волевом акте: 1) внутреннюю волю лица, совершающего сделку; 2) волеизъявление, то есть выражение внутренней воли вовне. Закон исходит из презумпции (предположения) соответствия воли и волеизъявления.

Во-вторых, сделка характеризуется особой направленностью правомерных действий: они специально направлены на установление, изменение или прекращение именно гражданских прав и обязанностей. Этим сделки отличаются от других юридических фактов, существующих также в виде правомерных действий, например, от административных актов, судебных приговоров, в которых действия направлены на другие юридические последствия (административно-правовые, уголовно-правовые).

Действующее законодательство позволяет классифицировать сделки по различным основаниям.

*1. По числу участвующих сторон*, воля которых участвует в совершении сделки, их можно классифицировать на односторонние, двусторонние и многосторонние (ст. 154 ГК РФ).

Односторонней считается сделка, для совершения которой достаточно выражения воли одной стороны (завещание, отказ от наследства, объявление конкурса и т.д.).

Двусторонней сделкой признается сделка, для совершения которой необходима согласованная воля двух участвующих в сделке сторон (купля-продажа, аренда, займ и т.д.).

Многосторонней сделкой является сделка, в которой участвует согласованная воля более двух сторон (например, договор простого товарищества).

Двух- и многосторонние сделки называются договорами. Договором считается сделка, для заключения которой необходимо выражение согласованной воли двух или более сторон.

*2. По моменту, с которого сделки считаются совершенными*, сделки могут быть консенсуальными и реальными.

Консенсуальная сделка считается совершенной с момента достижения соглашения сторон (купля-продажа, аренда и др.). Таковы большинство сделок.

Реальной называется сделка, для совершения которой наряду с достижением соглашения между сторонами требуется также передача имущества (договоры займа, хранения, перевозки груза и др.). Все они

считаются заключенными только после того, как одна из сторон передала другой соответствующее имущество.

Некоторые сделки могут быть как реальными, так и консенсуальными (например, договор дарения).

3. По наличию либо отсутствию встречного имущественного предоставления сделки могут быть возмездными или безвозмездными.

В возмездных сделках каждая из сторон вправе требовать от другой стороны встречного имущественного предоставления (купля-продажа, мена, подряд и др.).

В безвозмездных сделках встречное имущественное предоставление отсутствует (дарение, безвозмездное пользование имуществом и др.).

4. По степени влияния основания сделки на её силу сделки делятся на каузальные и абстрактные. Основание, или кауза, сделки - это типичная для данной сделки правовая цель. Сделки, в которых очевидна цель её совершения, именуются каузальными. Таковы большинство сделок, например, купля-продажа, имущественный наем и др. При этом основание (кауза) сделки должно являться законным и осуществимым, иначе сделка будет считаться недействительной. В абстрактных сделках основание либо вовсе отсутствует, либо юридически безразлично и не влияет на их действительность (например, вексель).

5. По наличию либо отсутствию обстоятельств, от которых зависит наступление прав и обязанностей, сделки делятся на обычные и условные.

Обычные сделки – такие, где наступление прав и обязанностей происходит в момент совершения сделки либо через известный промежуток времени. Условные сделки - это сделки, в которых возникновение или прекращение прав и обязанностей ставятся в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Условные сделки, в свою очередь, делятся на сделки, совершенные под отлагательным условием, и сделки, совершенные под отменительным условием. Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили в зависимость от каких-либо обстоятельств возникновение прав и обязанностей (например, А. обязуется продать Б. автомобиль, если купит себе новый автомобиль). Сделка считается совершенной под отменительным условием, если стороны поставили в зависимость от условия прекращение прав и обязанностей (например, В. заключил договор жилищного найма с условием, что он прекратится, как только приедут родственники наймодателя).

6. По необходимости получения чье-либо согласия на совершение сделки различают сделки, требующие согласия каких-либо лиц, и не требующие такового.

Большинство сделок не требуют чье-либо согласия на их совершение. Однако в отдельных случаях, предусмотренных законом, на совершение сделки требуется согласие какого-либо лица, например, органа юридического лица, госоргана, органа местного самоуправления, третьих лиц.

Так, если ограниченно дееспособный или несовершеннолетний (в возрасте от 14 до 18 лет) гражданин намерен заключить сделку, которую не имеет права

совершать самостоятельно, ему необходимо получить согласие родителя (усыновителя) или попечителя.

Согласие на совершение сделки может быть предварительным и последующим. Предварительное согласие должно быть выражено до совершения сделки, а последующее - после, поэтому оно именуется также одобрением;

При этом по общему правилу молчание не считается согласием на совершение сделки, исключения, позволяющие толковать молчание как согласие, могут быть установлены только законом

7. По форме, в которую облечена сделка, они делятся на устные и письменные сделки. Форма сделки - это определенный способ выражения внутренней воли вовне, способ волеизъявления. Для разных сделок законом установлена различная форма.

В устной форме (т.е. посредством словесного выражения своей воли) могут совершаться любые сделки, кроме тех, для которых законом или соглашением сторон установлена письменная форма (простая или нотариальная).

Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

В этой связи некоторые сделки могут совершаться в форме конклюдентных действий, т.е. действий, которые сами по себе свидетельствуют о намерении лица вступить в сделку, хотя оно не выражено ни письменно, ни устно (гражданин оплачивает свой проезд в общественном транспорте, покупает в автомате кофе и т.п.).

Молчание признается выражением воли совершить сделку только в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон.

Письменная форма сделки считается соблюденной, если она совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными лицами. Двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. 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.

В случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, допускается использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи гражданина с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. 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.

В простой письменной форме (т.е. не требующей нотариального удостоверения) должны совершаться: 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами; 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую десять тысяч рублей, а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки;

Нотариальное удостоверение сделки подразумевает проверку законности содержания сделки. Нотариальная форма сделок обязательна: 1) в случаях, установленных в законе (например, договор рента), 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, даже если по закону для сделок данного вида эта форма и не требуется.

Государственная регистрация не относится к форме сделок, а представляет собой особый дополнительный акт признания и подтверждения государством совершения гражданско-правовой сделки. Государственной регистрации подлежат только те сделки, в отношении которых такая необходимость прямо установлена законом (например, договор аренды недвижимости). Если законом предусмотрена государственная регистрация сделок, правовые последствия сделки наступают после ее регистрации. Сделка, предусматривающая изменение условий зарегистрированной сделки, также подлежит государственной регистрации.

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, указанных в законе, требования о государственной регистрации сделки влечет её недействительность.

## Вопрос 28. Недействительные сделки и их правовые последствия

Достижение сделкой ожидаемых правовых последствий возможно, если она удовлетворяет условиям, с которыми закон связывает её действительность: 1) *содержание* сделки не должно противоречить закону, подзаконным нормативным актам, оно должно быть исполнимым; 2) *участниками* сделки должны быть право- и дееспособные лица; 3) *соответствие воли* лица (его желания, намерения совершить сделку) и его *волеизъявления* (выражения желания, намерения совершить сделку); 4) *соблюдение формы сделки*.

Несоблюдение любого из названных условий делает сделку недействительной.

Недействительными являются сделки, не создающие правового результата (прав и обязанностей), к которому стремились стороны. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью. Сделка может быть признана недействительной как в целом, так и в части, причем, недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Закон различает *ничтожные*, или абсолютно недействительные сделки, с момента их совершения, поэтому судебного решения о признании такой сделки недействительной не требуется, а также *оспоримые*, или относительно недействительные сделки, недействительность которых может быть установлена только в судебном порядке.

Все недействительные сделки подразделяются на виды в зависимости от того, какой из элементов сделки оказался дефектным: сделки с пороками содержания, сделки с пороками субъектного состава, сделки с пороками воли, сделки с пороками формы.

*Сделки с пороками содержания* признаются недействительными в связи с несоответствием условий сделки требованиям закона и иных правовых актов. К таким сделкам относятся сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ) – то есть незаконные сделки, совершенные с противоправной целью, а также мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ). Мнимая сделка - это сделка, совершаемая лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Притворная сделка – совершаемая с целью прикрыть другую сделку.

*Сделки с пороками в субъекте*, делятся на две группы. Первая группа – это сделки, связанные с дееспособностью граждан: а) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ), б) сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК РФ), в) сделки, совершенные несовершеннолетними, не достигшими 14 лет, г) сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет. Ко второй группе относятся два состава недействительных сделок, это - а) сделки, выходящие за пределы специальной правоспособности юридического лица (ст.

173 ГК РФ), б) сделки, совершенные органами юридического лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК РФ).

*Сделки с пороками воли* делятся на сделки, совершенные без внутренней воли на совершение сделки и сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно. Без внутренней воли совершаются сделки под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой (ст. 179 ГК РФ), а также сделки, совершаемые гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). Сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно - это сделки, совершенные под влиянием обмана, заблуждения (ст. 178 ГК РФ) или кабальные сделки – совершаемые вследствие стечения тяжелых обстоятельств.

*Сделки с пороками формы.* Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны в случае спора права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение того, что такая сделка была совершена и что она была совершена на определенных условиях; недействительность ее имеет место лишь в случаях, указанных в законе, а несоблюдение требуемой законом нотариальной формы или государственной регистрации сделки всегда влечет ее недействительность.

К правовым *последствиям недействительности* сделок относятся: 1) *двусторонняя реституция*, то есть возвращение сторон в первоначальное положение: каждая сторона обязана вернуть другой стороне полученное по сделке, при невозможности возратить полученное в натуре (в том числе, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом; 2) *односторонняя реституция* - то есть ситуация, когда исполненное обратно получает только одна сторона, являющаяся добросовестной. Недобросовестной стороне ничего не возвращается: все то, что ею исполнено или подлежит исполнению, взыскивается в доход государства; 3) *применение мер конфискационного характера.* Если сделка совершена с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, при наличии умысла у обеих сторон такой сделки в доход РФ взыскивается все полученное ими по сделке (если сделка исполнена обеими сторонами). В случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход РФ все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. Применение реституции в данном случае не допускается ни к одной из сторон сделки, поскольку обе действовали в целях, противных основам правопорядка или нравственности. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки применяется односторонняя реституция; 4) *возмещение убытков* в полном объеме (п.3 ст.165 ГК) или в размере реального ущерба (ст.ст. 171,172,175,177-179 ГК). Такая обязанность возникает у дееспособной стороны в сделках, совершенных недееспособными или не полностью дееспособными лицами, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности (ограничении дееспособности) другой стороны. Реальный ущерб также возмещается виновной стороной потерпевшему в сделках, совершенных под

влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, в кабальных сделках.

*Срок исковой давности* по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки и о признании такой сделки недействительной составляет три года, течение срока начинается со дня, когда началось исполнение ничтожной сделки, а в случае предъявления иска лицом, не являющимся стороной сделки, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае не может превышать десять лет со дня начала исполнения сделки.

Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

## Вопрос 29. Представительство в гражданском праве

*Представительство* – это совершение сделки одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте компетентного государственного органа или органа местного самоуправления, а результате чего у представляемого непосредственно возникают, изменяются или прекращаются гражданские права и обязанности (ст. 182 ГК).

Посредством представительства осуществляются права лица, которое в силу тех или иных причин (обстоятельств) не может самостоятельно осуществлять свои права. Эти причины могут носить как правовой, так и фактический характер. К правовым относятся те, в силу которых закон не позволяет субъектам принять личное участие в конкретном правоотношении (недееспособные, несовершеннолетние и т.д.). К фактическим относятся события, которые препятствуют субъекту непосредственно своими действиями приобретать права и осуществлять обязанности (болезнь, командировка и т.д.).

Основным и необходимым признаком представительства является выступление одного лица от имени другого. Как писал Г.Ф.Шершеневич, «представительством в гражданском праве называется такое отношение, в силу которого последствия сделок, совершаемых одним лицом от имени другого, непосредственно переносятся на последнее».

В отношениях представительства участвуют три субъекта: представляемый, представитель и третье лицо.

*Представляемый* – гражданин (юридическое лицо, публично-правовое образование), от имени и в интересах которого представитель совершает юридически значимые действия.

*Представитель* – гражданин (юридическое лицо), наделенный полномочиями совершать юридически значимые действия для представляемого.

*Третье лицо* – гражданин (юридическое лицо), с которыми вследствие действий представителя возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности у представляемого.

В качестве представителей могут выступать: 1) совершеннолетние граждане; 2) юридические лица (в случаях, прямо предусмотренных учредительными документами); 3) коммерческие представители.

Не могут быть представителями: 1) лица, не достигшие совершеннолетия; 2) лица, состоящие под опекой или попечительством; 3) судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде.

Представитель не может совершать сделки от имени представляемого ни в отношении себя, ни в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом (например, коммерческое представительство).

Представителя следует отличать от посыльного и от посредника, которые не совершают сделку, а лишь способствуют её заключению: *посыльный* передает выраженную в надлежащей форме волю другого лица, *посредник*

уполномочен на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Не являются представителями также *лица*, действующие, хотя и в чужих интересах, но *от собственного имени*. Представителя следует отличать и *от рукоприкладчика*, который подписывает сделку по просьбе другого гражданина, который не может это сделать сам вследствие физического недостатка, болезни. Основания возникновения представительства делятся на два вида: представительство, вытекающее из закона или административного акта (обязательное), и основанное на договоре (добровольное).

*Обязательным* является представительство, возникающее помимо воли его субъектов (представительство родителей, усыновителей, опекунов). *Добровольное* представительство возникает по воле его субъектов в силу заключения договора между представителем и представляемым, а также выдачи доверенности. Представляемый добровольно наделяет представителя полномочием, а последний добровольно принимает на себя обязанность действовать от имени и в интересах представляемого. Поскольку полномочия представителей при обязательном представительстве определены законом, оно также называется *законным*, а добровольное называется *договорным*.

Разновидностью договорного представительства является *коммерческое представительство*, которое имеет свои особенности: а) коммерческое представительство всегда устанавливается по воле представителя и представляемого на основании договора и (или) доверенности; б) оно обладает особым субъектным составом, когда представляемый и представитель являются предпринимателями (коммерческими организациями или индивидуальными предпринимателями); в) коммерческое представительство используется только для заключения предпринимательских договоров, направленных на получение прибыли предпринимателями.

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (п.1 ст.184 ГК). Поскольку речь идет о постоянном представительстве, это означает, что коммерческим представителем может быть только коммерческое юридическое лицо; самостоятельность представительства означает, что коммерческий представитель не может быть работником представляемой организации или его органом. Коммерческому представителю разрешено быть одновременно представителем разных сторон в сделке при согласии на это сторон и в случаях, предусмотренных законом. Например, если коммерческий представитель действует на организованных торгах, предполагается, поскольку не доказано иное, что представляемый согласен на одновременное представительство таким представителем другой стороны или других сторон (п.2 ст.184 ГК). При этом коммерческий представитель обязан исполнить данное ему поручение с заботливостью и осмотрительностью обычного предпринимателя. Если он действует одновременно от разных сторон в сделке, он вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

### Вопрос 30. Доверенность: понятие, виды, порядок оформления

**Доверенностью** признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (п.1 ст.185 ГК). Доверенности от имени малолетних (ст.28 ГК) и от имени недееспособных граждан (ст.29 ГК) выдают их законные представители. Такое письменное уполномочие представляемый может направить непосредственно соответствующему третьему лицу (в банк, в организацию связи и т.д.).

Доверенность может быть выдана нескольким представителям, в таком случае каждый из них обладает полномочиями, указанными в доверенности, если в доверенности не предусмотрено, что представители осуществляют их совместно. Доверенность может быть выдана также несколькими лицами совместно.

Доверенность представляет собой одностороннюю сделку, на совершение которой не требуется согласия представителя.

По содержанию и объему полномочий различают три вида доверенности: общую (генеральную), специальную и разовую. *Общая (генеральная) доверенность* определяет полномочия на совершение разнообразных сделок и иных юридических действий (на управление имуществом гражданина, руководителю филиала юридического лица). *Специальная доверенность* необходима для совершения однородных действий (на распоряжение вкладом, на вождение автомобиля, на ведение судебных и арбитражных дел). *Разовая доверенность* выдается для совершения одной конкретной сделки или совершения другого юридического действия (продажа вещи, получение зарплаты, получение товарно-материальных ценностей).

В целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства представляемого перед представителем или лицами, от имени или в интересах которых действует представитель, в случаях, если такое обязательство связано с осуществлением предпринимательской деятельности, представляемый может указать в доверенности, выданной представителю, на то, что эта доверенность не может быть отменена до окончания срока ее действия либо может быть отменена только в предусмотренных в доверенности случаях (*безотзывная доверенность*).

Такая доверенность в любом случае может быть отменена после прекращения того обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями, равно как и при возникновении обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что данное злоупотребление может произойти.

Безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена и содержать прямое указание на ограничение возможности ее отмены. Лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые оно уполномочено, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности.

Законом установлено, что доверенность должна быть выражена **в письменной форме**, а в отдельных случаях - нотариально удостоверена. Несоблюдение нотариальной формы доверенности влечет ее недействительность.

Нотариальное удостоверение предусмотрено для доверенностей: 1) на совершение сделок, требующих нотариальной формы, 2) на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, 3) на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами. Исключения из этого правила могут быть предусмотрены законом. Нотариального удостоверения требует также доверенность, выдаваемая в порядке передоверия и безотзывная доверенность.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, которые удостоверены начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, которые удостоверены администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий или на получение корреспонденции, за исключением ценной корреспонденции, может быть удостоверена организацией, в которой доверитель работает или учится, и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Такая доверенность удостоверяется бесплатно.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это в соответствии с законом и учредительными документами.

В доверенности следует указывать *срок действия доверенности*, если же срок 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 указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность.

Действие доверенности *прекращается* вследствие:

- 1) истечения срока доверенности;
- 2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее, или одним из лиц, выдавших доверенность совместно;
- 3) отказа лица, которому выдана доверенность, от полномочий;
- 4) прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность, в том числе в результате его реорганизации в форме разделения, слияния или присоединения к другому юридическому лицу;
- 5) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 6) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 7) введения в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности.

Лицо, которому выдана доверенность, во всякое время может отказаться от полномочий, а лицо, выдавшее доверенность, может отменить доверенность или передоверие, за исключением случая выдачи безотзывной доверенности. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно.

С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Такая же обязанность возлагается на правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях ее прекращения вследствие прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность, в том числе в результате его реорганизации в форме разделения, слияния или присоединения к другому юридическому лицу либо вследствие смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Об отмене доверенности может быть сделана публикация в официальном издании, в котором опубликовываются сведения о банкротстве. В этом случае подпись на заявлении об отмене доверенности должна быть нотариально засвидетельствована. Третьи лица считаются извещенными об отмене доверенности по истечении месяца со дня указанной публикации, если они не были извещены об отмене доверенности ранее.

Если третьему лицу предъявлена доверенность, о прекращении которой оно не знало и не должно было знать, права и обязанности, приобретенные в результате действий лица, полномочия которого прекращены, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников.

По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность.

### Вопрос 31. Сроки в гражданском праве

В регулировании имущественных и личных неимущественных отношений важную роль играет **срок** как один из юридических фактов, с которым ГК, другие законы, иные правовые акты, сделки или суд связывают возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. ГК посвящает регулированию сроков в гражданском праве главы 11-12, но не дает определение понятия «срок». В теории выработано следующее определение сроков в гражданском праве. **Сроки в гражданском праве – это установленные законом, иными правовым актом, судом или соглашением сторон периоды времени, с которыми связано возникновение, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей.**

Сроки устанавливаются непосредственно нормативными актами, участниками сделок (юридическими и физическими лицами) и судом. В этой связи в зависимости от того, кем установлены сроки, различают *нормативные, договорные и судебные сроки.*

Сроки, установленные нормативными актами (*нормативные сроки*), условно могут быть разделены на императивные и диспозитивные.

К *императивным* относятся сроки, которые точно установлены законом и не могут быть ни конкретизированы, ни изменены участниками сделок. Таковы, например, сроки исковой давности (ст.196 ГК), приобретательной давности (ст.ст.195-198,234 ГК), срок на принятие наследства (ст.1154 ГК) и др.

*Диспозитивными* называются сроки, которые, хотя и установлены законом, но могут быть изменены соглашением сторон. Например, срок доверенности не может превышать трех лет (ст.186 ГК), но доверенность может быть выдана на любой срок в пределах трех лет.

*Договорные сроки* устанавливаются соглашением сторон. Например, по соглашению сторон определяются сроки для совершения действий: предоставления или возврата имущества, выполнения работ, оказания услуг и т.д.

*Судебные сроки* предусматриваются решением суда (общей юрисдикции, арбитражного, третейского) и устанавливаются, как правило, для совершения определенных действий, например, произвести расчеты, передать имущество.

В ГК упоминаются различные виды сроков, вся совокупность которых может быть условно разделена на три вида: *правообразующие сроки* (например, возникновение полной дееспособности с 18 лет, открытие наследства с даты смерти наследодателя, возникновение права собственности с даты заключения договора и др.), *правоизменяющие сроки* (например, заключение брачного договора изменяет режим общей совместной собственности супругов) и *правопогашающие сроки* (например, применение исковой давности погашает право на защиту, истечение шестимесячного срока на принятие наследства погашает право на принятие наследства, истечение годичного срока со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства погашает право кредитора на предъявление иска к поручителю и др.). Среди последних принято выделять *пресекательные (преклюзивные) сроки*, которые

устанавливают пределы существования субъективного гражданского права и предоставляют управомоченному лицу строго определенное время для его реализации под угрозой прекращения в случае его неосуществления или ненадлежащего осуществления (к ним обычно относят сроки, предусмотренные ст. ст. 228, 231, 238, 367, 610, 858, 1154 ГК и некоторые другие), *гарантийные сроки*, которые устанавливают период времени, в течение которого в случае обнаружения в товаре (работе) недостатка изготовитель, (исполнитель, продавец) обязан удовлетворить требования потребителя и с истечением которых утрачивается соответствующее гражданское право, например, право на бесплатный ремонт. Разновидностью гарантийных сроков являются *срок службы товара*, который представляет собой период времени, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) длительного пользования по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине (п.1 ст.5 Закона «О защите прав потребителей»), *срок годности товара*, который представляет собой период времени, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению.

В ГК упоминается также понятие «*разумный срок*», например, в случае, если обязательство не предусматривает срок его исполнения, оно должно быть исполнено в разумный срок (п.2 ст.314 ГК). Указание в законе на возможность использовать критерий разумности при определении того или иного срока позволяет ограничить право должника ссылаться на неисполнение им обязанности из-за того, что соглашением сторон не был точно назван срок ее выполнения.

Для правильного исчисления срока важное юридическое и практическое значение имеет точное определение его начала и окончания, регулируемое ст.191-192 ГК.

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты. Например, если договор заключен 24 июня, то его действие начинает течь с 25 июня. Начало течения срока может быть определено наступлением события. Например, ст.1114 ГК предусмотрено, что днем открытия наследства является день смерти гражданина. Именно с этого дня исчисляется время открытия наследства и призываются к наследованию лица, которые могут быть наследниками умершего (ст.1116 ГК).

Сроки исчисляются годами, месяцами, неделями, днями, часами, а иногда и минутами.

По особым правилам исчисляется срок, определенный в полмесяца. Он рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням, даже если в месяце 28 или 31 день.

Особое правило действует также в отношении срока исчисления процентов за пользование чужими денежными средствами, установленных ст.395 ГК. При расчете подлежащих уплате годовых процентов по ставке рефинансирования Центрального банка РФ число дней в году (месяце) принимается равным соответственно 360 и 30 дням, если иное не установлено соглашением сторон, обязательными для сторон правилами, а также обычаями делового оборота.

Окончание течения срока различается в зависимости от выбранной единицы исчисления времени: годами, полугодиями, кварталами, месяцами, неделями, днями. Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока.

Аналогичным образом решается вопрос о последнем дне срока, исчисляемого кварталами, месяцами и неделями. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Так, если согласованный сторонами месячный срок начал течь 31 января, то окончание этого срока будет приходиться на 28 февраля, а если год високосный - 29 февраля. Если в определении периода говорится не просто о месяце, а о календарном месяце, то начало его не смещается и всегда приходится на 1-е число, а окончание приходится на последний день календарного месяца.

В случае исчисления срока неделями, он истекает в соответствующий день последней недели срока.

Согласно ст. 193 ГК, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Нерабочий день имеет значение только для окончания срока. Например, в случае окончания срока 8 марта, он считается истекшим 9 марта.

Что касается исчисления срока в часах, гл. 11 ГК такие случаи не предусматривает, но в целом ГК их упоминает. Например, в соответствии с п. 4 ст. 923 ГК убытки поклажедателя вследствие утраты, недостачи или повреждения вещей в камерах хранения транспортных организаций подлежат возмещению хранителем в течение 24 часов с момента предъявления требования об их возмещении. Гарантийные сроки, сроки службы и сроки годности товара могут определяться также в километрах, метрах и прочих единицах измерения, исходя из функционального назначения товара (например, автомобиль).

## Вопрос 32. Исковая давность

Правовое регулирование исковой давности осуществляется главой 12 ГК РФ и некоторыми другими нормативными актами.

В соответствии со ст.195 ГК *исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.*

Значение исковой давности в гражданском праве достаточно велико, поскольку она устанавливается для защиты нарушенного субъективного права, она призвана стабилизировать взаимоотношения участников гражданских правоотношений, стимулировать их активность в надлежащем осуществлении принадлежащих им прав и исполнении обязанностей. Исковая давность побуждает лицо, право которого нарушено, своевременно предъявить соответствующее требование о защите. Пропуск срока исковой давности является достаточным основанием для вынесения судом решения об отказе в иске, если до вынесения решения об её применении сделано заявление одной из сторон спора. Односторонние действия, направленные на осуществление права (зачет, безакцептное списание денежных средств, обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке и т.п.), срок исковой давности для защиты которого истек, не допускаются.

Различают два вида сроков исковой давности - общий и специальные.

*Общий срок* исковой давности в соответствии со ст.196 ГК установлен три года. Предельный срок исковой давности не может превышать десять лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен, за исключением случаев, установленных Федеральным законом от 06.03.2006г. № 35-ФЗ «О противодействии терроризму» (далее ФЗ-35). Исключение на данный момент предусмотрено лишь для одного случая - возмещения вреда, причиненного имуществу в результате террористического акта. Срок исковой давности по этому требованию устанавливается в пределах сроков давности привлечения к уголовной ответственности за совершение указанного преступления (п.2 ст.196 ГК, ч.1.1 ст.18 ФЗ-35). Общий срок исковой давности распространяется на все требования и на всех субъектов гражданского права, за исключением тех, для кого законом предусмотрены специальные сроки, и тех, к которым сроки исковой давности не применяются вообще.

*Специальные сроки* могут быть как сокращенными, т.е. менее трех лет, так и более удлиненными по сравнению с общим сроком исковой давности в зависимости от характера правоотношения.

К специальным срокам исковой давности относятся:

1) *трехмесячный* - установлен для предъявления требований о нарушении продавцом права преимущественной покупки (п.3 ст.250 ГК), а также см., например, п.2 ст. 562, п.3 ст. 1154 ГК и др.;

2) *шестимесячный* - по искам чекодателя ко всем обязанным лицам (ст.885 ГК) и др.;

3) *годовой* - установлен по искам о ненадлежащем качестве работы (ст.725); по искам, вытекающим из договора перевозки груза (ст.797 ГК); см. также п.1 ст.408, п. п.2,3 ст.409; п.3 ст.164 КВВТ, ст.35 СК и др.);

4) *двухгодичный* - по искам о недостатках проданного товара (ст.477 ГК); по требованиям, связанным с имущественным страхованием (ст.966 ГК); а также п.1 ст.409 КТМ, п. 5 ст.164 КВВТ и др.;

5) *пятилетний* - установлен по искам о недостатках работ по строительному подряду (ст.756 ГК) и др.;

б) *шестилетний* - иски о возмещении ущерба от загрязнения с судов нефтью не могут быть предъявлены по истечении шести лет со дня инцидента, вызвавшего загрязнение с судов нефтью (ст.410 КТМ) и др.;

7) *десятилетний* - иски о возмещении ущерба в связи с морской перевозкой опасных и вредных веществ погашаются по истечении десяти лет со дня инцидента, вызвавшего такой ущерб (ст.410 КТМ).

Исковая давность применяется не ко всем правоотношениям.

В ст. 208 ГК предусмотрены требования, носящие, в основном, неимущественный характер, на которые *исковая давность не распространяется*. К ним относятся:

требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска, за исключением случаев, предусмотренных ФЗ-35;

требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст.304 ГК);

другие требования в случаях, установленных законом.

Представленный перечень не является исчерпывающим. Исковая давность также не распространяется на требования об объявлении гражданина умершим, о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным, на требования, связанные с бюджетными кредитами РФ, на требования, вытекающие из семейных отношений, кроме случаев, прямо указанных в СК, на требования по целевым долговым обязательствам РФ.

Сроки исковой давности - императивные сроки, они устанавливаются исключительно на основании закона. А поэтому порядок их исчисления, изменения, сокращения или удлинения не может быть изменен по соглашению сторон (п.1 ст. 198 ГК).

В соответствии со ст.200 ГК, если иное не установлено законом, течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права. Именно с этого момента у потерпевшего появляется право на иск как в материальном, так и в процессуальном смысле. Изъятия из этого общего правила могут устанавливаться только ГК и иными законами, но не соглашением сторон. Например, по обязательствам с определенным сроком исполнения течение срока исковой давности начинается

по окончании срока исполнения, по обязательствам, срок исполнения которых не определен или определен моментом востребования, срок исковой давности начинает течь со дня предъявления кредитором требования об исполнении обязательства, по регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается со дня исполнения основного обязательства(п.п.2,3 ст.200 ГК).

В каждом конкретном случае необходимо четко оценить ситуацию и обстоятельства, приведшие к нарушению соответствующего права, и установить, когда же возникло право на иск. В отношении некоторых требований имеется прямое указание как в самом ГК, так и в ряде других законов (см., например, ст. 181, п. 4 ст. 367, ст. ст. 477, 724, 725, 756 ГК и др.).

Определение окончания срока исковой давности производится по правилам, установленным для исчисления сроков вообще (ст.192 ГК).

Исковая давность, как правило, течет непрерывно, и лицо, право которого нарушено, вправе рассчитывать на судебную защиту в пределах срока исковой давности. Однако в реальной жизни нередки случаи, когда возникают непредвиденные обстоятельства, препятствующие или затрудняющие вовремя предъявить иск. Для таких случаев законом предусмотрена возможность *приостановления течения срока исковой давности*.

Сущность приостановления исковой давности заключается в том, что в него не засчитывается тот период времени, когда лицо не могло предъявить иск по основаниям, предусмотренным в законе. После отпадения оснований срок продолжает течь, т.е. фактически он удлиняется.

Согласно ст.202 ГК *течение срока исковой давности приостанавливается*:

- 1) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
- 2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил Российской Федерации, переведенных на военное положение;
- 3) в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
- 4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующих соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, то эти обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока исковой давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, в течение срока исковой давности.

Дополнительным основанием приостановления течения срока исковой давности является обращение сторон к предусмотренной законом процедуре разрешения спора во внесудебном порядке (процедура медиации, посредничество, административная процедура и т.п.), в этом случае течение срока исковой давности приостанавливается на срок, установленный законом для проведения такой процедуры, а при отсутствии такого срока - на шесть месяцев со дня начала соответствующей процедуры.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления течения срока исковой давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока исковой давности, если она составляет

менее шести месяцев, удлиняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев, до срока исковой давности.

Особым случаем приостановления течения срока исковой давности является обращение в суд. Срок исковой давности не течет со дня обращения в суд в установленном порядке за защитой нарушенного права на протяжении всего времени, пока осуществляется судебная защита нарушенного права (п.1 ст.204 ГК). Если иск оставлен судом без рассмотрения, начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке, если иное не вытекает из оснований, по которым осуществление судебной защиты права прекращено, однако если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения. При этом, если остающаяся часть срока менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев, за исключением случаев, если основанием оставления иска без рассмотрения послужили действия (бездействие) истца..

Согласно ст.203 ГК *течение срока исковой давности прерывается* совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

В исключительных случаях допускается *восстановление срока исковой давности*. Это возможно, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев - в течение срока давности.

### **Вопрос 33. Понятие, принципы и пределы осуществления гражданских прав**

Субъективное право представляет собой меру возможного поведения управомоченного лица, обеспеченную соответствующими обязанностями других лиц и гарантированную государством. Содержание, границы того или иного субъективного права определяются нормативными актами или договорами (например, согласно ст. 209 ГК РФ, содержание права собственности составляют возможности владеть, пользоваться и распоряжаться вещью).

Совершение действий по реализации возможностей, заложенных в содержании субъективного права, обозначается термином «осуществление гражданского права».

В соответствии с п. 1 ст. 1 Федерального закона от 30 декабря 2012 г. N 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» ст. 1 ГК РФ изложена в следующей редакции: **«3. При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. 4. Никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения».**

Согласно п. 1 ст. 9 ГК РФ граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению (принцип диспозитивности). Носитель субъективного права самостоятельно решает вопрос о претворении в действительность предоставленных ему возможностей, исходя из своих интересов и потребностей. Он не может быть принужден к осуществлению права, за исключением случаев, когда право одновременно является и его обязанностью.

Субъект может воздержаться от осуществления права. По общему правилу, закрепленному в п. 2 ст. 9 ГК РФ, отказ от осуществления права не влечет его прекращения.

Усмотрение субъекта проявляется также в возможности выбора конкретного способа осуществления субъективного права (например, собственник вещи может сам пользоваться ею, передать ее в пользование другому лицу либо продать, подарить или иным образом распорядиться ею). Широта способов осуществления конкретного субъективного права зависит от его содержания. В одних случаях решающим является поведение самого управомоченного субъекта, в других случаях - действия обязанных лиц.

Выделяют фактические и юридические способы осуществления гражданских прав. Под фактическими способами понимаются действия, направленные на удовлетворение потребностей управомоченного лица, с которыми закон не связывает наступление правовых последствий (например, пользование имуществом). Под юридическими способами понимаются действия, совершение которых одновременно влечет возникновение, изменение

или прекращение гражданских прав и обязанностей (например, продажа имущества; приемка вещи, изготовленной подрядчиком).

**Свобода осуществления гражданских прав** не является безграничной, закон устанавливает пределы их осуществления. Осуществление прав одним лицом не должно нарушать права и интересы других лиц (это правило закреплено в п. 3 ст. 17 Конституции РФ, а также получило отражение в специальных нормах ГК РФ - в п. 2 ст. 209). Способы осуществления субъективных прав не должны противоречить требованиям нормативных актов, нормам морали, нравственности. Например, право на получение суммы долга в случае уклонения должника от его возврата может быть реализовано в судебном порядке, но не с помощью криминала.

В ряде случаев субъекты при осуществлении гражданских прав должны действовать добросовестно и разумно. Пункт 3 ст. 10 ГК РФ закрепляет презумпцию добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений. Поэтому если закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, то на ответчика возлагается бремя доказывания неразумности и недобросовестности истца (например, согласно ч. 2 ст. 662 ГК РФ арендодатель может быть освобожден судом от обязанности возместить арендатору стоимость произведенных улучшений, если докажет, что при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности.)

В п. 1 ст. 10 ГК РФ закрепляется **принцип недопустимости злоупотребления правом**. Злоупотребление правом является особым типом гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему законом общего типа поведения<sup>3</sup>.

С точки зрения требования добросовестности можно выделить следующие группы случаев недопустимого поведения, которые охватываются запретом на злоупотребление правом (ст. 10 ГК РФ): 1) недобросовестное приобретение собственной правовой позиции; 2) нарушение собственных обязательств; 3) отсутствие достойной защиты собственного интереса; 4) несоразмерность нарушения; 5) противоречие своему собственному поведению.

ГК РФ специально выделяет следующие **формы злоупотребления правом**: 1) шикану - совершение действий по осуществлению права исключительно с намерением причинить вред другому лицу; 2) использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции; 3) злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Общим неблагоприятным юридическим последствием злоупотребления правом является возможный отказ со стороны государства в защите принадлежащего лицу права (п. 2 ст. 10 ГК РФ).

<sup>3</sup> Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. - М., 1991. - С. 53.

### Вопрос 34. Право на защиту как субъективное гражданское право

**Защита субъективного права** - это деятельность по устранению препятствий, возникающих на пути его осуществления. Она обеспечивает реализацию субъективного права независимо от воли обязанного лица в установленном законом порядке. Государством защищаются любые субъективные гражданские права, независимо от того, предусмотрены они прямо правом или нет.

**Субъективное право на защиту** – это мера дозволенного поведения управомоченного лица, выраженная в возможности самостоятельно или посредством юрисдикционных органов применить в отношении обязанного лица меры принудительного характера с целью устранения препятствий в осуществлении субъективного права.

Защиту субъективных прав следует отличать от их охраны. Охрана прав осуществляется до совершения правонарушения, направлена на обеспечение их осуществления, предупреждение нарушений субъективных прав.

**Механизма защиты субъективных прав** - *взятая в единстве система правовых средств, при помощи которой обеспечивается восстановление нарушенных субъективных прав, защита охраняемых законом интересов, разрешение правовых споров и устранение иных препятствий в реализации субъективных прав.* Основными элементами такого механизма выступают охранительные нормы права, охранительные правоотношения и формы защиты субъективных прав как комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав, протекающих в рамках единого правового режима. Регулятивные нормы права регулируют нормальное, положительное поведение субъектов общественных отношений; охранительные нормы - поведение субъектов в конфликтной ситуации. Охранительные правоотношения возникают между участниками общественной жизни в результате правонарушения, оспаривания субъективного права, создания иных помех в его реализации. Содержанием охранительного правоотношения выступает материальное охранительное субъективное право на защиту потерпевшего требовать от правонарушителя восстановления нарушенного правового положения и корреспондирующая с ним охранительная обязанность правонарушителя. Суд не является субъектом материальных охранительных правоотношений. Охранительное правоотношение проходит стадии возникновения (первоначального развития), конкретизации и реализации. Переход охранительного правоотношения с одной стадии на другую происходит с помощью действий самих участников охранительного правоотношения или органов, стоящих над сторонами охранительного правоотношения. Эти действия реализуются в рамках организационно-правовых форм защиты субъективных прав.

К защите прав прибегают при их нарушении, оспаривании, угрозе нарушения. Защита гражданских прав осуществляется в юрисдикционной и неюрисдикционной формах.

**Неюрисдикционная форма** характеризуется тем, что субъекты гражданских правоотношений самостоятельно осуществляют защиту прав без обращения к компетентным органам. Возможность защиты права без помощи и содействия юрисдикционных органов предоставляется управомоченному лицу в прямо указанных законом случаях. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и применении управомоченным лицом мер оперативного воздействия.

Под **самозащитой гражданских прав** понимается совершение управомоченным лицом действий фактического порядка, направленных на защиту нарушенного права. В ст. 12 ГК РФ самозащита определяется как способ защиты гражданских прав, однако это форма защиты, которая может осуществляться различными способами. Содержание способов самозащиты законом не определяется, поскольку это действия фактического характера. Применение мер самозащиты допускается в основном для защиты абсолютных личных и имущественных прав (жизни, здоровья, права собственности). Согласно ст. 14 ГК РФ способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Различают необходимую оборону (ст. 1066 ГК РФ) и крайнюю необходимость (ст. 1067 ГК РФ).

Под **мерами оперативного воздействия** понимаются такие юридические средства, которые применяются к нарушителю непосредственно управомоченной стороной гражданского правоотношения в одностороннем порядке, без обращения за содействием к компетентным органам. К мерам оперативного воздействия относят удержание (ст. 359 ГК РФ), а также исполнение обязательства за счет должника (ст. 397 ГК РФ).

**Юрисдикционная форма** защиты осуществляется различными управомоченными государством субъектами (в судебном и административном порядке).

**Судебный порядок** наиболее приспособлен к защите прав, основанных на равенстве участников правоотношений. Судебная защита осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, судами общей юрисдикции, арбитражными судами и третейскими судами (п. 1 ст. 11 ГК РФ).

В **административном порядке** защита гражданских прав осуществляется лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

В ст. 12 ГК РФ приведен перечень способов защиты гражданских прав, который не является исчерпывающим. Выбор того или иного способа защиты определяется сущностью нарушенного права и характером нарушения.

1. *Признание права* применяется в тех случаях, когда необходимо устранить неопределенность в существовании субъективного права. Часто используется для защиты абсолютных прав (права собственности, авторства).

2. *Восстановление положения, существовавшего до нарушения права*, применяется, когда субъективное право в результате нарушения не прекратило своего существования (например, при виндикации).

3. *Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности*, применение последствий недействительности ничтожной сделки направлены на возврат сторон в первоначальное положение, существовавшее до заключения сделки, является частным случаем предыдущего способа.

4. *Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения*, в основном применяется для пресечения длящихся правонарушений. Примером является негаторный иск (ст. 304 ГК РФ).

5. *Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления* конкретизируется в ст. 13 ГК РФ. Недействительными могут быть признаны ненормативные акты государственных органов или органов местного самоуправления, если они, во-первых, не соответствуют закону или иным правовым актам; во-вторых, нарушают гражданские права и охраняемые законом интересы граждан или юридических лиц.

6. *Присуждение к исполнению обязанности в натуре* предполагает понуждение должника к выполнению именно тех действий, которые составляют содержание обязанности (например, согласно ст. 398 ГК РФ в случае неисполнения обязательства передать кредитору индивидуально-определенную вещь в собственность, в хозяйственное ведение, в оперативное управление кредитор вправе требовать отобрания этой вещи у должника).

7. *Возмещение убытков* представляет собой денежную компенсацию имущественных потерь, понесенных потерпевшим от правонарушения и может применяться при нарушении любого субъективного гражданского права.

8. *Взыскание неустойки*, в отличие от возмещения убытков, осуществляется только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. Неустойка представляет собой денежную сумму, которая взыскивается за сам факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности, независимо от наличия у кредитора имущественных потерь (ст. ст. 330 - 333 ГК РФ).

9. *Компенсация морального вреда* представляет собой денежную компенсацию физических или нравственных страданий человека, причиненных нарушением его неимущественных прав или посягательством на принадлежащие ему нематериальные блага.

10. *Прекращение или изменение правоотношения* по общему правилу применяется юрисдикционными органами.

Особую актуальность приобретает совершенствование организационно-правового механизма защиты субъективных прав, налаживание взаимодействия между различными формами защиты. Многолетняя борьба ученых-процессуалистов за расширение права на обращение в суд, широкая трактовка конституционного права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ) Конституционным Судом РФ, судами общей юрисдикции и арбитражными судами привели к положению, когда любой гражданин или организация могут обратиться в суд по любому поводу для защиты как частных, так и публичных прав, если считают, что их права или интересы нарушены.

### Вопрос 35. Понятие и виды гражданско-правовой ответственности

**Гражданско-правовая ответственность** – это особые меры воздействия государственного принуждения, применяемые к правонарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права с целью восстановления нарушенной имущественной сферы потерпевшего. Принципы гражданско-правовой ответственности: *принцип неотвратимости* ответственности означает ее неизбежное применение за всякое правонарушение в отношении каждого правонарушителя; ограничивается установлением сроков давности и диспозитивностью поведения субъектов; *принцип индивидуализации* ответственности состоит в том, что она наступает с учетом степени общественной опасности, вредоносности деликта, формы вины правонарушителя и других факторов; *принцип полного возмещения вреда* предполагает восстановление имущественного положения потерпевшего.

Гражданско-правовая ответственность является одним из видов юридической ответственности (наряду с уголовной, административной, дисциплинарной и др.). *Отличительными признаками* гражданско-правовой ответственности являются: 1) представляет собой правоотношение, возникающее между правонарушителем (обязанное лицо) и лицом, чье право нарушено (управомоченное лицо); 2) стороны гражданского правоотношения могут самостоятельно, в рамках, предусмотренных законом, устанавливать меры и размер ответственности; 3) обязанность, составляющая содержание ответственности, может быть исполнена правонарушителем добровольно; 4) реализация мер ответственности обеспечивается государственным принуждением; однако, привлечение к ответственности возможна только по инициативе лица, чье право нарушено. Суд по собственной инициативе не может возбудить гражданское дело о привлечении правонарушителя к ответственности; 5) гражданско-правовая ответственность носит имущественный характер; она не направлена на личность правонарушителя; 6) она выполняет, в первую очередь, компенсационную функцию, т.е. имеет целью устранение неблагоприятных последствий у потерпевшего за счет нарушителя.

Гражданско-правовая ответственность бывает двух видов - договорная и внедоговорная. *Договорная ответственность* наступает в случаях, когда между субъектами права существует гражданское договорное правоотношение, и одна из сторон не исполнила или ненадлежащим образом исполнила свое обязательство по этому договору. *Внедоговорная ответственность* возникает в случае причинения вреда одним субъектом права другому при отсутствии между ними каких-либо гражданских правоотношений. Если такой вред причинен правонарушением, ответственность именуется *деликтной*, а лицо, совершившее это правонарушение, - деликвентом (от латинского слова *delictum* – провинность).

В зависимости от числа субъектов, отвечающих по гражданско-правовым обязательствам, ответственность подразделяется на индивидуальную, долевую,

солидарную или субсидиарную (дополнительную). *Индивидуальная ответственность* возникает, когда должником по обязательству является единственный субъект, который самостоятельно несет эту ответственность. Когда должниками по обязательству выступает несколько субъектов, ответственность подразделяется на: *долевую* - когда каждый из должников несет ответственность перед кредитором только в той доле, которая падает на него в соответствии с законодательством или договором. Законодательством устанавливается презумпция «долевой ответственности». Это означает, что если законодательством или договором не установлена солидарная или субсидиарная ответственность, то применяется долевая ответственность. Например, если договор простого товарищества не связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело; *солидарную* - когда кредитор вправе привлечь к ответственности любого должника как в полном объеме, так и в любой ее части. Солидарная ответственность возникает в случаях, определенных законом или соглашением сторон. Солидарную ответственность, к примеру, несут поручитель и должник; лица, совместно причинившие кому-либо вред. Так, в случае причинения гражданину вреда несколькими лицами потерпевшему могут быть полностью возмещены убытки за счет того или тех причинителей вреда, у которых есть для этого необходимое имущество или денежные средства; *субсидиарную* - когда субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника (до предъявления требования к субсидиарному должнику, кредитор должен предъявить требования к основному должнику, и только впоследствии, при неисполнении последним обязательства надлежащим образом, может предъявить требование к дополнительному должнику). Субсидиарно отвечают родители за своих несовершеннолетних детей в возрасте от 14 до 18 лет; Российская Федерация – за федеральные казенные предприятия. О применении субсидиарной (дополнительной) ответственности также должны договориться стороны, либо на это необходимо прямое указание закона (иных правовых актов). В некоторых случаях имеет место сочетание солидарной и субсидиарной ответственности. Например, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

По признаку объема ответственности гражданское законодательство различает повышенную, полную, сокращенную, ограниченную и нулевую. При *повышенной ответственности* должник возмещает не только все убытки, причиненные им кредитором, но и выплачивает штрафную неустойку, либо двойной размер задатка, либо теряет его. При *полной ответственности* должник возмещает убытки, которые состоят из реального ущерба и упущенной выгоды. При *сокращенной ответственности* должник возмещает только реальный ущерб. *Ограниченная ответственность* устанавливается законом по отдельным видам обязательств, а также по обязательствам,

связанным с определенным родом деятельности. Так, право на полное возмещение убытков ограничивается установлением исключительной неустойки, сверх которой убытки взысканы быть не могут. *Нулевая ответственность* возникает в случаях, когда должник не имеет никакой возможности исполнить обязательство. Например, когда должник признан по решению суда банкротом, но его имущества не хватило для расчета со всеми кредиторами.

Различают также *прямую* (нарушителя перед потерпевшим) и *ответственность в порядке регресса* (*регрессная ответственность*), которая возникает, когда должник исполнил обязательство по возмещению вреда за непосредственного причинителя вреда и предъявил обратное требование (регресс) к этому нарушителю. Субъектами регрессной ответственности являются: регрессиент- кредитор по регрессному обязательству, который ранее исполнил обязательства перед третьим лицом за или по вине должника; регрессат - должник по регрессному обязательству. К примеру, лицо, уплатив неустойку и возместив убытки, причиненные действиями третьих лиц, вправе в порядке регресса (т.е. обратного требования) переложить эти убытки на данных лиц.

Для *смешанной ответственности* характерны следующие особенности: противоправное поведение допускается обеими сторонами - и должником, и кредитором; вина потерпевшего (кредитора) содействовала возникновению или увеличению убытков. Возникшие в результате убытки сосредотачиваются обычно в имущественной сфере одной стороны, но могут быть рассредоточены у обеих сторон; характеризуются нераздельностью, т.е. нельзя определить, какая их часть возникла в результате противоправных и виновных действий должника, а какая вызвана неправомерным поведением кредитора.

Закон выделяет особые виды ответственности.

*Ответственность за неисполнение денежного обязательства* наступает, если должник: неправомерно удерживает чужие денежные средства; уклоняется от их возврата; допускает иную просрочку в их уплате; неосновательно их получил или сберег за счет другого лица.

*Ответственность должника за своих работников* может быть как договорной, так и внедоговорной. Должник со своими работниками состоит в трудовых правоотношениях, которые регулируются трудовым законодательством. Если он находится в договорных отношениях с кредитором, а его работники, выполняя трудовую функцию, причинили кредитору вред, считается, что вред причинен самим должником. Если же он не находится в договорных отношениях с кредитором, то у него наступает внедоговорная ответственность. Примером первого варианта может быть причинение вреда заказчику работниками подрядчика. Примером второго – совершение дорожно-транспортного происшествия водителем автобазы, в результате чего, кому-то причинен имущественный или физический вред. Этот «кто-то» не находился в договорных обязательствах ни с автобазой, ни с ее водителем, но он имеет право требовать возмещения вреда именно с автобазы, а не с ее работника.

---

*Ответственность должника за действия третьих лиц* предполагает, что должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение. Чаще всего, это происходит, когда должник заключает с третьими лицами договоры субподряда, субаренды и т.п.

*Ответственность за причинение морального вреда.* Под моральным вредом понимаются физические или нравственные страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага или нарушающие его личные неимущественные права. Компенсация морального вреда производится по решению суда и исключительно в денежной форме.

### Вопрос 36. Условия и размер гражданско-правовой ответственности

**Условиями гражданско-правовой ответственности**, по общему правилу, являются следующие: во-первых, *противоправность поведения лица*, нарушающего субъективное право, т.е. поведение, нарушающее норму права независимо от того, знал или не знал правонарушитель о неправомерности своего поведения, которое может выразиться либо в действии, либо в бездействии. *Действие* считается противоправным, если оно прямо запрещено законодательством или противоречит основанию обязательства (закону, договору и т.д.). *Бездействие* является противоправным, если на лицо возложена юридическая обязанность выполнить определенное действие. Вредоносным, но не противоправным будет осуществление профессиональных функций лицами некоторых специальностей (например, пожарные при тушении пожара жилого дома повреждают мебель). Следует обратить внимание, что вред может быть причинен личности (неимущественный вред) или имуществу (убытки). Следовательно, понятие «вред» отличается от понятия «убытки». Во-вторых, *наличие вреда*, под которым понимается умаление материального или нематериального блага. Материальные блага, чаще всего, выражаются в убытках, под которыми понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права; утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Под неимущественным вредом понимают такие последствия правонарушения, которые не имеют экономического содержания и стоимостной формы (разновидности: моральный и физический вред). В-третьих, *причинно-следственная связь* между правонарушающим поведением и наступившим результатом, т.е. это объективная конкретная взаимосвязь двух явлений, одно из которых - причина предшествует другому и вызывает его, а другое - следствие является результатом действия первого. В-четвертых, *вина* - субъективное условие гражданско-правовой ответственности, т.е. психическое отношение субъекта к своему противоправному поведению, в котором проявляется степень его пренебрежения интересами контрагента или общества. В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя - потерпевший обязан доказать факт правонарушения, а правонарушитель для освобождения от ответственности должен доказать свою невиновность. Формами вины являются умысел и неосторожность. Понятия умысла и неосторожности в гражданском законодательстве не определены. Степень вины правонарушителя, как правило, не влияет на размер гражданско-правовой ответственности, за исключением случаев, предусмотренных законом или договором. При отсутствии вины правонарушение признается случаем (казусом), за который, как правило, правонарушитель не несет ответственность.

Гражданское законодательство исходит из принципа полноты гражданско-правовой ответственности. Это значит, что лицо, причинившее

вред или убытки, обязано возместить их в полном объеме. В определенных случаях законом или договором может быть предусмотрено повышение или уменьшение размера ответственности. В законе содержится правило о возможности снижения размера ответственности должника в случаях, когда в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства виновны обе стороны. Суд в этом случае, соответственно, уменьшает размер ответственности должника. Суд также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, либо не принял разумных мер к их уменьшению. Кроме того, возможно уменьшение размера ответственности в форме неустойки. На размер ответственности оказывает влияние просрочка должника и просрочка кредитора. Должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой. Кроме того, если во время просрочки случайно (т.е. не по вине должника) наступила невозможность исполнения (например, погибла вещь), он отвечает за последствия невозможности исполнения. Таким образом, за время просрочки исполнения должник несет ответственность независимо от вины. Если вследствие просрочки должника кредитор утратил интерес к исполнению, он может отказаться от принятия исполнения и потребовать возмещения убытков. Должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора. Кредитор считается просрочившим в следующих случаях: 1) если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение; 2) если не совершил действий, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства; 3) если не выдал должнику расписку и долговой документ, вследствие чего должник задержал исполнение.

### Вопрос 37. Понятие и содержание права собственности

**Право собственности** - главное, системообразующее среди вещных прав. Вещным же традиционно называют право на вещь (имущество). Собственник, осуществляя правомочия самостоятельно, непосредственно воздействует на вещь, не нуждается при этом в помощи, в содействии третьих лиц.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации (далее - Конституция РФ) в Российской Федерации признается и гарантируется право частной собственности человека и гражданина. Это право неотъемлемо и принадлежит каждому от рождения. Неотчуждаемость указанного права, как справедливо отмечается в литературе, следует понимать как необходимый элемент правоспособности гражданина, как невозможность вообще лишать гражданина права иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами

В действующем ГК РФ нет статьи, непосредственно посвященной объектам вещных прав или права собственности. Лишь дважды упоминается в Кодексе объект права собственности: земельный участок как объект права собственности (ст. 261) и квартира как объект права собственности (ст. 289). Но в указанных статьях речь идет об особенностях правового режима земельного участка и квартиры соответственно, непосредственно же сами эти объекты здесь не рассматриваются.

Собственность рассматривается как экономическая категория (экономические отношения собственности) и как юридическая категория (право собственности).

**Собственность как экономическая категория** – это общественно-экономические отношения между людьми по поводу вещей, заключающиеся в присвоении или в принадлежности материальных благ одним лицам (их коллективам) и соответственно в отчужденности этих же благ от всех других лиц.

Юридическое оформление экономические отношения собственности находят в различных отраслях права. В гражданском праве статика отношений собственности оформляется нравом собственности и иными (ограниченными) вещным правами, а динамика – обязательственным правом.

Право собственности традиционно рассматривается в субъективном и объективном смысле. **Право собственности в объективном смысле** – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения собственности. Право собственности входит в состав подотрасли вещного права. **Право собственности в субъективном смысле** - это закрепленная законом возможность лица владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению, обеспеченная обязанностью третьих лиц воздерживаться от воздействия на чужое имущество и возможностью применения мер государственного принуждения к нарушителю.

Право собственности является вещным правом, предоставляет его носителю возможность удовлетворять свои интересы непосредственно через использование этой вещи без участия третьих лиц.

Право собственности является абсолютным правом, оно пользуется защитой против всех и каждого, кто посягнет на него.

**Содержание права собственности** определено в ст. 209 ГК РФ, согласно которой собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (триада правомочий). Правомочие владения – юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства лица над вещью. Правомочие пользования – юридически обеспеченная возможность использования вещи путем извлечения из нее полезных свойств. Правомочие распоряжения – возможность определения судьбы вещи путем изменения ее принадлежности, состояния или назначения (отчуждения имущества, передачи в пользование, уничтожения, переработки, передачи в залог и т.д.).

Владение может быть законным (титულным) и незаконным (беститულным). Законным называется владение, которое имеет под собой правовое основание (например, владение по договору аренды, хранения и т.д.).

Характерной чертой осуществления указанных правомочий собственником является то, что собственник владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом исключительно по своему усмотрению.

Согласно п. 2 ст. 209 ГК РФ действия, совершаемые собственником в отношении принадлежащего ему имущества, во-первых, не должны противоречить закону и иным правовым актам.

Во-вторых, не должны нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами не должно наносить ущерба окружающей среде.

Согласно ст. ст. 210 и 211 ГК РФ на собственника имущества возлагается бремя его содержания (расходы на ремонт, страхование, регистрацию и т.д.), а также риск его случайной гибели или случайного повреждения, когда гибель или повреждение имущества происходят при отсутствии чьей-либо вины, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Формы собственности различаются по субъектам (частные лица и публичные образования) и соответственно по интересам, удовлетворение которых обеспечивает собственность (интересы частного лица или интересы населения, проживающего на территории муниципального образования, субъекта Федерации, всего государства).

**Виды собственности** выделяются в рамках форм собственности, а также по другим основаниям. *Частная собственность* делится на собственность граждан и юридических лиц. *Государственная собственность* подразделяется на федеральную собственность и собственность субъектов Федерации. В тех случаях, когда имущество принадлежит двум и более лицам, говорят об общей собственности, которая делится на долевую и совместную.

### Вопрос 38. Основания и способы приобретения права собственности

Основаниям приобретения права собственности посвящена ст. 218 ГК РФ. **Основания приобретения права собственности** – это фактические обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение права собственности либо возникновение права собственности у одного лица с одновременным его прекращением у другого (переход права собственности). Таким образом, среди оснований возникновения права собственности можно выделить основания, которые влекут единственное правовое последствие – возникновение права собственности, и основания, при наличии которых происходит переход права собственности от одного лица к другому. Один и тот же юридический факт в ряде случаев может рассматриваться и как основание приобретения, и как основание прекращения права собственности (например, договор). В науке гражданского права основания возникновения (способы приобретения) права собственности подразделяются на *первоначальные* и *производные*.

При этом одни авторы проводят такое деление исходя из критерия воли и к первоначальным относят основания, при которых право собственности возникает независимо от воли предыдущего собственника, а к производным – соответственно основания, при которых переход права собственности происходит по воле предыдущего собственника. Другие ученые используют критерий правопреемства, зависимость права приобретателя от права предшественника (общепризнанный подход). При первоначальных способах право собственности возникает на никому не принадлежавшее имущество или независимо от права предшествующего собственника. При производных способах приобретенные права зависят от прав правопродшественника.

**К первоначальным способам приобретения права собственности** относятся:

- 1) приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь (п. 1 ст. 218), в том числе переработка (спецификация), – ст. 220 ГК РФ; приобретение права собственности на самовольную постройку (ст. 222 ГК РФ);
- 2) приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы (абз. 2 п. 1 ст. 218 ГК РФ);
- 3) обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК РФ);
- 4) приобретение права собственности на бесхозяйные вещи, в том числе приобретение права собственности на находку (ст. ст. 227 - 229 ГК РФ) и безнадзорных животных (ст. ст. 230 - 232 ГК РФ); приобретение права собственности на клад (ст. 233 ГК РФ);
- 5) приобретательная давность (ст. 234 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 218 ГК РФ право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом. Право собственности на движимые вещи возникает с момента их изготовления, на недвижимые – с момента государственной регистрации права собственности.

Спецификация (ст. 220 ГК РФ). Если вещь изготовлена лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов, право собственности приобретает собственником материалов, если иное не предусмотрено договором.

Самовольная постройка (ст. 222 ГК РФ). Самовольной постройкой является жилой дом, другое строение, сооружение, возведенное с нарушением требований законодательства: на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законом и иными правовыми актами, без получения на это необходимых разрешений либо с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил. В порядке исключения возможно признание права собственности на самовольную постройку в судебном порядке или в ином порядке, установленном законом.

Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, по общему правилу приобретает собственником или другим лицом, использующим имущество на законном основании (например, по договору аренды).

Обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК РФ). В случаях, когда в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем на определенной территории допускается сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных, право собственности на соответствующие вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу.

Приобретение права собственности на бесхозяйные вещи. Согласно п. 1 ст. 225 ГК РФ бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. По общему правилу право собственности на бесхозяйные движимые вещи может быть приобретено в силу приобретательной давности. Однако ст. ст. 226 - 233 ГК РФ устанавливают специальные правила приобретения права собственности на бесхозяйные вещи, которые подлежат приоритетному применению.

Приобретение права собственности на находку (ст. ст. 227 - 229 ГК РФ) и безнадзорных животных (ст. ст. 230 - 232 ГК РФ). Правила о находке применяются в тех случаях, когда вещь выбыла из владения собственника или иного законного владельца помимо их воли в результате потери.

Приобретение права собственности на клад (ст. 233 ГК РФ). Согласно ст. 233 ГК РФ клад - это имущество, которое отвечает ряду признаков: во-первых, это деньги или ценные предметы; во-вторых, эти ценности зарыты в земле или сокрыты иным способом (замурованы в стены, перекрытия зданий и т.д.); в-третьих, собственник этих вещей не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право (например, если лицо скрывает ценности, добытые незаконным путем, которые обнаруживаются следователем во время обыска, то в этом случае нормы о кладе не применяются).

Право собственности на клад возникает у лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т.п.), где клад был сокрыт. Если клад обнаружен другим лицом, производившим раскопки или поиск ценностей

с согласия на это собственника имущества, где клад был сокрыт, то они приобретают право собственности на клад в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. Если обнаруженный клад содержит вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, они подлежат передаче в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад с согласия собственника, имеют право на получение вместе вознаграждения в размере 50% стоимости клада.

**Приобретательная давность** (ст. 234 ГК РФ). Приобретение права собственности по давности владения имуществом возможно при наличии следующих условий: 1) владение вещью должно быть беститульным, т.е. без соответствующего правового основания. Если владение осуществляется на основании какого-либо договора (аренды, ссуды, хранения) или ограниченного вещного права, то правила о приобретательной давности не применяются; 2) владение должно быть добросовестным. Для приобретательной давности не учитывается владение в результате целенаправленного завладения имуществом помимо воли собственника или иного законного владельца; 3) владение должно быть открытым, т.е. очевидным для всех третьих лиц. При этом субъект владеет имуществом как своим собственным; 4) владение должно быть непрерывным в течение срока приобретательной давности: 15 лет - для недвижимого имущества, 5 лет - для движимого имущества.

Необходимо отметить, что применение норм о приобретательной давности вызывает практические трудности у судебных органов при рассмотрении данной категории дел. В целях формирования единства судебной практики 29 апреля 2010 г. было принято Постановление Пленума ВС РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»<sup>4</sup>.

Согласно ст. 234 ГК РФ лицо - гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность).

**Производные способы приобретения права собственности** - это всегда основания возникновения права собственности с одновременным прекращением этого права у другого лица (переход права собственности), влекущие правопреемство. Наиболее характерные производные способы перечислены в п. п. 2 и 4 ст. 218 ГК РФ: 1) приобретение права собственности на основании договора или иной сделки об отчуждении вещи; 2) приобретение права собственности в порядке наследования; 3) приобретение права собственности в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица; 4) внесение членом потребительского кооператива паевого взноса за квартиру или иное помещение (п. 4 ст. 218 ГК РФ).

<sup>4</sup> Российская газета. N 109. 21.05.2010.

### Вопрос 39. Основания и способы прекращения права собственности

Исходя из принципа неприкосновенности собственности, закрепленного в Конституции РФ и ст. 1 ГК РФ, право собственности по общему правилу прекращается по воле самого собственника. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законом. Регламентации таких случаев в основном и посвящена глава 15 ГК РФ.

По воле собственника право собственности прекращается, во-первых, вследствие отчуждения вещи другому лицу по гражданско-правовой сделке (договоров купли-продажи и т.д.).

Для государственной и муниципальной собственности предусмотрено специальное основание ее прекращения - **приватизация**, которая осуществляется по решению собственника на основе и в порядке, предусмотренных специальными нормативными актами о приватизации (ст. 217, абз. 2 п. 2 ст. 235 ГК РФ).

Во-вторых, вследствие **отказа от права собственности**. Согласно ст. 236 ГК РФ такой отказ может быть осуществлен путем объявления об отказе от права собственности либо совершения других действий, определенно свидетельствующих о его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество (например, выброс вещи).

В-третьих, в результате уничтожения собственником вещи, если это не противоречит закону. Однако вещь может прекратить свое существование и помимо воли собственника: в результате ее случайной гибели, за которую, как правило, никто не отвечает и риск убытков несет собственник; в результате противоправных действий третьих лиц, которые обязаны возместить причиненный собственнику вред.

Перечень случаев принудительного изъятия у собственника имущества предусмотрен в п. 2 ст. 235 ГК РФ. Этот перечень является исчерпывающим, ГК РФ не предусматривает возможности его расширения другим федеральным законом. По общему правилу принудительное изъятие имущества осуществляется с обязательным предоставлением собственнику равноценного возмещения. Однако в ряде случаев допускается безвозмездное изъятие имущества, что обусловлено виновным поведением самого собственника.

**Основания для принудительного изъятия имущества** на возмездных началах можно разделить на несколько групп.

1. Прекращение права собственности обусловлено необходимостью обеспечения публичных интересов. Данная группа объединяет несколько оснований прекращения права собственности.

Отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238 ГК РФ).

**Реквизиция** - это возмездное изъятие имущества в интересах общества при обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (стихийных бедствиях, авариях, эпидемиях, эпизоотиях и т.п.) (ст. 242 ГК РФ). Порядок и условия

реквизиции должны устанавливаться специальным законом. Особенностью реквизиции является то, что она допускается по решению государственных органов, что обусловлено чрезвычайностью сложившейся ситуации.

**Национализация** - это обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, она может производиться на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков (абз. 3 п. 2 ст. 235 ГК РФ).

Выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. ст. 279 - 282 ГК РФ). Изъятие земельного участка осуществляется на основании решения государственного органа исполнительной власти соответствующего уровня (федерального или субъекта РФ), которое подлежит регистрации в органе, осуществляющем регистрацию прав на земельный участок.

В соответствии со ст. 282 ГК РФ выкуп земельного участка осуществляется на основании решения суда в следующих двух случаях: если собственник не согласен с решением об изъятии у него земельного участка для государственных или муниципальных нужд либо если не достигнуто соглашение о выкупной цене или других условиях выкупа. Государственный орган, принявший такое решение, может предъявить иск о выкупе земельного участка в суд в течение двух лет с момента направления собственнику участка уведомления.

**2. Прекращение права собственности обусловлено** его ненадлежащим осуществлением собственником. Данная группа также включает в себя несколько оснований принудительного прекращения права собственности.

Прекращение права собственности на бесхозяйственно содержимое жилое помещение (ст. 293 ГК РФ).

Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ) и домашних животных (ст. 241 ГК РФ).

Изъятие земельного участка ввиду его ненадлежащего использования урегулировано ст. ст. 284 - 286 ГК РФ и осуществляется с учетом положений Земельного кодекса РФ и Федерального закона «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения».

**Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника** (ст. 237 ГК РФ) также представляет собой изъятие имущества без предоставления равноценного возмещения. Причем право собственности на имущество, на которое обращается взыскание, прекращается у собственника не с момента изъятия, а лишь после возникновения права собственности на изъятое имущество у его приобретателя.

#### **Вопрос 40. Право частной собственности**

**Субъектами частной собственности** являются граждане и юридические лица, обладающие гражданской правоспособностью. Частная собственность граждан и юридических лиц противопоставляется публичной собственности, субъектами которой являются публично-правовые образования (государство и государственные образования, муниципальные образования). В соответствии с ч. 1 ст. 35 Конституции РФ право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

**Право собственности граждан** – одна из разновидностей частной собственности. Право собственности граждан позволяет юридически оформить отношения присвоения ими материальных благ. Содержание права собственности гражданина заключается в его правомочиях владения, пользования и распоряжения в отношении принадлежащего ему имущества.

По общему правилу количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается (п. 2 ст. 213 ГК). Некоторые особенности права собственности граждан выражаются, например, в том, что только физическое лицо – собственник может распоряжаться принадлежащим ему имуществом путем составления завещания или быть получателем ренты по договору пожизненного содержания с иждивением. Существуют некоторые ограничения права собственности граждан в отношении жилых помещений (ст. 288, 290, 292 ГК) и в иных установленных законом случаях.

Право собственности граждан охраняется законом наравне с другими формами собственности. В собственности граждан может находиться любое имущество, за определенными исключениями, установленными законом (п. 1 ст. 213 ГК). Не может принадлежать гражданам имущество, изъятое из оборота (радиоактивные материалы, военная техника и т.д.). Перечень таких объектов устанавливается законом. Объекты, ограниченные законом в обороте, могут принадлежать гражданам только при наличии специального разрешения – лицензии (газовое или охотничье оружие).

**Собственность юридических лиц** - это одна из разновидностей частной собственности. Наличие имущества на праве собственности является необходимым условием участия большинства юридических лиц в гражданском обороте (исключение - унитарные предприятия и учреждения, которые обладают имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления). Учредители (участники) юридических лиц сохраняют в отношении имущества юридического лица права требования либо вообще не имеют на это имущество никаких прав.

**Имущество юридических лиц** подпадает под общие нормы закона, регулирующие содержание права собственности, основания его возникновения и прекращения. Порядок непосредственного управления и распоряжения имуществом юридического лица определяется его учредительными документами.

**Объектом права собственности** юридического лица может быть любое, не изъятое из оборота имущество. Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу только при наличии соответствующего разрешения. Определенное влияние на объекты, которые могут находиться в собственности юридических лиц, оказывает наличие у некоторых из них специальной правоспособности.

**Право собственности юридического лица возникает в момент его государственной регистрации.** Имущественные вклады, внесенные учредителями в рамках исполнения договора о создании юридического лица, являются до регистрации этого субъекта их общей долевой собственностью, так как учредительный договор - разновидность договора простого товарищества (ст. 1043 ГК РФ). После регистрации юридического лица право собственности учредителей на внесенные вклады прекращается и трансформируется в права требования<sup>5</sup>. Содержание права участника юридического лица, обращенного к организации, включает не только требования выплаты соответствующей части прибыли (дивиденд), но и корпоративную составляющую (участие в управлении, право на получение информации).

Приведенные соображения о моменте возникновения права собственности юридического лица на уставный капитал (уставный фонд, складочный капитал, паевый фонд), сама фикционная природа юридического лица как искусственного субъекта права определяют, по нашему мнению, коренные различия в определении понятия права собственности физического и юридического лица. Таких различий несколько.

Во-первых, физическое лицо не становится собственником в силу юридического факта рождения, тогда как юридическое лицо становится собственником в момент его государственной регистрации и этот юридический факт (хотя и не тождественный рождению ребенка) может считаться началом «жизни» нового субъекта права.

Во-вторых, будучи собственником, юридическое лицо осуществляет свои права только опосредованно, через специально уполномоченных физических лиц (группы лиц). Иначе и быть не может, ведь мы имеем дело с фикцией субъекта права. Что же касается физического лица - собственника, то свои права владения, пользования и распоряжения объектом собственности гражданин осуществляет, как правило, лично.

В-третьих, юридическое лицо почти всегда ограничивается в возможности иметь на праве собственности то или иное имущество. Причем такие ограничения связаны не только с имуществом, изъятым из оборота. Даже для коммерческих организаций действуют законодательные и уставные ограничения, не позволяющие, к примеру, приобретать имущество, не соответствующее заявленным в уставе целям и задачам деятельности. Для физических лиц фактически единственным препятствием для приобретения имущества в собственность является положение п. 1 ст. 213 ГК РФ.

<sup>5</sup> Гражданское право: Учеб. / Под ред. Е.А. Суханова. М.: БЕК, 1998. Т. 1. С. 518.

#### **Вопрос 41. Право публичной собственности**

В соответствии с п. 1 ст. 124 ГК Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами. Это означает, что по общему правилу все положения о праве собственности, содержащиеся в разделе II ГК («Право собственности и другие вещные права»), в равной степени касаются граждан, юридических лиц, а также субъектов государственной и муниципальной собственности.

В то же время в п. 2 ст. 124 ГК РФ установлено, что к публично-правовым образованиям должны применяться нормы о юридических лицах, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Имущество публично-правовых образований принадлежит не народу, проживающему на соответствующей территории, а самому государству (муниципальному образованию) как субъекту гражданского права.

**Главной особенностью государственной и муниципальной собственности является ее публичный характер:** она призвана служить обеспечению публично-правовых задач и функций государства и муниципальных образований.

**Государственная собственность** - это имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации или субъектам Российской Федерации.

Термин **«публичная собственность»** достаточно давно стал общеупотребительным в российской юридической лексике. Довольно трудно точно определить временные границы введения данного понятия в отечественную правовую терминологию, однако очевидно, что произошло это после выделения такой правовой категории, как публичная власть.

Современная научная концепция публичной собственности предполагает следующее ее определение: **«Публичная собственность** - это отношения господства над определенными объектами в целях удовлетворения публичных интересов общества, государства, населения отдельных регионов или муниципальных образований, осуществляемые народом или населением непосредственно или посредством публичных образований (государства, государственных образований, муниципальных образований). Публичная собственность также представляется как совокупность материальных благ, предназначенных для удовлетворения публичных интересов»<sup>6</sup>. Однако несмотря на предлагаемое определение исследователи приходят к выводу, что понятие "публичная собственность" используется в отечественной литературе в основном как комплексный термин, объединяющий государственную и муниципальную формы собственности. Отсюда предлагается следующий

---

<sup>6</sup> См.: Мазаев В.Д. Понятие и конституционные принципы публичной собственности. М.: Институт права и публичной политики, 2004. С. 22.

состав категории публичной собственности: национальное достояние, государственная и муниципальная собственность.

При этом выделяется ряд **признаков публичной собственности**: наличие цели - реализация публичных интересов; территориальность осуществления - границы территории государства, субъекта Федерации, муниципального образования; специфика субъектов - осуществление прав публичной собственности такими субъектами, как народ, нация, народность, население региона, население муниципального образования, а также особыми субъектами, наделенными публично-властными полномочиями (государство, государственные образования, муниципальные образования); специфика объектов - наиболее значимые, уникальные ресурсы с точки зрения обеспечения власти народа, суверенности государства и самостоятельности власти государственных образований и муниципалитетов; органичная взаимосвязь с публичной властью, ее публично-властными образованиями и отдельными инструментами (референдум, выборы, опросы и т.д.). Причем самостоятельность и независимость разных видов публичной собственности относятся в большей мере к правилам гражданского оборота. Для конституционного регулирования отношений государственной и публичной форм собственности важны две конкурирующие идеи. С одной стороны, обособление публичной собственности обеспечивает надлежащий уровень относительной самостоятельности и независимости субъектов публичной власти. С другой - в отношении собственности должны обеспечиваться наиболее приоритетные конституционные ценности - права и свободы человека и гражданина, в том числе единство государства в целом. Поэтому на первый план с точки зрения такого подхода выступает принцип единства природы публичной собственности. Публичная собственность - это целостное явление, и ее природа едина, поскольку направлена на удовлетворение общего интереса населения (либо территории всей страны, либо отдельного региона, либо муниципального образования); поскольку едина природа публичной власти; поскольку существует общий правовой режим формирования (источники) и общее целевое назначение<sup>7</sup>.

В соответствии с Конституцией РФ признание, соблюдение и защита права частной собственности, относящегося к основным правам, неотчуждаемым и принадлежащим человеку от рождения, составляет обязанность государства; при этом в Российской Федерации равным образом признаются и защищаются также иные формы собственности, в том числе публичная собственность - государственная и муниципальная.

---

<sup>7</sup> Там же. С. 30 - 36.

## Вопрос 42. Право общей собственности

Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. На имущество устанавливается право общей собственности при наличии одного из следующих **оснований**:

- 1) образование общей собственности на это имущество предусмотрено законом (например, общее имущество собственников в многоквартирном доме);
- 2) поступление в собственность двух или нескольких лиц неделимых вещей (например, принятие по наследству автомобиля несколькими лицами);
- 3) установление общей собственности на имущество предусмотрено договором (например, по договору простого товарищества).

Отношения общей собственности могут возникать между различными субъектами: гражданами, юридическими лицами, публичными образованиями. Субъекты права общей собственности (сособственники) имеют такие же правомочия владения, пользования и распоряжения, как и все другие субъекты права собственности. В силу этого право общей собственности не является новой формой собственности. Вместе с тем наличие множественности собственников и единого объекта требует дополнительной регламентации взаимоотношений между ними по поводу осуществления правомочий владения, пользования и распоряжения и дополнительной регламентации взаимоотношений между сособственниками и третьими лицами.

Отношения сособственников между собой и с третьими лицами различаются в зависимости от вида общей собственности: общая собственность с определением долей каждого участника (долевая собственность) и общая собственность без определения долей (совместная собственность). Соответственно этому различают право общей долевой и право общей совместной собственности. Согласно п. 3 ст. 244 ГК РФ собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество. Совместная собственность ни при каких условиях не может возникнуть на основании договора.

### **Виды общей собственности:**

1) *общая долевая*, т.е. общая собственность с определением доли каждого сособственника в праве общей собственности (но не в имуществе, являющемся объектом этого права). Если в законе не указано, что общая собственность является совместной, то она признается долевой;

2) *общая совместная*, т.е. без определения доли каждого сособственника. Она возникает только в силу закона. Доли в праве общей собственности могут быть определены при ее разделе; ее трансформации в общую долевую собственность по соглашению сособственников.

Доля в праве общей собственности полностью входит в имущество сособственника, следовательно, на нее может быть обращено взыскание по его обязательствам. При продаже или мене доли одного из сособственников другие сособственники имеют преимущественное перед третьими лицами право ее покупки (кроме случаев продажи доли с публичных торгов).

Если иное не предусмотрено в законе или договоре, доли всех собственников признаются равными. Сособственник, внесший в общее имущество существенные неотделимые улучшения при соблюдении установленного порядка его использования, имеет право на соответствующее увеличение своей доли (ст. 245 ГК РФ).

*Владение и пользование* общим имуществом осуществляются по соглашению всех собственников, а при недостижении соглашения - в порядке, устанавливаемом судом. Каждый собственник имеет право на пользование частью имущества, соответствующей его доле. *Распоряжение* общим имуществом осуществляется по соглашению всех собственников, однако своей долей в праве общей собственности каждый участник вправе распорядиться самостоятельно (с учетом права преимущественной покупки других участников) (ст. 246 ГК РФ).

Имущество, находящееся в общей долевой собственности, может быть разделено по соглашению всех собственников, а при недостижении соглашения каждый участник права общей долевой собственности может требовать выдела своей доли в судебном порядке (ст. 252 ГК РФ). Выдел доли производится в натуре, кроме случаев: 1) невозможности выдела без несоразмерного хозяйственного ущерба общему имуществу; 2) невозможности выдела части общего имущества, точно соответствующей доле выделяющегося собственника; 3) неделимости объекта общей собственности в силу закона (например, большинство ценных бумаг); 4) доля выделяющегося собственника невелика и его интерес к ее использованию незначителен (ст. 252 ГК РФ).

Во всех вышеуказанных случаях выделяющийся собственник получает денежную компенсацию, соответствующую стоимости его доли. Общая совместная собственность возникает только на основании закона и характеризуется отсутствием четкого определения доли каждого собственника.

**Право общей совместной собственности** возникает на:

- 1) имущество супругов;
- 2) имущество крестьянского (фермерского) хозяйства.

Сособственники могут трансформировать общую совместную собственность в общую долевую путем установления доли каждого из них в праве общей собственности. Сделка по распоряжению общим имуществом, совершенная одним из собственников вопреки воле других собственников, может быть признана судом недействительной только в случае, если другая сторона знала или должна была знать о несогласии остальных собственников на совершение сделки (ст. 253 ГК РФ).

**Раздел имущества**, находящегося в общей совместной собственности, или выделение доли одного из собственников влечет прекращение права общей совместной собственности. При выделении доли одного из участников широко используется не выделение имущества в натуре, а предоставление выделяющемуся участнику денежной компенсации (ст. 254 ГК РФ).

---

В целях соблюдения интересов всех собственников суд может истребовать вещь из чужого незаконного владения в пользу всех собственников-соистцов и решить вопрос о передаче вещи одному или нескольким собственникам на ответственное хранение, если собственники-соистцы заявят о необходимости пересмотра ранее заключенного соглашения о владении и пользовании общим имуществом.

### Вопрос 43. Ограниченные вещные права

**Вещные права** - одна из правовых форм реализации отношений собственности. Вещные права обычно определяются как права, которые предоставляют их обладателю возможность непосредственного (независимо от какого-либо другого лица) воздействия на вещь. Иначе говоря, вещное право предоставляет его обладателю определенного рода непосредственную власть, господство над вещью. В российском ГК положения, относящиеся к вещным правам, сконцентрированы в разделе II «Право собственности и другие вещные права».

Входящие в группу ограниченных вещных прав права характеризуются следующими общими отличительными признаками.

Все они являются *абсолютными* правами.

Вещные права имеют объектами *индивидуально-определенные вещи*. И в этом также их отличие от обязательственных прав, объект которых - действия.

Особенность вещных прав лиц, не являющихся их собственниками, подчеркивающая особую прочность этих прав, составляет закрепленное в законе **право следования**.

**Перечень вещных прав**, закрепленных в российском законодательстве, немногочислен. В соответствии со ст. 216 ГК вещными наряду с правом собственности признаны, в частности, следующие права лиц, не являющихся собственниками (ограниченные вещные права): право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, право хозяйственного ведения имуществом, право оперативного управления имуществом и сервитуты.

За рамками перечня ст. 216 ГК в качестве вещных прав лиц, не являющихся собственниками, следует признать право пользования жильем членами семьи собственника, проживающими в принадлежащем ему жилом помещении.

Закон определяет **право хозяйственного ведения** как вещное право, предоставляющее государственному или муниципальному унитарному предприятию (за исключением казенных предприятий) возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им на этом праве имуществом в пределах, определяемых Гражданским кодексом (ст. 294).

Согласно п. 1 ст. 296 ГК **право оперативного управления** является вещным правом, предоставляющим казенному предприятию, а также учреждению в отношении закрепленного за ними имущества возможность осуществлять в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им.

Закрепление в законе в качестве самостоятельной разновидности ограниченных вещных прав права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 216 ГК) обеспечивает его обладателю владение и пользование земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, без установления срока (бессрочно).

**Вещное право пожизненного наследуемого владения земельным участком** обеспечивает его обладателю владение и пользование участком, передаваемые по наследству (ст. 266 ГК, ст. 21 ЗК).

Земельные участки на праве пожизненного наследуемого владения предоставлялись гражданам безвозмездно из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в виде приусадебных участков для ведения личного подсобного хозяйства, создания крестьянского (фермерского) хозяйства и т.п.

**Сервитуты, или сервитутные права** (от лат. *servitus* - рабство, сервитут), выделяемые законом в качестве разновидности ограниченных вещных прав (ст. ст. 216, 274 - 277 ГК, ст. 23 ЗК), представляют собой права, закрепляющие за гражданами и юридическими лицами возможность пользования в ограниченном объеме чужим недвижимым имуществом.

По российскому законодательству предметом сервитутов могут быть земельные участки, водные пути для паромов, лодок и других маломерных плавательных средств, здания, сооружения и другое недвижимое имущество, ограниченное пользование которым необходимо для полноценного осуществления своих прав собственником другой недвижимости.

Во всех случаях закон называет предметом сервитута только недвижимое имущество. Так называемые личные сервитуты, т.е. ориентированные на конкретную личность, а не на имущество, в законе не упоминаются.

При установлении сервитута происходит обременение имущества собственника, ибо земельным участком, зданием, сооружением или иным недвижимым имуществом собственника получает право пользоваться обладатель сервитута. Однако это не лишает собственника прав по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом.

#### **Вопрос 44. Право собственности и другие вещные права на землю**

Важнейшими объектами права собственности и других вещных прав являются земельные участки (в том числе, созданные искусственно). Их правовой режим устанавливают Гражданский кодекс РФ, Земельный кодекс РФ, Федеральные законы «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения», «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования земельных отношений», а также «Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В зависимости от целевого назначения, земли в Российской Федерации подразделяются на семь категорий: земли сельскохозяйственного назначения, земли поселений, земли промышленности, обороны и иного специального назначения, земли особо охраняемых территорий и объектов, земли лесного, водного фондов и земли запаса. Правовой режим земельного участка, включающий пределы осуществления субъективных прав землевладельцев и особенности оборота участков, зависит от отнесения земельного участка к той или иной категории земель. При этом, отдельные категории земельных участков, указанных в земельном законодательстве, могут ограничиваться в обороте.

В настоящее время в Российской Федерации признаются частная, государственная и муниципальная формы земельной собственности. Гражданский кодекс РФ устанавливает презумпцию государственной собственности на земельные участки.

Территориальные границы земельного участка определяются в порядке, установленном земельным законодательством, на основании документов, выдаваемых собственнику государственными органами по земельным ресурсам и землеустройству. По общему правилу, право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и водные объекты, а также на находящиеся на нем растения. Собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над ним и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законами о недрах, об использовании воздушного пространства, иными законами и не нарушает прав других лиц.

В соответствии с нормами Гражданского кодекса, собственник вправе продавать земельный участок, дарить его, передавать в залог или сдавать в аренду и распоряжаться им иным образом постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте. Кроме того, собственник может, с соблюдением градостроительных и строительных норм и правил, а также требований о назначении земельного участка, возводить на нем здания и сооружения, перестраивать их и сносить, разрешать строительство на своем участке другим лицам.

Государственной собственностью являются земли, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований. При этом, разграничение государственной собственности на землю на собственность Российской Федерации (федеральную собственность), собственность субъектов РФ и собственность муниципальных образований (муниципальную собственность), осуществляется в соответствии с нормами земельного законодательства. Таким образом, в федеральной собственности находятся земельные участки: 1) признанные таковыми федеральными законами; 2) право собственности на которые возникло при разграничении государственной собственности на землю; 3) приобретенные Российской Федерацией по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством. В собственности субъектов РФ находятся земельные участки: 1) признанные таковыми федеральными законами; 2) право собственности субъектов РФ на которые возникло при разграничении государственной собственности на землю; 3) приобретенные субъектами РФ по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством. В муниципальной собственности находятся земельные участки: 1) признанные таковыми федеральными законами и принятыми в соответствии с ними законами субъектов РФ; 2) право муниципальной собственности на которые возникло при разграничении государственной собственности на землю; 3) приобретенные по основаниям, установленным нормами гражданского законодательства.

В постоянное (бессрочное) пользование земельные участки предоставляются государственным и муниципальным учреждениям, федеральным казенным предприятиям, а также органам государственной власти и органам местного самоуправления. Гражданам земельные участки на таком ограниченном вещном праве не предоставляются. Однако, граждане, уже обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования, в том числе, члены садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединений граждан, имеют право приобрести их в собственность. Каждый гражданин имеет право однократно бесплатно приобрести в собственность находящийся в его постоянном (бессрочном) пользовании земельный участок, при этом, взимание дополнительных денежных сумм, помимо сборов, установленных федеральными законами, не допускается.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, приобретенное гражданином до введения в действие Земельного кодекса РФ, сохраняется. Однако, следует помнить, что предоставление земельных участков гражданам на таком праве после введения в действие Земельного кодекса не допускается.

Кроме вышеуказанных ограниченных прав на землю, гражданское законодательство предусматривает возможность существования такого субъективного вещного права на землю, как сервитут. Сервитут представляет собой право ограниченного пользования чужим земельным участком.

Различают сервитут частный и публичный. Частный сервитут устанавливается в соответствии с гражданским законодательством. Публичный сервитут устанавливается законом или иным нормативным правовым актом РФ, нормативным правовым актом субъекта РФ, органа местного самоуправления в случаях, если это необходимо для обеспечения интересов государства, местного самоуправления, местного населения, без изъятия земельных участков. Установление публичного сервитута осуществляется с учетом результатов общественных слушаний. Публичные сервитуты могут, например, устанавливаться для свободного доступа к прибрежной полосе.

## Вопрос 45. Защита права собственности

Государство, устанавливая способы и правила защиты прав, тем самым осуществляет охранительную функцию при государственном регулировании отношений собственности на земельные участки. Указанная функция осуществляется, в частности, путем установления в законе исчерпывающего перечня случаев прекращения или ограничения права частной собственности государством, определения в законе гарантий защиты права собственности в случае его нарушения или ограничения государством.

Статья 35 Конституции РФ закрепляет, что право частной собственности подлежит особой защите и никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Согласно ст. 36 Конституции РФ владение, пользование и распоряжение землей осуществляется ее собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает права и законные интересы иных лиц (с учетом ст. 34, 45 - 48 и др.). На основании ст. 10 ГК РФ не допускается осуществление прав с намерением причинить вред другому лицу. Тем не менее, в процессе осуществления деятельности на земельных участках могут быть нарушены права участников земельных правоотношений.

Защита нарушенного права собственности осуществляется с помощью средств, предусмотренных гражданским правом. Права всех собственников независимо от формы собственности защищаются равным образом (п. 4 ст. 212 ГК РФ). К гражданско-правовым способам защиты права собственности обычно относят два вида исков: вещно-правовые и обязательственно-правовые.

**Вещно-правовыми** являются иски, которые направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, входящих в его содержание правомочий при отсутствии договорных или иных обязательственных отношений между собственником и нарушителем. Это абсолютные иски, они предъявляются к любым третьим лицам, нарушившим право собственника.

К вещно-правовым искам относятся: иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения - виндикационный иск (ст. 301 ГК РФ); иск об устранении нарушений права собственности, не соединенных с лишением владения, - негаторный иск (ст. 304 ГК РФ); иск о признании права собственности.

**Обязательно-правовые иски** - это такие иски, которые направлены на исполнение должником обязательства перед собственником и защищают право собственности косвенным образом. Эти иски носят относительный характер, они предъявляются к должнику, состоящему с собственником в обязательственном правоотношении. К обязательно-правовым искам относятся: иск о возврате имущества, переданного по договору (например, истребование имущества от арендатора, хранителя); иск о возмещении вреда, причиненного вещи; иски о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

**Виндикационный иск** – это иск невладеющего собственника об истребовании имущества в натуре из чужого незаконного владения. Данный иск направлен на восстановление утраченного собственником владения.

Виндикационный иск подлежит удовлетворению при наличии следующих условий:

1) истцом может быть невладеющий собственник или законный владлец, при этом истец должен доказать свои права на спорную вещь;

2) предметом виндикации могут быть лишь индивидуально-определенные вещи, сохранившиеся в натуре. Виндикационный иск направлен на отображение, изъятие именно той вещи, которая принадлежит истцу.

Предмет виндикации незаменим. В случае гибели вещи прекращается право собственности на нее, вследствие чего отсутствует основание для виндикации;

3) виндикационный иск предъявляется лицу, у которого имущество фактически находится в незаконном владении. Иск об истребовании имущества, предъявленный к лицу, в незаконном владении которого это имущество находилось, но у которого оно к моменту рассмотрения дела в суде отсутствует, не может быть удовлетворен;

4) ответчиком может быть лишь незаконный владлец, т.е. лицо, владение которого не опирается на правовое основание (например, лицо, похитившее вещь). Незаконным владельцем является и тот, кто приобрел вещь у лица, не имевшего права распоряжаться ею. Если собственник передал вещь во временное владение другому лицу на основании договора (аренды, хранения, комиссии и т.д.), то истребование вещи по при прекращении договорных отношений должно осуществляться не на основании ст. 301 ГК РФ, а на основании тех норм, которые регулируют соответствующий договор (например, по договору аренды - на основании ст. 622 ГК РФ);

5) вещь не может быть истребована у добросовестного возмездного приобретателя, если вещь выбыла из владения собственника или законного владельца по их воле (например, арендатор имущества продает его третьему лицу). Добросовестным признается приобретатель, который не знал и не мог знать, что лицо, у которого он приобрел имущество, не имело права его отчуждать (п. 1 ст. 302 ГК РФ). В отношении денег и ценных бумаг на предъявителя установлено специальное правило (п. 3 ст. 302 ГК РФ): они не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя, независимо от способа их выбытия из владения собственника или законного владельца (по воле или помимо воли); характера их приобретения (возмездно или безвозмездно). У недобросовестного приобретателя деньги и ценные бумаги подлежат виндикации.

Согласно ст. 303 ГК РФ при истребовании имущества по виндикационному иску собственник вправе потребовать возврата или возмещения всех доходов, которые ответчик извлек или должен был извлечь, а ответчик вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество (например, затраты на ремонт, содержание имущества).

**Негаторный иск** – иск собственника об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК РФ). В отличие от виндикационного иска, негаторный иск предъявляет собственник, не лишенный владения. Негаторный иск направлен на устранение различных помех, которые препятствуют нормальному осуществлению правомочий пользования или распоряжения.

**Условия удовлетворения негаторного иска:**

1) негаторный иск предъявляется собственником. Кроме того, в соответствии со ст. 305 ГК РФ данный иск может быть предъявлен и лицом, хотя и не являющемся собственником, но владеющим имуществом на законном основании;

2) имущество, по поводу которого возник спор, находится во владении собственника, однако требуется устранение препятствий в осуществлении правомочий пользования или распоряжения;

3) действия ответчика носят противоправный характер. Если действия третьего лица правомерны, то собственник не вправе требовать их устранения. Для удовлетворения негаторного иска не требуется наличия вины лица, нарушающего право собственности, достаточно одного факта нарушения правомочий собственника противоправным действием;

4) негаторный иск предъявляется, если нарушение продолжается к моменту предъявления иска. Если нарушение прекращается, негаторный иск становится беспредметным. В этом случае можно предъявить иск о взыскании убытков, если они были причинены;

5) негаторный иск основан на правонарушении, носящем длящийся характер, поэтому к нему не применяется исковая давность (ст. 208 ГК РФ);

6) негаторный иск предъявляется при отсутствии договорных отношений с ответчиком.

Таким образом, способы защиты права собственности на земельный участок представляют собой предусмотренные законом добровольные и принудительные меры защиты, которые являются специальными средствами (вещными исками гл. 20 ГК РФ). Меры защиты могут быть направлены на предупреждение, пресечение, предотвращение, устранение нарушения права, его восстановление и (или) компенсацию потерь, вызванных нарушением прав собственника.

## Вопрос 46. Понятие и виды обязательств

**Обязательственное право** представляет собой составную часть (подотрасль) гражданского (частного) права, которое опосредует оборот товарно-материальных ценностей, работ и услуг в обществе. По объему - это самая большая часть гражданского права.

Согласно ст.307 ГК РФ, в силу **обязательства** одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований

В зависимости от основания возникновения, все обязательства принято делить на два типа: договорные (в основе лежит соглашение сторон) и внедоговорные (в основе которых лежат иные юридические факты).

Договорные обязательства принято делить на следующие виды:

- обязательства по передаче имущества;
- обязательства по выполнению работ;
- обязательства по оказанию услуг;
- обязательства по организации правоотношений;
- обязательства, связанные с созданием коллективных образований.

В свою очередь, *обязательства по передаче имущества* могут быть разделены на: обязательства по передаче имущества *в собственность* (купля-продажа во всех её разновидностях – розничная купля-продажа, купля-продажа недвижимости, поставка, контрактация, снабжение энергоресурсами через присоединенную сеть, а также мена, дарение, рента) и обязательства по передаче имущества *в пользование* (аренда, лизинг, ссуда, найм жилых помещений).

Обязательства *по выполнению работ* возникают из договоров подряда и строительного подряда, а также подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

Обязательства *по оказанию услуг* возникают из договоров возмездного оказания консультационных, информационных, обучающих и иных специальных услуг, договоров перевозки и транспортной экспедиции, хранения, оказания юридических услуг (договоров поручения, комиссии и агентского) и доверительного управления имуществом, а также договоров по оказанию различных финансовых услуг (договоров страхования, займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования (факторинга), договоров по оказанию банковских услуг по принятию вклада, открытию и ведению банковских счетов и осуществлению безналичных расчетов).

Обязательства, *связанные с созданием коллективных образований*, возникают из договоров простого товарищества (совместной деятельности) и учредительного договора о создании юридического лица;

---

*Внедоговорные обязательства* возникают в связи с причинением вреда (деликтные обязательства) или вследствие неосновательного обогащения.

Приведенная классификация является условной, не исключается появления новых разновидностей обязательств, а также существование смешанных (комплексных) договорных обязательств. Она призвана дать лишь примерный перечень обязательств, показав их основные разновидности. Вообще вопрос о классификации обязательств в юридической литературе носит дискуссионный характер, поскольку исследователи предлагают различные классификационные критерии. Например, помимо договорных и внедоговорных, выделяются односторонние и взаимные обязательства, простые и сложные, альтернативные и факультативные, главные и дополнительные обязательства и т.п. Но ни одна классификация не является совершенной, поскольку многочисленность и разнообразие обязательств не всегда позволяет расположить их в одном классификационном ряду.

## Вопрос 47. Субъекты обязательств

В обязательстве участвуют две стороны: **управомоченная (кредитор)** и **обязанная (должник)**. Управомоченная сторона вправе требовать от обязанной стороны совершения определенных активных действий, либо воздержания от них. Однако, это не означает, что в обязательстве участвуют только два субъекта – кредитор и должник. Существуют *обязательства с множественностью субъектов*: 1) когда в обязательстве участвуют несколько кредиторов и (или) несколько должников; 2) в некоторых обязательствах, помимо должника и кредитора, участвуют иные субъекты - третьи лица, в таких ситуациях речь идет об обязательствах с участием третьих лиц; 3) в большинстве случаев имеется возможность замены участвующих в конкретных обязательствах должников и кредиторов другими субъектами, т.е. перемены лиц в обязательствах, что также ведет к множественности лиц в обязательстве.

Обязательства *с множественностью лиц* возникают в случаях участия на стороне должника, либо на стороне кредитора, либо с обеих сторон конкретного обязательства не одного, а нескольких лиц. При этом, обязательства с множественностью должников или (и) кредиторов могут быть: *долевыми; солидарными; субсидиарными*.

Обязательства с множественностью лиц предполагаются (и обычно являются) *долевыми*. В таких обязательствах каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими, если только иное распределение долей прямо не вытекает из закона, иного правового акта или условий конкретного обязательства (ст.321 ГК РФ). Например, таковы обязательства участников простого товарищества. Долевые обязательства могут быть как активными (на стороне кредитора) или пассивными (на стороне должника), так и смешанными (на обеих сторонах).

*Солидарные обязательства* характеризуются неделимостью долга (в пассивном солидарном обязательстве), права требования (в активном солидарном обязательстве), либо того и другого (в смешанном солидарном обязательстве).

При наличии наиболее часто встречающейся солидарной обязанности нескольких должников перед кредитором (пассивное обязательство), последний вправе требовать ее исполнения как от всех должников вместе, так и от любого из них в отдельности, причем, как в целом, так и в части долга (п. 1 ст. 323 ГК РФ). Это означает, что, например, денежный долг нескольких солидарных должников целиком или в основной части может быть истребован кредитором лишь с одного из них (как правило, наиболее состоятельного) даже в случае, если его участие в образовании долга было минимальным. Более того, кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, вправе в таком же порядке требовать недополученное от остальных должников, которые остаются обязанными перед ним до тех пор, пока обязательство не будет исполнено полностью (п. 2 ст. 323 ГК РФ).

*Субсидиарные (дополнительные, запасные) обязательства* означают, что при неудовлетворении требования кредитора основным должником оно может быть предъявлено в неисполненной части другому (субсидиарному, дополнительному) должнику (п.1 ст.399 ГК РФ).

К обязательствам с участием третьих лиц относятся:

- регрессные обязательства (по переложению исполненного долга на третье лицо);

- обязательства в пользу третьего лица (а не кредитора);

- обязательства, исполняемые (за должников) третьими лицами.

*Регрессные (обратные) обязательства* возникают в тех случаях, когда должник по основному обязательству исполняет его вместо третьего лица, либо по вине третьего. Так, солидарный должник, полностью исполнивший обязательство, получает право обратного требования (регресса) к остальным содолжникам (п. 2 ст. 325 ГК РФ), а исполнивший обязательство субсидиарный должник получает аналогичное право по отношению к основному должнику (п. 3 ст. 399 ГК РФ).

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* (поскольку именно оно определяет его положение в обязательстве), либо перемены должника, именуемой *переводом долга* (определяющего статус последнего), либо даже замены обоих этих участников. В любом случае из обязательства выбывает кто-либо из его участников, а к вступающему на его место новому участнику переходят права и обязанности прежнего. Иначе говоря, здесь имеет место правопреемство кредитора или должника. При этом, указанное правопреемство относится ко всем правам и обязанностям, вытекающим из данного обязательства (в том числе, обеспечивающим его надлежащее исполнение), если только законом или договором прямо не предусмотрено иное (ст. 384 ГК РФ), например, частичная уступка денежного требования.

## Вопрос 48. Исполнение обязательств

Исполнение обязательства состоит в совершении кредитором и должником действий, составляющих содержание их взаимных прав и обязанностей.

Действия, которые подлежат исполнению, различны и зависят от конкретного содержания обязательства. Это может быть передача имущества, уплата денег, выполнение работы и т.д. Перечень обязанностей должника в законе не является исчерпывающим. Несмотря на многообразие различных действий, совершаемых должником, их осуществление подчиняется общим правилам. Общие правила исполнения обязательств именуется *принципами исполнения обязательств*, к числу которых относят следующие.

*Принцип надлежащего исполнения* (ст. 309 ГК РФ) устанавливает, что «обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями». Этот принцип означает, что обязательство должно быть исполнено надлежащими субъектами, в надлежащем месте, в надлежащее время, надлежащим предметом и надлежащим образом.

*Принцип реального исполнения* (ст. 396 ГК РФ) предписывает *исполнение в натуре*, т.е. совершение должником именно того действия, которое составляет содержание обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков и уплаты неустойки. Однако, имеет значение, исполнено ли обязательство ненадлежащим образом, либо оно не исполнено вовсе. При *ненадлежащем исполнении* обязательства, уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. А при *неисполнении обязательства*, возмещение убытков и уплата неустойки освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

В теории гражданского права выделяют и некоторые другие принципы.

*Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства* выражается в запрете одностороннего отказа должника от исполнения имеющихся обязанностей, а для договорных обязательств - также в запрете одностороннего изменения их условий любым из участников (ст. 310 ГК РФ). Нарушение данного запрета рассматривается как основание для применения мер гражданско-правовой ответственности.

Исполнение обязательства должно также подчиняться *принципам разумности и добросовестности* как общим принципам осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

К условиям, характеризующим *надлежащее исполнение обязательства*, относятся требования, предъявляемые к *субъекту и предмету исполнения, а также к сроку, месту и способу исполнения*. Такие условия обычно закрепляются диспозитивными нормами закона, что дает возможность его

участникам избирать конкретный вариант исполнения обязательства, в наибольшей степени отвечающий их интересам.

*Субъектом исполнения* обязательства является **должник**. Обычно предполагается, что он сам исполняет лежащий на нем долг (что является безусловным требованием в обязательствах личного характера). Однако, во многих обязательствах допускается перепоручение исполнения, т.е. возложение должником исполнения своего обязательства на третье лицо (которое, в зависимости от обстоятельств дела, может произвести исполнение как непосредственно кредитору, так и самому должнику).

Должник обязан произвести исполнение *надлежащему лицу* - **кредитору** или уполномоченному им лицу (например, его представителю) - и вправе специально удостовериться в этом (ст. 312 ГК РФ). По указанию кредитора допускается переадресование исполнения - исполнение обязательства вместо кредитора **третьему лицу**.

*Предмет исполнения* должен быть либо точно определенным, либо определимым (исходя из содержания и существа обязательства и указаний закона), иначе исполнение соответствующего обязательства может стать затруднительным или невозможным. Поэтому речь должна идти о передаче вещей, определенных индивидуальными или хотя бы родовыми признаками, о результатах конкретных работ или оказании конкретных услуг, об уплате определенных денежных сумм или воздержании от конкретных действий и т.д.

В *денежных обязательствах* исполнение допускается только в рублях, причем, наличные деньги (рубли) объявлены законным платежным средством, обязательным к приему всеми кредиторами. Это правило распространяется и на договоры, в которых сумма исполнения определена в рублях, но эквивалентна определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (п. 2 ст. 317 ГК РФ). Исполнение денежных обязательств в иностранной валюте на российской территории допустимо лишь в случаях, в порядке и на условиях, определенных специальным законодательством (в частности, в расчетах с иностранными контрагентами)

*Срок исполнения обязательства* может предусматриваться в виде конкретной даты (дня) или периода времени, в течение которого оно подлежит исполнению. В последнем случае исполнение может последовать в любой момент в пределах этого периода (п.1 ст.314 ГК РФ). Если, например, обязательство поставки товаров, согласно договору, подлежит исполнению ежемесячно в течение года, то поставщик (должник) вправе поставлять отдельные партии товаров в любой день соответствующего месяца. При невозможности точного установления срока исполнения, обязательство подлежит исполнению в разумный срок после его возникновения (п. 2 ст. 314 ГК РФ). Разумный срок определяется существом обязательства (например, срок хранения верхней одежды посетителей в гардеробе организации) и обычаями (например, срок доставки груза по договору морской перевозки). Срок исполнения обязательства может быть также определен моментом востребования (обязательства с неопределенным сроком), например, в некоторых договорах хранения или банковского вклада. В этом случае,

должник обязан исполнить такое обязательство в семидневный срок с момента предъявления кредитором требования о его исполнении, если только иное не вытекает из законодательства, условий или существа самого обязательства, а также обычаев (абз.2 п. 2 ст. 314 ГК РФ). Так, банк обязан выдать вклад до востребования по первому требованию вкладчика, а хранитель обязан возвратить принятую на хранение вещь по первому требованию поклажедателя (ст. 904 ГК РФ), т.е. немедленно, без предоставления им такого льготного срока. Для должника по договору займа с неопределенным сроком исполнения, закон предусматривает 30-дневный льготный срок (абз.2 п. 1 ст. 810 ГК РФ).

*Досрочное исполнение* должником своего обязательства допустимо в качестве общего правила, если иное не вытекает из законодательства, условий обязательства или его существа.

*Место исполнения обязательства* определяется законом или договором, а также может вытекать из обычаев или существа обязательства. Так, стороны могут договориться, что обязательство по передаче вещи исполняется в месте нахождения продавца или покупателя; сделки банка с клиентами исполняются в месте нахождения банка; театральная постановка или концерт происходят в обозначенном в билете месте нахождения театра или консерватории. В тех случаях, когда место исполнения обязательства невозможно определить, исполнение должно быть произведено в месте, указанном законом. Таким местом, согласно ст. 316 ГК РФ, признается:

- для обязательств по передаче недвижимости - место нахождения недвижимости;

- для обязательств по передаче вещей (товаров), предусматривающих перевозку, - место сдачи имущества перевозчику, а если такие обязательства возникли в сфере предпринимательской деятельности - известное кредитору место изготовления или хранения имущества (ибо затраты по последующей передаче имущества перевозчику должны согласовываться сторонами);

- для денежных обязательств - место нахождения (или жительства) кредитора;

- для всех других обязательств - место нахождения (или жительства) должника.

*Способ исполнения обязательства* также должен быть надлежащим, т.е. соответствующим требованиям законодательства, соглашению сторон, содержанию или существу обязательства либо обычаям.

Так, исполнение обязательства по частям предполагается ненадлежащим, если только иное не допускается перечисленными выше правилами (ст. 311 ГК РФ). Поэтому, например, оплата поставленных товаров не должна осуществляться частями (в рассрочку), если иное прямо не предусмотрено соглашением сторон, тогда как сами товары по договору поставки обычно поставляются отдельными партиями в согласованные периоды (ежемесячно, ежеквартально и т.д.). Частичное исполнение денежного обязательства при отсутствии специального соглашения сторон засчитывается, прежде всего, в погашение издержек кредитора по его получению (например, банковских расходов) и причитающихся кредитору процентов и лишь в оставшейся части -

---

в погашение основной суммы долга (ст. 319 ГК РФ). Должник, при этом, остается обязанным к выплате не только оставшейся суммы основного долга, но и санкций за просрочку в исполнении.

Обязательство по передаче денег или ценных бумаг может быть исполнено должником путем внесения этого имущества *в депозит нотариуса или суда* (ст. 327 ГК РФ). Такой способ исполнения допускается при отсутствии кредитора или его уклонении от принятия исполнения, неопределенности кредитора в конкретном обязательстве или его недееспособности. Внесение денег или ценных бумаг в депозит признается надлежащим исполнением, прекращающим соответствующее обязательство. На депозитария (нотариуса или суд) возлагается обязанность известить кредитора о принятом исполнении.

#### **Вопрос 49. Понятие и общая характеристика способов обеспечения исполнения обязательств**

Исполнению обязательств способствуют специальные меры, именуемые способами обеспечения исполнения обязательств. Они заключаются в том, что на должника возлагаются некие обременения на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, либо выдается обязательство уполномоченными на то организациями, органами либо по оплате определенной денежной суммы (банковская гарантия). *Под способами обеспечения исполнения обязательств понимаются специальные меры, которые в достаточной степени гарантируют исполнение основного обязательства и стимулируют должника к надлежащему поведению.* Эти способы определяются законом, либо соглашением сторон.

В соответствии с п.1 ст.329 ГК РФ, исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором. Перечень неисчерпывающий. Поэтому, наряду с предусмотренными законом способами обеспечения исполнения обязательств, сторонами могут предусматриваться иные способы, например, товарная неустойка, договор репо (купля-продажа ценных бумаг, закрепляющая обязательство продавца выкупить их обратно в определенный срок по заранее зафиксированной цене), купля-продажа с условием обратного выкупа и т.п.

Обеспечительными свойствами обладают некоторые формы безналичных расчетов: аккредитив, инкассо, безакцептное списание, предоплата и др. Определенные обеспечительные качества присущи некоторым видам договоров, в частности, договорам страхования, кредита, лизинга, факторинга и др.

**Неустойка** (штраф, пени) - это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, при просрочке исполнения. Существует *законная (установлена законом)* и *договорная (установлена соглашением сторон)* неустойка. Стороны не могут своим соглашением изменить размер законной неустойки, но суд вправе уменьшить её размер, если подлежащая уплате неустойка несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст.333 ГК РФ). Разновидностями неустойки являются штраф и пеня. *Штраф* – это однократно взыскиваемая неустойка, определяемая в твердой денежной сумме, либо в процентах к определенной величине. *Пеня* – неустойка, взыскиваемая нарастающим итогом за каждый день просрочки с исполнением обязательства, например, при просрочке с возвратом кредита.

В зависимости от возможности сочетания неустойки с возмещением убытков, различают четыре вида неустойки: зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную (ст. 394 ГК РФ). *Зачетная* позволяет кредитору, помимо неустойки, требовать ещё и возмещения убытков в части, не

покрытой неустойкой. Неустойка считается зачетной, если законом или договором не предусмотрено иное, и является наиболее распространенной. При *штрафной неустойке* кредитор вправе требовать возмещения в полном объеме убытков и сверх того, уплаты неустойки. Это самый суровый вид неустойки. *Исключительная неустойка* предусматривает взыскание только неустойки, но не убытков. *Альтернативная неустойка* предусматривает право потерпевшей стороны взыскать либо неустойку, либо убытки.

**Залог** как способ обеспечения исполнения обязательств означает, что кредитор-залогодержатель приобретает право в случае неисполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, получить удовлетворение за счет заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами за изъятиями, предусмотренными законом. В случаях и в порядке, предусмотренных законами, удовлетворение требований кредитора по обеспеченному залогом обязательству (залогодержателя) может осуществляться путем передачи предмета залога в собственность залогодержателя.

**Удержание** как способ обеспечения исполнения обязательства означает, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, либо лицу, указанному должником, может удерживать её у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (п.1 ст.359 ГК РФ).

**Поручительство** означает, что поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор между кредитором должника и его поручителем заключается обязательно в письменной форме. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник.

В силу **банковской гарантии**, банк, иное кредитное учреждение 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 представлении бенефициаром письменного требования об её уплате (ст.368 ГК РФ).

**Здатком** признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с неё платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п.1 ст.380 ГК РФ). Соглашение о задатке оформляется письменно. Сумма, переданная в качестве задатка, засчитывается в счет исполнения основного обязательства; сторона, давшая задаток, виновная в неисполнении договора, теряет его, а сторона, получившая задаток, в случае виновности в неисполнении договора, - возвращает его в двойном размере.

## Вопрос 50. Поручительство и банковская гарантия

Поручительство и банковская гарантия являются способами обеспечения исполнения обязательств.

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК РФ). Договор поручительства заключается между кредитором по основному обязательству и поручителем, подлежит обязательному письменному оформлению под угрозой недействительности. Договор является *односторонним, безвозмездным, консенсуальным*.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства, поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства.

Лица, совместно давшие поручительство, отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства.

Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора поручительства. Поручитель не теряет право на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг.

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними, к поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора; поручитель также вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника. По исполнении поручителем обязательства, кредитор обязан вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование.

Должник, исполнивший обязательство, обеспеченное поручительством, обязан немедленно известить об этом поручителя. В противном случае, поручитель, в свою очередь, исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное, либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное. **Поручительство прекращается:**

- с прекращением обеспеченного им обязательства;

- в случае изменения этого обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего;
- с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;
- если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
- по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано;
- если срок не установлен, поручительство прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения, обеспеченного поручительством обязательства, не предъявит иска к поручителю;
- когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

**Банковская гарантия** обеспечивает надлежащее исполнение обязательства. В силу банковской гарантии, банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала, т.е. основного, главного должника в обязательстве) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару, т.е. лицу, в пользу которого совершается платеж, выставляется аккредитив, или получатель по страховому полису) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства, денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство. Банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное.

Принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное. Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не предусмотрено иное.

Требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать, в чем состоит нарушение принципалом основного обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия.

Требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии требования со всеми относящимися к нему документами.

Гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствуют ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии.

Гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование, либо приложенные к нему документы, не соответствуют условиям гарантии, либо представлены гаранту по окончании определенного в гарантии срока.

Гарант должен немедленно уведомить бенефициара об отказе удовлетворить его требование.

Если гаранту до удовлетворения требования бенефициара стало известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в соответствующей части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям, либо недействительно, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу.

Полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара подлежит удовлетворению гарантом.

Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия.

Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Банковская гарантия прекращается:

- 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;
- 2) окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана;
- 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту;
- 4) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств.

Прекращение обязательства гаранта по основаниям, указанным в подпунктах 1, 2 и 4, не зависит от того, возвращена ли ему гарантия.

Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, должен без промедления уведомить об этом принципала.

Право гаранта потребовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, определяется соглашением гаранта с принципалом, во исполнение которого была выдана гарантия.

Гарант не вправе требовать от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару не в соответствии с условиями гарантии или за нарушение обязательства гаранта перед бенефициаром, если соглашением гаранта с принципалом не предусмотрено иное.

## Вопрос 51. Залог как способ обеспечения исполнения обязательств

В силу *залога* кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмет залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя). В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, требование залогодержателя может быть удовлетворено путем передачи предмета залога залогодержателю (оставления у залогодержателя).

В настоящее время изменена приоритетность норм, применяемых к отношениям сторон по договору о залоге недвижимого имущества. Закон устанавливает, что к таким отношениям применяются, в первую очередь, правила ГК РФ о вещных правах, во-вторую, Федеральный закон от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» и, наконец, общие положения ГК РФ о залоге. Закон РФ от 29.05.1992 № 2872-1 «О залоге» утратил силу с 01.07.2014 года.

Залоговое правоотношение возникает двумя способами – в силу договора и на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств. Так, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара (п.5 ст. 488 ГК РФ).

Согласно положениям ГК РФ в действующей редакции, договор залога не может существовать отдельно от обеспеченного им основного обязательства (основное обязательство). Поскольку договор залога является акцессорным по отношению к основному обязательству, ГК РФ не допускает заключение договора залога в обеспечение еще не возникшего обязательства. В то же время, Закон об ипотеке содержит условие о возникновении прав залогодержателя по ипотеке с момента возникновения основного обязательства, при этом, допуская государственную регистрацию залога недвижимого имущества до возникновения основного обязательства.

Внесенными поправками допускается заключение договора залога в обеспечение исполнения любого обязательства, которое возникнет в будущем. Залог в таком случае возникает не ранее основного обязательства.

В новой редакции изменений законодательства о залоге красной нитью проходит концепция добросовестности. При этом, под *добросовестным залогодержателем* понимается лицо, которому имущество было передано лицом, не являющимся его собственником или иным образом не надлежаще уполномоченным распоряжаться им, о чем такой залогодержатель не знал и не должен был знать. При наступлении указанного события залог вещи сохраняется, за исключением случаев, когда: 1) вещь, переданная в залог, была утеряна до этого собственником или лицом, которому она была передана во владение; 2) если вещь была похищена; 3) когда вещь выбыла из владения указанных лиц иным путем помимо их воли. Под *добросовестным*

*приобретателем* заложенного имущества понимается лицо, которое не знало и не должно было знать, что указанное имущество является предметом залога. В этом случае залог прекращается в соответствии с требованиями статьи 352 ГК РФ.

Возможность получения необходимой информации о нахождении движимого имущества в залоге упрощается путем введения порядка регистрации уведомлений о залоге в специальном реестре, который ведется нотариусом. При этом, отсутствие указанной записи нотариуса не затрагивает отношения залогодателя с залогодержателем.

Действующая редакция ГК РФ содержит упоминание о солидарных залогодержателях только в отношении регулирования порядка обращения взыскания на заложенное имущество. Согласно внесенным изменениям, созалогодержателями могут быть: а) лица, являющиеся самостоятельными кредиторами по обязательствам, исполнение которых обеспечено залогом, и имеющие равные по старшинству права залогодержателей в отношении заложенного имущества; б) солидарные и долевые кредиторы по обязательству, исполнение которого обеспечено залогом.

Важной новеллой законодательства о залоге является возможность определения обязательств, обеспеченных залогом, путем указания на обеспечение всех существующих и (или) будущих обязательств должника перед кредитором в пределах определенной суммы. Предмет залога также может быть описан общим образом, в том числе, путем указания на залог всего имущества залогодателя или определенной его части, либо имущества определенного рода и типа. Соответствующее обязательство или предмет залога должны определяться на момент обращения взыскания на предмет залога. Данные правила распространяются исключительно на договоры залога, заключенные лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность. Таким образом, в связи с возможностью залога всего имущества, из перечня существенных условий договора залога исключена оценка такого имущества.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе, вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Залог отдельных видов имущества может быть ограничен или запрещен законом.

Таким образом, к числу существенных условий договора о залоге в настоящее время относятся: предмет залога, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Стороны могут предусмотреть в договоре о залоге условия о порядке реализации заложенного имущества, взыскание на которое обращено по решению суда, или условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке.

Договор должен быть заключен в простой письменной форме, если законом или соглашением сторон не установлена нотариальная форма. Залог подлежит государственной регистрации и возникает с момента такой регистрации в следующих случаях: 1) если в соответствии с законом права, закрепляющие принадлежность имущества определенному лицу, подлежат государственной регистрации; 2) если предмет залога являются права участника (учредителя) общества с ограниченной ответственностью.

Для случаев, когда исполнение обеспечиваемого залогом обязательства связано с осуществлением предпринимательской деятельности, ГК РФ предусматривается возможность заключения договора управления залогом, к отношениям сторон которого применяются положения ГК РФ о договоре поручения и простого товарищества, если иное не вытекает из существа обязательств по нему.

ГК РФ уточняет регулирование отдельных видов залога, к которым относит следующие: залог недвижимого имущества (ипотека); залог товаров в обороте; залог вещей в ломбарде; залог обязательственных прав; залог прав по договору банковского счета (залогового счета); залог прав участников юридических лиц; залог ценных бумаг; залог исключительных прав. Каждому виду залога присуща своя специфика.

Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо. Право передачи вещи в залог принадлежит собственнику вещи, лицо, имеющее иное вещное право, может передавать вещь в залог только в случаях, предусмотренных ГК РФ.

Залогодателем права может быть лицо, которому принадлежит закладываемое право.

Заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором. Предмет залога может быть оставлен у залогодателя под замком и печатью залогодержателя, а также с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог). Предмет залога, переданный залогодателем на время во владение или в пользование третьему лицу, считается оставленным у залогодателя. Риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором, несет залогодатель.

Обращение взыскания на заложенное имущество осуществляется по решению суда, если соглашением залогодателя и залогодержателя не предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное имущество. Реализация заложенного имущества, на которое взыскание обращено на основании решения суда, осуществляется, как правило, путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном ГК РФ и процессуальным законодательством. В случае, если взыскание на заложенное имущество обращается во внесудебном порядке, его реализация осуществляется посредством продажи с торгов, проводимых в соответствии с правилами, предусмотренными ГК РФ или соглашением между залогодателем и залогодержателем.

Залог прекращается:

- с прекращением обеспеченного залогом обязательства;
- если заложенное имущество возмездно приобретено лицом, которое не знало и не должно было знать, что это имущество является предметом залога;
- в случае гибели заложенной вещи или прекращения заложенного права, если залогодатель не воспользовался своим правом восстановления предмета залога или правом на его замену;
- в случае реализации заложенного имущества в целях удовлетворения требований залогодержателя в порядке, установленном законом, в том числе, при оставлении залогодержателем заложенного имущества за собой, и в случае, если он не воспользовался этим правом;
- в случае прекращения договора залога в порядке и по основаниям, которые предусмотрены законом, а также в случае признания договора залога недействительным;
- в случае реализации заложенного имущества в целях удовлетворения требований предшествующего залогодержателя;
- в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Залогодатель вправе требовать от залогодержателя совершения всех необходимых действий, направленных на внесение записи о прекращении залога.

## Вопрос 52. Понятие и основания прекращения обязательств

Прекращение обязательства означает, что оно перестает существовать, и его субъекты более не связаны теми правами и обязанностями, которые вытекали из него.

Обязательства прекращаются полностью или частично по основаниям, которые предусмотрены ГК РФ, другими законами, иными нормативными актами или договором (п.1 ст.407 ГК РФ). В случаях, предусмотренных законом или договором, прекращение обязательства допускается по требованию одной из сторон. Например, в соответствии со ст.806 ГК РФ, любая из сторон договора транспортной экспедиции может отказаться от его исполнения, предупредив об этом другую сторону в разумный срок и возместив ей убытки, причиненные досрочным прекращением обязательства вследствие его расторжения.

В ГК РФ содержится перечень наиболее часто встречающихся оснований прекращения обязательств. Все они условно могут быть разделены на три группы: прекращение обязательств *по воле сторон* (новация; зачет; предоставление отступного; прощение долга и т.п.); прекращение обязательств *независимо от воли участников* и стадии исполнения обязательства (смерть физического лица в обязательстве, тесно связанном с личностью гражданина; совпадение должника и кредитора в одном лице; ликвидация юридического лица – стороны в обязательстве); прекращение обязательств *вследствие объективной невозможности его дальнейшего существования* (издание акта государственного органа; наступившая невозможность исполнения обязательства).

Наиболее распространенным основанием прекращения обязательства является его *надлежащее исполнение сторонами* (ст.408 ГК РФ). Исполнение обязательства подтверждается распиской кредитора о получении исполнения полностью или в соответствующей части. Если должник в удостоверение обязательства выдавал кредитору долговой документ (например, расписку в получении суммы займа), то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения, указать на это в выдаваемой им расписке. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства. Если же кредитор отказывается выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения, то должник вправе задержать исполнение, а кредитор считается просрочившим.

Исполнение обязательства ненадлежащим образом не служит основанием его прекращения, в этом случае кредитору предоставляются дополнительные права, имеющие целью защитить его нарушенные интересы (например, при передаче продавцом вещи ненадлежащего качества покупатель имеет право требовать по своему выбору соразмерного уменьшения покупной цены; безвозмездного устранения недостатков или возмещения собственных расходов на устранение недостатков вещи).

*По воле сторон* (по соглашению) обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения *отступного* (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами (ст.409 ГК РФ).

Обязательство прекращается новацией, если стороны достигли соглашения о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (*новация*) (ст.414 ГК РФ).

Обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (*прощение долга*) (ст.415 ГК РФ). В силу ст.572 ГК РФ, прощение долга рассматривается как одна из форм договора дарения, поэтому для его совершения необходимо согласие должника.

Обязательство прекращается полностью или частично *зачетом* встречного однородного требования, срок которого наступил, либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно волеизъявления одной стороны (ст.410 ГК РФ).

Не допускается зачет требований:

если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности, и этот срок истек;

о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

о взыскании алиментов;

о пожизненном содержании;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

*Независимо от воли участников* и стадии исполнения обязательства, обязательство прекращается *смертью должника*, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника, либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника (ст.418 ГК РФ). Обязательство прекращается *смертью кредитора*, если исполнение предназначено лично для кредитора, либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью кредитора (ст.418 ГК РФ).

*Совпадение должника и кредитора в одном лице* является основанием прекращения обязательства (ст.413 ГК РФ). Это возможно в случаях, когда имущество кредитора переходит по наследству к должнику и наоборот; при слиянии или присоединении юридических лиц, связанных взаимными обязательствами.

Обязательство прекращается *ликвидацией юридического лица* (должника или кредитора), кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и др.) (ст.419 ГК РФ).

Прекращение обязательства *вследствие объективной невозможности его дальнейшего существования* может быть связано с невозможностью исполнения обязательства (ст.416 ГК РФ), если невозможность исполнения наступила в силу объективных обстоятельств, сделавших невозможным

---

исполнение для данного должника. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Обязательство может быть прекращено полностью или в соответствующей части *на основании акта государственного органа*, если в результате исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично (п.1 ст.417 ГК РФ). Например, запрет на вывоз за пределы субъекта РФ сельскохозяйственной продукции лишает предпринимателей, её производящих, возможности поставлять свою продукцию в другие субъекты РФ.

Перечисленные в ГК РФ способы прекращения обязательств не являются исчерпывающими, в договорах между сторонами могут быть предусмотрены условия, при которых допустимо прекращение обязательства по инициативе одной из сторон.

### Вопрос 53. Понятие, значение и содержание гражданско-правового договора

Понятие «договор» используется в нескольких значениях: во-первых, как основание возникновения правоотношения (юридический факт); во-вторых, как правоотношение, возникшее из этого основания (обязательство); в-третьих, как документ (форма соглашения). Таким образом, каждый раз, когда мы говорим о договоре, необходимо учитывать, в каком значении используется этот термин.

Согласно ст. 420 ГК *договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей*. Договор является разновидностью сделки, для него характерны все признаки сделки как родового понятия. Однако в отличие от сделки, договор всегда представляет собой согласованное волеизъявление двух или более сторон, направленное на порождение гражданско-правовых последствий. Для договора необходимо совпадение воли сторон по всем вопросам, имеющим для них существенное значение.

Правовое регулирование договора как сделки осуществляется также правилами главы 9 ГК о двух- и многосторонних сделках. Правовое регулирование договора как обязательства осуществляется, в первую очередь, правилами об отдельных видах договоров, затем общими положениями о договоре, а затем общими положениями об обязательствах.

Договоры занимают главное место среди оснований возникновения обязательств. Являясь одним из важнейших средств правового регулирования в имущественной сфере, договоры устанавливают юридическую связь между его участниками и определяют требования к порядку и последовательности совершения ими необходимых действий.

Особую роль договор призван сыграть в формировании и развитии современной экономики, поскольку в ее условиях создание и перераспределение имущественных благ происходит, прежде всего, в добровольном, инициативном порядке, а не под административным принуждением.

Учитывая многоаспектность понятия договора, его содержание также можно понимать в нескольких ракурсах. Так, содержание договора как юридического факта (основания возникновения обязательства) составляет совокупность условий, на которых он заключен. Содержание договора как обязательственного правоотношения составляют права и обязанности сторон, которые исследуются при изучении отдельных видов обязательств. Будем придерживаться первого аспекта, поскольку он дает наиболее широкое отражение существу договора.

Итак, под **содержанием договора** понимается совокупность его условий, определяющих состав подлежащих совершению сторонами действий, требования к порядку и срокам их выполнения. Условия договора обычно излагаются в виде отдельных пунктов, которые могут объединяться в разделы или части, подразделяясь на отдельные подпункты. В качестве частей к

договору могут прилагаться спецификации, проектно-сметная, техническая и иная документация.

Согласно п.4 ст.421 ГК содержание договора определяется по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иным правовым актом. В этой связи в содержании договоров принято различать предписываемые (нормативно-обязательные) и инициативные (индивидуально-обязательные) условия.

Предписываемыми признаются условия, необходимость включения которых в текст предусмотрена законодательством.

Инициативными считаются условия, не упоминаемые в законодательстве о договорах данного вида. Включение их в соглашение определяется условием контрагентов.

В зависимости от влияния факта согласования сторонами условий договора на его заключение все условия договора подразделяются в литературе на три группы: существенные, обычные и случайные.

К *существенным* относятся условия, достижение соглашения по которым обязательно для признания договора заключенным (п.1 ст.432 ГК). При недостижении соглашения по существенным условиям договор считается незаключенным.

Круг существенных условий для каждого вида договора различен, он определяется на основании специальных норм и волеизъявления одной из сторон. К существенным относятся следующие условия: 1) о предмете договора; 2) которые названы в законе как существенные; 3) необходимые для данного вида договоров; 4) относительно которых, по заявлению одной из сторон, должно быть достигнуто соглашение (ст.432 ГК).

*Обычные условия*, в отличие от существенных, не требуют согласования их сторонами. Они предусмотрены нормативными актами и в силу заключения сторонами соответствующего договора приобретают для них силу обязательных для исполнения условий договора. К обычным условиям в соответствии с п.5 ст.421 ГК относятся также условия, сформулированные обычаем делового оборота, применимым к отношениям сторон, если невозможно определить их содержание на основании договора или диспозитивной нормы.

*Случайные условия*, как и обычные, не влияют на заключение договора. В отличие от обычных условий, они предусматриваются договором, а не законом. Более того, они регулируют вопросы, законом не предусмотренные, либо содержат правила, отличные от диспозитивных норм. Таким образом, случайные условия бывают двух видов. Это либо те, которые устанавливают иной порядок, чем предусмотренный диспозитивными нормами, либо не предусмотрены в нормативных актах и не являются существенными.

По распределению прав и обязанностей договоры, являющиеся двусторонней сделкой, делятся на *односторонние* и *двусторонние*. *Односторонние* (одностороннеобязывающие) – это договоры, в которых у одной стороны есть только права, а у другой – только обязанности (договоры займа, дарения). *Двусторонние* (двустороннеобязывающие) – договоры, в

которых каждая из сторон имеет одновременно как права, так и обязанности (купля-продажа, аренда и т.д.).

В некоторых случаях из-за недостатков, допущенных при заключении договора, для правильного уяснения содержания договора, его условия подлежат толкованию. Толкование договора необходимо: во-первых, для установления его правовой природы (вида договора); во-вторых, для выяснения содержания каждого конкретного условия, которым стороны должны руководствоваться при исполнении договорного обязательства. Особенно важное значение толкование договора приобретает в тех случаях, когда текст договора вызывает какие-либо сомнения или возможность неодинакового его понимания.

Правила толкования договора закреплены в ст. 431 ГК. При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Если эти приемы не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

## Вопрос 54. Виды договоров в гражданском праве

Вопрос о классификации договоров важен, потому что используемые в гражданском обороте договоры характеризуются большим разнообразием. При этом разграничение договоров может проводиться по различным основаниям.

Поскольку договоры являются одним из видов сделок, они классифицируются по тем же основаниям, что и сделки (возмездные-безвозмездные, консенсуальные-реальные, одностороннеобязывающие-взаимные (двустороннеобязывающие) и т.д.).

По *юридической направленности* договоров выделяют основные и предварительные договоры. Большинство заключаемых договоров - это *основные договоры*, направленные непосредственно на возникновение обязательственного правоотношения.

*Предварительный договор* - это соглашение сторон, по которому стороны берут на себя обязанность в будущем заключить основной договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором (п.1 ст. 429 ГК). В предварительном договоре должны быть согласованы все существенные условия основного договора. Обязанность сторон заключить основной договор существует в течение срока, указанного в предварительном договоре, а если такой срок не определен - в течение года с момента заключения предварительного договора. Если до окончания этого срока одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить основной договор, то обязательства сторон прекращаются. Если одна из сторон в установленный срок предложила заключить основной договор, однако другая сторона уклоняется от его заключения, допускается понуждение последней к заключению договора в судебном порядке. **Форма** предварительного договора должна соответствовать форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

По *содержанию регулируемой деятельности* может быть выделено два основных типа договоров: имущественные и организационные.

К числу *имущественных* относятся *договоры*, направленные на регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага.

Спецификой *организационных договоров* является то, что они предназначены создать предпосылки, предусмотреть возможности для последующей деятельности заинтересованных лиц.

Внутри каждого типа могут быть выделены виды договоров, характеризующиеся устойчивыми существенными признаками.

Так, среди имущественных договоров выделяют следующие виды:

- а) на передачу имущества;
- б) выполнение работ;
- в) оказание услуг;

г) на создание и передачу прав на результаты интеллектуальной деятельности;

д) обеспечительные.

При этом указанные виды, в свою очередь, подразделяются на подвиды (например, купля-продажа, подряд, комиссия и др.).

Среди *организационных договоров* также можно выделить три основных вида:

а) учредительные договоры (например, об образовании полного товарищества);

б) договоры-соглашения (например, между юридическими лицами и органами местного самоуправления);

в) генеральные (в них определяются наиболее общие условия будущей деятельности, которые затем детализируются или дополняются в имущественных договорах).

Также договоры разграничиваются *в зависимости от того, в чьих интересах должны совершаться предусматриваемые договором действия*.

По данному основанию различаются договоры *в пользу его участников* и договоры *в пользу третьего лица*. Говоря о договорах в пользу третьих лиц, надо отметить, что, во-первых, исполнение обязательств может производиться не самому кредитору, а указанному им третьему лицу, и, во-вторых, исполнение обязанностей может быть поручено должником (по самостоятельному договору) третьим лицам. Договор в пользу третьего лица получил распространение в отношениях по страхованию.

Наконец, исходя *из временного промежутка существования* договора, выделяют срочные (аренды) и окончательные (купля-продажа) договоры.

Особое место среди договоров занимают публичные договоры и договоры присоединения.

*Публичному договору* свойственно участие в качестве одной из сторон договора коммерческой организации, которая в соответствии с характером своей деятельности обязана предоставлять свои услуги (розничная купля-продажа, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение и т.д.). Она не вправе отдавать предпочтение кому-либо или отказываться от заключения договора при наличии возможности в предоставлении потребителю соответствующего товара, услуги и т.п. При необоснованном уклонении от заключения договора потребитель вправе обратиться в суд.

Условия публичного договора, в том числе цена, устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, кроме случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных потребителей (ст.426 ГК).

*Договором присоединения* признается договор, условия которого определены одной из сторон, и могут быть приняты другой стороной не иначе, как путем присоединения к предложенному договору в целом (например, договор перевозки грузов железнодорожным транспортом). Условия этого договора определяются в формулярах или иных стандартных формах. Здесь нет

---

процедуры согласования. Сторона либо присоединяется, т.е. заключает договор на заранее определенных условиях, либо нет. Однако можно потребовать изменения или расторжения договора, если договор, хотя и не противоречит правовым актам, но лишает сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, либо ограничивает ответственность другой стороны. Требовать изменения или расторжения договора присоединившаяся сторона может и в том случае, если он содержит явно обременительные для неё условия, которые сторона не приняла бы, если бы могла участвовать в определении этих условий (ст.428 ГК).

## Вопрос 55. Понятие, порядок и стадии заключения договора

Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (ст. 432 ГК РФ).

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Основаниями заключения договора в таких случаях являются согласованные намерения и инициатива сторон.

В то же время, имеется ряд случаев, когда закон предусматривает обязанность должника заключить договор с контрагентом. Такая обязанность возникает при наличии у сторон соответствующих оснований для установления договорных отношений, к примеру, основанием для заключения договора в обязательном порядке являются доминирующее положение субъектов в соответствующей сфере деятельности.

В процессе заключения договора выделяется две стадии: 1) направление стороной оферты (адресованное одному или нескольким лицам предложение заключить договор); 2) получение ею акцепта (ответа лица о принятии предложения заключить договор).

Предложение заключить договор для признания его офертой должно соответствовать следующим признакам: оно должно быть достаточно определенным и выражать намерение лица заключить договор с адресатом, акцептовавшим его; содержать существенные условия договора, достаточные для признания договора заключенным в случае принятия предложения; адресовано одному или нескольким конкретным лицам. Однако предложение, обращенное к неопределенному кругу лиц, может рассматриваться как *публичная оферта*, если из него усматривается воля оферента заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. По общему же правилу реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются всего лишь как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Юридическое значение оферты состоит в том, что она связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом. По общему правилу оферта является безотзывной (ст. 436 ГК), т.е. 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. Однако, если извещение об отзыве оферты поступило до получения самой оферты или одновременно с ней, оферта считается не полученной.

Вторая стадия заключения договора - акцепт оферты - представляет собой ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Если же это лицо согласно заключить договор, но на иных условиях по сравнению с тем, как предложено в оферте (например, включить дополнительные условия или изменить условия, предложенные в оферте), то такой ответ признается отказом от акцепта, но в то же время рассматривается как новая оферта (ст. 443 ГК). Акцепт связывает лицо,

направившее его, с момента его получения оферентом. Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается неполученным.

Принятие оферты может быть выражено путем совершения *конклюдентных действий*: если в срок, установленный для акцепта, лицо совершает действия по выполнению указанных в оферте условий договора (отгружает товары, предоставляет услуги, выполняет работы, уплачивает соответствующую сумму и т.п.), если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом не требуется выполнения условий оферты в полном объеме: достаточно, чтобы лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к ее исполнению на условиях, указанных в оферте и в установленный для ее акцепта срок.

Акцепт может быть также выражен посредством *молчания*, но в строго ограниченных случаях, предусмотренных законом, обычаем делового оборота, а также когда это вытекает из прежних деловых отношений сторон.

Согласно ст. 433 ГК договор по общему правилу признается заключенным в момент получения оферентом акцепта. При этом учитывается, указан ли в оферте срок для ее акцепта. Если такой срок в оферте определен, договор считается заключенным при условии, что акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 440 ГК). При отсутствии в оферте указания на срок для акцепта правила акцепта зависят от формы оферты: а) оферта сделана в письменной форме - договор считается заключенным, если акцепт получен до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен - в течение нормально необходимого для этого времени; б) оферта сделана устно без указания срока для акцепта - договор считается заключенным, если другая сторона немедленно акцептовала ее.

В случаях, когда акцепт получен с опозданием, договор будет считаться заключенным только при условии, что оферент немедленно сообщит другой стороне о принятии акцепта. Если же извещение об акцепте, полученном с опозданием, было направлено своевременно, то акцепт по общему правилу не считается опоздавшим. Исключения составляют случаи, когда сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась.

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной,

электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Если договор в соответствии с законом подлежит государственной регистрации, то он считается заключенным с момента такой регистрации. Реальный договор признается заключенным с момента передачи имущества (ст.433 ГК).

Несоблюдение установленных законом и соглашением сторон формы договора влечет признание его в зависимости от конкретных обстоятельств либо недействительным либо незаключенным.

Закон предусматривает несколько способов заключения договора: путем проведения переговоров, на торгах (через аукцион или конкурс), на бирже.

Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен **путем проведения торгов**. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

*Аукционы и конкурсы* могут быть открытыми и закрытыми.

В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

**Заключение договоров на бирже** происходит по специальным правилам, действующим для товарных или фондовых бирж

## Вопрос 56. Способы, порядок и последствия изменения и расторжения договора

Прекращение договора означает, что лица, участвующие в нем, перестают быть сторонами соответствующего договорного отношения. Обычно договор прекращается его надлежащим исполнением. Но в некоторых случаях возникает необходимость в его изменении или расторжении.

Существуют три варианта изменения или расторжения договора.

1. *По соглашению сторон.* Согласно п. 1 ст. 450 ГК РФ договор может быть изменен или расторгнут по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором (например, согласно п.4 ст.817 ГК в договоре государственного займа изменение условий выпущенного в обращение займа не допускается). Соглашение об изменении или о расторжении договора по общему правилу должно совершаться в той же форме, что и сам договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (п.1 ст.452 ГК).

2. *По иску одной из сторон.* Изменение или расторжение договора по решению суда по иску одной из сторон (п.2 ст.450 ГК) допускается только в том случае, если другая сторона возражает против изменения или расторжения договора. В ст.452 ГК установлен досудебный порядок разрешения спора. Заинтересованная сторона должна направить другой стороне предложение изменить или расторгнуть договор, и только после получения отказа другой стороны от изменения или расторжения договора либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в 30-дневный срок она сторона может заявить соответствующее требование в суд.

*Основаниями* для такого изменения или расторжения служат, во-первых, *существенное нарушение договора* другой стороной (п. 2 ст. 450 ГК РФ); во-вторых, *существенное изменение обстоятельств* (ст. 451 ГК РФ). Эти основания являются общими для всех договоров. В-третьих, для отдельных видов договоров устанавливаются *специальные основания* в ГК РФ, других законах или договоре. Как правило, эти основания представляют собой случаи существенного нарушения обязательства применительно к данному виду договора. Например, согласно ст. 619 ГК РФ арендодатель может требовать расторжения договора аренды, если арендатор более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату.

*Существенным признается нарушение договора* одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

При составлении договора стороны учитывают определенные обстоятельства, сложившиеся на момент его заключения (цены, конъюнктуру рынка и т.д.). *Существенное изменение обстоятельств*, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно

предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. По общему правилу стороны сами своим соглашением приводят договор в соответствие с изменившимися обстоятельствами или расторгают его. Однако если соглашение не достигнуто, заинтересованная сторона может обратиться в суд с соответствующим исковым требованием.

Как правило, в случае существенного изменения обстоятельств суд расторгает договор и по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора. Изменение договора судом возможно в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

*3. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон.*

Законодательство предусматривает случаи, когда договор может быть изменен или расторгнут действиями одного из участников. Например, в договоре поручения доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время.

*Последствия изменения и расторжения договора* определены в ст.453 ГК. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются. Эти последствия наступают, как правило, с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора (если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора), а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

Согласно п.4 ст.453 ГК исполненное каждой из сторон до момента изменения или расторжения договора возврату не подлежит, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

## Вопрос 57. Основные категории наследственного права

Законодательство РФ не всегда содержит легальное определение того или иного понятия, используемого наследственным правом, в этом случае необходимо обращаться к доктринальному толкованию той или иной категории.

К основным понятиям, используемым в наследственном праве России следует отнести:

**Наследование** (ст. 1110 ГК РФ) – переход имущества умершего к другим лицам.

**Основания наследования** (ст. 1111 ГК РФ) – предусматриваются два основания наследования – по завещанию и по закону.

**Наследодатель** (ст.ст. 1112, 1115, 1117 ГК РФ) – умершее лицо, оставившее наследство.

**Наследство** (ст. 1112 ГК РФ) – принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи и иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. При этом, в состав наследства **не входят** права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается законодательством РФ. Кроме того, в состав наследства не входят личные неимущественные права и другие нематериальные блага, например, честь, достоинство, деловая репутация. Права, не принадлежавшие наследодателю при его жизни, а возникшие для наследников именно в силу его смерти, в состав наследства не включаются. Например, по договору страхования жизни в случае смерти страховая сумма выплачивается указанному в договоре страхования выгодоприобретателю, и только если он в договоре страхования не назван, страховая сумма поступает в состав наследства. В состав наследства входят также долги наследодателя. Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно, каждый — в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества.

**Завещатель** (ст.ст. 1119, 1120, 1121) – лицо, совершившее в установленном законом порядке личное письменное распоряжение своим имуществом на случай своей смерти.

**Завещание** (ст. 1118 ГК РФ) – совершённая в установленном законом порядке односторонняя сделка, имеющая целью распоряжения имуществом завещателя на случай его смерти, но создающая права и обязанности только после открытия наследства.

**Завещательный отказ** (ст. 1137 ГК РФ) – возложение в завещании на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей).

**Завещательное возложение** (ст. 1139 ГК РФ) – возложение в завещании на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону

обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели.

**Наследник** (ст.ст. 1116, 1121, 1122, 1141-1146) – лицо, призываемое к наследству, на день открытия наследства находящееся в живых, либо зачатое при жизни наследодателя и родившееся живым.

К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию выморочного имущества – Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

**Открытие наследства** (ст. 1113 ГК РФ) – начало процедуры перехода имущества умершего к другим лицам.

**Время открытия наследства** (ст. 1114 ГК РФ) – днем открытия наследства является день смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим – день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим, а в случае, когда днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, – день смерти, указанный в решении суда.

**Место открытия наследства** (ст. 1115 ГК РФ) – последнее место жительства наследодателя, определяемое в соответствии с ст. 20 ГК РФ.

Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества.

Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

**Недостойные наследники** (ст. 1117 ГК РФ) – граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали, либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию, либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

## Вопрос 58. Наследование по завещанию

ГК РФ устанавливает, что завещание может быть совершено только гражданином, обладающим в момент его совершения полной дееспособностью. В одном завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина, **совместные завещания не допускаются**, также не допускается совершение завещания через представителя.

Одним из принципов наследственного права РФ является принцип **свободы завещания**, который проявляется в свободе действий: гражданин по своему усмотрению вправе совершать завещание, либо не совершать его, в случае, если оно совершено, в любой момент может его изменить или отменить. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний, количество которых не ограничено законом.

Свобода проявляется также в содержательной части – завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам; указать в завещании на другого наследника на тот случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный. Завещатель вправе любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения.

Проявлением свободы является и то, что завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Впрочем, свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве.

**Тайна завещания** также является одним из принципов наследственного права России. Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. В свою очередь, лица, которым может быть известно об этих фактах или содержании завещания, указанные в ст. 1123 ГК РФ, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

**По форме завещания** можно классифицировать на:

- нотариально удостоверенное завещание;
- закрытое завещание;
- завещания, приравненные к нотариальным;
- завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках;
- завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем и удостоверено нотариусом.

Особая разновидность нотариального завещания - **закрытое завещание**. Оно передается нотариусу в заклеенном конверте в присутствии двух свидетелей. Данное завещание пишется завещателем только собственноручно. Конверт подписывается свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, о свидетелях. При представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей, а также пожелавших при этом присутствовать наследников по закону. После вскрытия конверта текст завещания сразу же оглашается нотариусом.

К нотариально удостоверенным приравниваются завещания, указанные в ст. 1127 ГК РФ. **Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному**, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

**Завещательное распоряжение** правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

Составление завещания **в простой письменной форме** допускается только при составлении завещания **в обстоятельствах, явно угрожающих жизни завещателя** и невозможности составить завещание в другой форме. Необходимо присутствие двух свидетелей, собственноручное написание. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит судебной легализации.

В завещании может быть установлен **завещательный отказ** – возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя.

Завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой цели (**завещательное возложение**). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Если доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение.

## Вопрос 59. Наследование по закону

Ст. 1111 ГК РФ предусматривает, что наследование по закону «имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием», а также в иных случаях, предусмотренных действующим законодательством. Очевидно, именно этим объясняется отмечаемый многими исследователями факт – наследование по закону встречается в России гораздо чаще, чем наследование по завещанию. Глава 63 ГК РФ устанавливает общие правила наследования по закону, в частности, устанавливает очерёдность призвания к наследованию.

Наследниками **первой очереди** являются дети, супруг и родители наследодателя.

Наследниками **второй очереди** являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

Наследниками **третьей очереди** являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Наследниками **четвертой очереди** являются родственники третьей степени родства – прадедушки и прабабушки наследодателя.

Наследниками **пятой очереди** – родственники четвертой степени родства – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

В качестве наследников **шестой очереди** ГК РФ указывает родственников пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Наследниками **седьмой очереди** призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

В качестве наследников **восьмой очереди** могут призываются нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

По общему правилу наследники каждой последующей очереди наследуют только в случае, если нет наследников предшествующих очередей: они отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства.

В то же время, особенностью призвания к наследованию нетрудоспособных иждивенцев наследодателя является то, что если они входят в круг наследников по закону первых семи очередей, и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет, они **наследуют по закону вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.**

Если же нетрудоспособные иждивенцы наследодателя не входят в круг наследников первых семи очередей, но не менее года до смерти наследодателя

находились на его иждивении и проживали совместно с ним, то они также наследуют по закону вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления. **Под наследованием по праву представления** понимается переход доли наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, к его соответствующим потомкам в случаях, предусмотренных законодательством:

- п. 2 ст. 1142 ГК РФ предусматривает, что внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления наследников первой очереди;

- п. 2 ст. 1143 ГК РФ указывает, что дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления наследников второй очереди;

- п. 2 ст. 1144 ГК РФ содержит упоминание, что двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления наследников третьей очереди.

**По праву представления не наследуют** потомки наследника по закону, лишённого наследства, и недостойных наследников, умерших до открытия наследства или одновременно с наследодателем.

Независимо от наличия и содержания завещания право на обязательную долю в наследстве в размере **не менее половины доли**, которая причиталась бы каждому из них, при наследовании по закону имеют:

- несовершеннолетние дети наследодателя;

- нетрудоспособные: дети, супруг, родители, иждивенцы наследодателя.

Следует отметить, что при наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны и усыновитель и его родственники - с другой приравниваются к кровным родственникам.

В случае, если отсутствуют наследники, как по закону, так и по завещанию, либо никто из них не имеет права наследовать или все они отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается выморочным.

**Выморочное имущество** в виде расположенного на территории РФ жилого помещения переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено, а если оно находится в Москве или Санкт-Петербурге – в собственность города федерального значения Москва или Санкт-Петербург и включается в соответствующий жилой фонд социального использования. Иное выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность РФ.

## **Вопрос 60. Понятие интеллектуальных прав (интеллектуальной собственности) и их защита**

**Интеллектуальные права** – новое понятие, введенное частью четвертой Гражданского кодекса РФ, вступившей в силу с 01.01.2008г. Интеллектуальные права дополнили классическую классификацию гражданских прав на вещные, обязательственные и личные (восходящую еще к Древнему Риму) в качестве четвертой категории прав.

Легче всего уяснить сущность интеллектуальных прав через соотнесение его с ранее использовавшимся законодателем термином «интеллектуальная собственность», который сохранен и в части четвертой ГК РФ (с несколько измененным значением).

В XVII-XVIII веках в Европе, в связи с развитием капиталистических отношений, книгопечатания и мануфактурного производства, в гражданский оборот стали вовлекаться результаты творческой деятельности человека, прежде всего, изобретения и произведения литературы и искусства. Возникла необходимость охраны интересов тех лиц, которые вкладывали деньги, время, силы в интеллектуальное творчество, от плагиаторов, которые беспрепятственно заимствовали его результаты и, тем самым, лишали творчество какого-либо смысла (по крайней мере, коммерческого).

Изначально, для этих целей использовалась система привилегий – охранных грамот, бессистемно выдаваемых королем по своему усмотрению. Впоследствии, эта система была отвергнута, и в XVII веке, на основе теории естественных прав, было провозглашено, что возникающее у творца право на достигнутый результат (книгу, изобретение и т.д.) сродни праву собственности на вновь созданную вещь (например, у столяра на изготовленную им табуретку). Данная концепция, помещающая новое правовое явление в рамки привычного института, получила название «проприетарной» (от лат. «proprietas» – «собственность») и именно ей мы обязаны самим термином «интеллектуальная собственность».

Первые законодательные акты, воплотившие в себе данную концепцию, были изданы в Англии: «Статут о монополиях» 1623 года и «Статут королевы Анны» 1710 года, установившие исключительное и независимое от воли короля право 14 лет монопольно пользоваться техническим новшеством и монопольно публиковать произведение.

В российском законодательстве (первый патентный закон – 1812 год, первые нормы об авторском праве – в цензурном уставе 1828 года) поначалу также были воплощены проприетарные представления. Например, в конце XIX века в России нормы об авторском праве были расположены в приложении к ст. 420 т. X ч. 1 Свода законов Российской Империи, называвшейся «Общая характеристика права собственности».

С самого начала проприетарная теория подвергалась критике, в результате которой, и была предложена концепция интеллектуальных прав.

Интеллектуальные права обладают следующими отличительными

особенностями:

- абсолютность (управомоченному лицу противостоит неопределенное число обязанных лиц;
- объекты интеллектуальных прав - нематериальные объекты (авторские произведения, технические новшества и т.д.), а не вещи;
- способность объектов интеллектуальных прав быть в правомерном обладании двух и более субъектов;
- интеллектуальные права ограничены во времени и пространстве (в отличие от права вещной собственности, которое бессрочно и экстерриториально);
- у обладателей интеллектуальных (исключительных прав) имеется только два правомочия: использование и распоряжение;
- в интеллектуальных правах тесно переплетены исключительное право (включающее в себя разнообразные имущественные правомочия по использованию и распоряжению результатом творчества) и личные неимущественные права (отражающие связь их объектов с личностью автора);
- характер и специальные способы защиты.

*Перечень объектов интеллектуальных прав* является исчерпывающим: ст. 1226 ГК РФ перечисляет 16 таких объектов: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин; 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения. Изменение этого перечня (которое может происходить с течением времени: какие-то объекты подпадают под охрану, какие-то исключаются) возможно только посредством изменения закона. Гражданский кодекс также допускает понятие «сложный объект», т.е. объект, включающий несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (кинофильмы, другие аудиовизуальные произведения, театральные зрелищные представления, мультимедийные продукты, единые технологии и др.).

Список объектов правовой охраны неоднороден. Например, особо следует выделять средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг), которые лишь приравнены по своему правовому режиму к «классическим» объектам интеллектуальных прав.

Традиционно в цивилистической науке различают интеллектуальные права в объективном и субъективном смысле. В *объективном смысле* интеллектуальные права – это совокупность правовых норм, регулирующих и охраняющих интеллектуальные права. В *субъективном смысле* – это правомочия правообладателя (право пользования, право распоряжения).

Интеллектуальные права включают: исключительное право; личные неимущественные права (право авторства, право на имя и др.); иные права

(например, право доступа, право следования). Основное положение в соотношении права собственности и интеллектуальных прав состоит в том, что интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными исключительно Гражданским кодексом, в связи с чем, их принято делить на две основные группы: общие и специальные. К общим способам защиты личных неимущественных прав автора и других лиц (например, изготовителя фонограммы), закон относит: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; компенсацию морального вреда. Специальные способы охраны личных неимущественных прав включают: публикацию решения суда о допущенном нарушении; право изготовителя фонограммы, издателя энциклопедий, словарей, лица, организовавшего создание сложного объекта, и других подобных субъектов указывать свое имя или наименование, либо требовать такого указания.

Исключительные права правообладателей защищаются с большей степенью участия государственно-властного (публичного) механизма принуждения в охране частных интересов. Общие способы защиты исключительного права включают: признание права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; возмещение убытков. Основные специальные способы защиты исключительного права следующие: изъятие и уничтожение контрафактного материального носителя, а также оборудования, устройств и материалов, предназначенных для изготовления такого носителя; публикация решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя; выплата правообладателю компенсации за нарушение исключительного права вместо возмещения убытков; признание недействительным предоставление правовой охрану «чужому» товарному знаку (знаку обслуживания), либо полный или частичный запрет на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

## Вопрос 61. Понятие, объекты и субъекты авторского права

**Авторское право** представляет собой институт гражданского права, регулирующий имущественные, личные неимущественные и иные отношения в сфере творчества, связанные с созданием, использованием и охраной произведений науки, литературы и искусства.

К числу **интеллектуальных прав** принято относить три группы: личные неимущественные права; иные права автора; исключительные права. К числу *личных неимущественных прав* автора относятся: право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения и на защиту произведения от искажений. Данная группа прав характеризуется неотчуждаемостью от личности их носителя и непередаваемостью. Они действуют всю жизнь автора и после его смерти превращаются в общественно значимые интересы, охраняемые, в первую очередь, наследниками. К числу *иных прав автора* относятся: право на обнародование произведения; право на отзыв; право доступа; право следования; права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства; права автора служебного произведения на вознаграждение; право автора программ для ЭВМ или баз данных, созданных по договору, на вознаграждение.

**Исключительное право** включает в себя разнообразные имущественные правомочия по использованию и распоряжению произведения: его тиражированию, переработке, размещению в сети Интернет, переводу на другой язык и т.д. Именно входящие в состав исключительного права имущественные правомочия вовлечены в коммерческий оборот, что оформляется лицензионными договорами и договорами уступки прав (равно как и иными). Исключительное право действует всю жизнь автора и 70 лет после его смерти, считая с 01 января года, следующим за годом смерти.

Объекты, охраняемые авторским правом, относятся к таким областям человеческой деятельности, как наука, литература и искусство. Закон не дает определений данных понятий. Следует помнить, что произведения науки, литературы и искусства являются объектами авторских прав независимо от достоинств и назначения произведений, а также от способов их выражения. Авторские права возникают на большое количество **объектов**, которые можно сгруппировать следующим образом:

- произведения науки : научные статьи, авторефераты, диссертации и т.п.;
- произведения литературы (все, что выражено в словесной форме): речи, доклады, лекции, письма, дневники, интервью, программы для ЭВМ, драматические произведения и т.п.;
- произведения искусства, а именно архитектуры, живописи, графики, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, музыки, кино и театра, музыкальные произведения, сценарные, аудиовизуальные, произведения изобразительного и декоративного искусства, комиксы, графические рассказы, произведения монументального искусства, произведения декоративно-прикладного искусства, фотографические произведения, архитектуры, градостроительства, садово-паркового искусства, хореографии, пантомимы и

т.п. Этот перечень не является исчерпывающим.

Кроме того, к объектам авторских прав также относятся производные произведения (т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения), например: перевод произведения на другой язык, его обработка, экранизация, аранжировка, инсценировка и т.д., а также составные произведения (т.е. произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда), например: антологии, энциклопедии, атласы и т.д.

К объектам авторского права могут также относиться: часть произведения; его название и персонаж произведения.

Законодатель, не устанавливая закрытого перечня объектов авторских прав, приводит, вместе с тем, исчерпывающий список результатов творческой деятельности, которые не могут являться объектами интеллектуальных прав и которые, соответственно, лишены правовой охраны: концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования; официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе, законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Поскольку легального (законодательного) определения произведения не существует, то его понятие обычно выводят через признаки, закрепленные ГК РФ. К указанным признакам (критериям охраноспособности) относят:

- творческий характер произведения (приводящий к появлению нового, оригинального произведения);
- объективированность вовне (произведение не может охраняться, пока находится в мыслях автора);
- независимость правовой охраны от достоинств и выполнения каких-либо формальностей (знак © ставится по желанию правообладателя и на предоставление правовой охраны не влияет).

Произведение не является охраноспособным в случае отсутствия любого из этих признаков. Например, телефонный справочник не охраняется авторским правом вследствие отсутствия признака творчества у деятельности по его составлению. Кроме того, существуют случаи так называемого «свободного использования произведений», при которых допускается использование произведения без согласия правообладателя: цитирование, для целей судопроизводства и т.п.

В юридической литературе произведения классифицируют по различным

критериям, например, мотивация и степень творческой независимости автора предопределяют три разновидности произведений: произведения, созданные автором по собственной инициативе; произведения, созданные на заказ; служебные произведения (выполнение автором трудовых обязанностей).

Гражданский кодекс устанавливает для авторов режим действия авторских прав. Эти права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения. Авторские права возникают и охраняются без всяких формальностей и регистрации с момента обнародования (доведения до всеобщего сведения) или выражения произведения в любой объективной форме, в частности: в письменной форме (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.); в устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и т.п.); в форме изображения; в форме звуко- или видеозаписи (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.п.); в объемно-пространственной форме (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.) и др. В связи с объективной формой произведения, следует отметить, что, как правило, эта форма выражается с помощью различных телесных, материальных носителей (бумаги, холста, камня, диска и т.д.). При этом, на материальные носители может существовать и обычно существует чье-то право собственности или иное вещное право, однако, это не приводит к превращению систем научных понятий, литературных или художественных образов (т.е. идеальных результатов творческой деятельности) в материальные объекты.

Основным **субъектом** авторских прав первоначально и всегда является автор - гражданин, творческим трудом которого создано произведение, при этом, его возраст и состояние дееспособности значения не имеют. Именно автору первоначально принадлежит вся совокупность интеллектуальных (авторских) прав на произведение. Все остальные лица приобретают те или иные имущественные правомочия (поскольку личные – неотчуждаемы) в результате сделок. Таким образом, к субъектам авторского права также относятся иные правообладатели – лица (граждане, юридические лица, публичные образования), к которым перешло исключительное право (по договору или иным основаниям). В Гражданском кодексе закреплена одна из важнейших в авторском праве презумпций: лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

Создание произведения несколькими гражданами порождает соавторство. Соавторы – это граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом. Произведение в этом случае может быть неразрывным целым (нераздельное соавторство) или состоять из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (раздельное соавторство).

## Вопрос 62. Понятие, объекты и субъекты патентного права

**Патентное право** представляет собой институт гражданского права, регулирующий имущественные и личные неимущественные отношения в сфере технического творчества, связанные с созданием, официальным признанием, использованием и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Таким образом, **объектами** патентного права являются: изобретения, полезные модели и промышленные образцы (часто их называют объектами промышленной собственности).

*Изобретением* признается техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), отвечающее требованиям новизны (неизвестность в мире из уровня техники); изобретательского уровня (неочевидность для специалиста из уровня техники) и промышленной применимости (возможности практического использования).

*Полезной моделью* признается техническое решение, относящееся к устройству, отвечающее признакам новизны и промышленной применимости. Полезную модель иногда называют «малое изобретение» (то есть это новая и применимая разработка, «не дотягивающая» до уровня изобретения из-за отсутствия так называемого изобретательского шага).

*Промышленным образцом* признается художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид (упрощенно говоря, это дизайн изделия). Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым (то есть его признаки не являются общедоступными в мире до даты его приоритета) и оригинальным (его признаки – результат творческой деятельности).

Еще одним признаком объектов патентных прав является требование их государственной регистрации (главное отличие объектов патентных прав от объектов авторских прав). В соответствии с нормами гражданского законодательства, исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается и охраняется при условии государственной регистрации соответствующих разработок и выдачи патента.

Законодатель устанавливает ограничения в части решений, которые формально соответствуют признакам изобретения, полезной модели или промышленного образца, но не могут быть признаны объектами патентных прав (т.е. не подлежат государственной регистрации в таком качестве). Общее ограничение относится к решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали. В законе в качестве таких решений названы: способы клонирования человека; способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека; использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях.

В состав патентных прав входят: личное неимущественное право - право авторства, т.е. право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно; имущественное право - исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца любым, не противоречащим закону способом; иные права - право на получение патента и право на вознаграждение за использование служебного объекта патентных прав.

Законом устанавливаются следующие сроки действия исключительного права на разработки с момента подачи заявки на получение патента в Федеральном органе по интеллектуальной собственности (Роспатенте): *двадцать лет* – для изобретений; *десять лет* – для полезных моделей; *пятнадцать лет* – для промышленных образцов. Срок действия патента на изобретение может быть продлен, но не более чем на 5 лет; на полезную модель - не более, чем 3 года и на промышленный образец – не более, чем 10 лет.

**Субъектами** патентных прав являются авторы разработки и патентообладатели, при том, что эти фигуры не всегда совпадают в одном лице, а также другие лица (не авторы), приобретающие по закону или договору некоторые патентные права.

*Автором* изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента, считается автором, если не доказано иное.

Граждане, создавшие изобретение, полезную модель или промышленный образец совместным творческим трудом, признаются *соавторами*. Не признаются авторами физические лица, не внесшие личного творческого вклада в создание объекта патентного права, оказавшие автору (авторам) только техническую, организационную или материальную помощь, либо только способствовавшие оформлению прав на него и его использованию.

Автору разработки принадлежит право авторства (личное неимущественное и неотчуждаемое право признаваться автором разработки) и право на получение патента (может быть отчуждено по письменному договору). После получения патента получившему его лицу принадлежит исключительное право использования разработки любым не противоречащим закону способом. Кроме того, патентообладатель вправе распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец посредством заключения договоров уступки и лицензионных договоров (письменная форма с регистрацией в Роспатенте). Патентообладателями могут стать авторы изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, их работодатели, и правопреемники данных лиц.

Согласно нормам гражданского законодательства, исключительное право на служебную разработку (т.е. создаваемую в связи с выполнением трудовых обязанностей) и право на получение патента принадлежат работодателю (если трудовым договором не предусмотрено иное). Работник в любом случае имеет право на вознаграждение, отличающееся от его обычной заработной платы.

### **Вопрос 63. Право на селекционное достижение, топологию интегральной микросхемы, секрет производства (ноу-хау)**

Гражданский кодекс не содержит легального определения **селекционного достижения**, однако, в юридической литературе оно определяется как биологическое решение задачи по выведению новых сортов растения или породы животного. К объектам интеллектуальных прав на селекционное достижение относятся: сорт растений и породы животного. *Сортом растений* является группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками. *Породой животных* является группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем, некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных.

Критериями охраноспособности селекционного достижения являются: новизна, отличимость, однородность и стабильность.

Автором селекционного достижения признается селекционер, т.е. гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение. Лицо, указанное в качестве автора в заявке, считается автором селекционного достижения. Селекционное достижение может быть создано (выведено, выявлено) совместным трудом нескольких лиц. Таких лиц гражданское законодательство признает соавторами, которые могут использовать селекционное достижение как самостоятельно, так и коллективно. Распоряжение правом на получение патента, исключительным правом на селекционное достижение может осуществляться только совместно.

Селекционное достижение подлежит обязательной государственной регистрации в Министерстве сельского хозяйства Российской Федерации, после чего заявителю выдается патент на селекционное достижение, который устанавливает объем правовой охраны селекционного достижения, удостоверяет его приоритет, авторство и исключительное право на него. Срок его действия составляет тридцать лет (на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород – тридцать пять лет). В случаях, когда заявитель на выдачу патента – иное лицо, не являющееся автором селекционного достижения, автор вправе получить авторское свидетельство. К числу интеллектуальных прав на селекционное достижение относятся: право авторства, исключительное право использования селекционного достижения способами, указанными в гражданском законодательстве (перечень способов является закрытым), и другие права (право на получение патента, право на наименование селекционного достижения, право работников на вознаграждение и некоторые другие (перечень «других» прав на селекционное достижение является открытым).

**Топологией** (от греч. «топос» - место) **интегральной микросхемы** (далее – топология ИМС) является зафиксированное на материальном носителе

пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Интегральная микросхема представляет собой многослойную пластину, именуемую «кристалл», с обеих сторон и внутри которой располагаются различные взаимосвязанные между собой неподвижные элементы (транзисторы и т.д.), которые обеспечивают работу электронного оборудования. В качестве материальных носителей могут выступать как непосредственно ИМС, так и их чертежи.

Правовой охране подлежат только оригинальные топологии ИМС, т.е. созданные в результате творческой деятельности автора и неизвестные в области разработки ИМС на дату создания.

Субъектами прав на топологии ИМС выступают авторы топологий и их правопреемники. В качестве автора признается гражданин, творческим трудом которого создана топология. Граждане, создавшие топологию совместным творческим трудом, признаются соавторами. В качестве правопреемников автора могут выступать: работодатель автора (в случае создания служебной топологии); заказчик (контрагент автора по договору заказа, договору подряда, либо по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ); иные правопреемники (например, получающие права на топологию по договорам о распоряжении этими правами и др.).

Государственная регистрация топологий ИМС проводится Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Таким органом является патентное ведомство России – Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент). По итогам экспертизы, Роспатент осуществляет государственную регистрацию топологии и выдает свидетельство. Срок действия исключительного права на топологию составляет десять лет. По истечении срока действия этого права топология переходит в общественное достояние, т.е. может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

**Секретом производства (ноу-хау)** признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе, о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны. Законодатель признает термины «секрет производства» и «ноу-хау» (от англ. know-how – знать как или чуть полнее – know-how do it – знать, как это сделать) синонимами. В настоящее время отношения, связанные с секретами производства, регламентируются нормами Гражданского кодекса и нормами Федерального закона «О коммерческой тайне».

Как уже отмечалось, к секретам производства могут быть отнесены любые сведения, однако, для того, чтобы они стали охраноспособными, необходимо

наличие нескольких признаков. Во-первых, сведения должны обладать действительной или потенциальной коммерческой ценностью, т.е. они должны представлять интерес не только для их обладателя, но и для иных субъектов, и, как следствие, потенциально могут стать предметом гражданского оборота. Во-вторых, сведения должны быть неизвестны третьим лицам. В-третьих, необходимо наличие причинной связи между неизвестностью информации третьим лицам и ее действительной или потенциальной коммерческой ценностью, иными словами, ценные и полезные сведения, известные третьим лицам, не могут быть признаны секретами производства. В-четвертых, у третьих лиц должны отсутствовать законные основания для свободного доступа к таким сведениям. В-пятых, в отношении указанных сведений ее обладателем должен быть введен режим коммерческой тайны.

Определенные сведения не могут составлять коммерческую тайну. К ним, в частности, относятся: сведения, содержащиеся в учредительных документах юридического лица и документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры; сведения о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов; сведения о загрязнении окружающей среды, о состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом.

Исключительные права на секреты производства может иметь любое лицо, обладающее такими секретами. Более того, лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателем секрета производства, также приобретает исключительное право на этот секрет производства. Особенность ноу-хау заключается в отсутствии автора и, как следствие, в отсутствии права авторства на секрет производства.

Свои особенности имеет право на служебный секрет производства, т.е. секрет, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя. Исключительное право на такой секрет производства принадлежит работодателю. Гражданин, которому в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя стал известен секрет производства, обязан сохранять конфиденциальность полученных сведений. Эта обязанность должна соблюдаться вплоть до прекращения действия исключительного права на секрет производства, в противном случае, нарушитель исключительного права на секрет производства обязан возместить причиненные убытки.

Срок охраны прав на секреты производства нормативно не ограничен, и такие права охраняются до тех пор, пока этим сведениям присущи признаки охраноспособности.

## **Вопрос 64. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий**

Указанный институт гражданского права распадается на два субинститута, первый из которых – субинститут прав на средства индивидуализации юридических лиц и предприятий, второй – субинститут прав на средства индивидуализации производимой участниками гражданского оборота продукции, работ, услуг.

Любое юридическое лицо, которое является коммерческой организацией, должно выступать в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, определяемом в его учредительных документах и включаемом в Единый государственный реестр юридических лиц. Легального определения фирменного наименования закон не содержит. **Фирменное наименование** состоит из указания на организационно-правовую форму организации и собственно наименования. Фирменные наименования, в зависимости от характера содержания и наличия (отсутствия) обязанности его избрания могут быть подразделены на полные и сокращенные. Юридическое лицо обязано иметь одно полное фирменное наименование на русском языке; избрание сокращенного фирменного наименования является правом. Также различают фирменные наименования на русском языке и фирменные наименования на иностранном языке (языке народов России). Таким образом, у юридического лица должно быть только одно полное фирменное наименование на русском языке, но, вместе с тем, оно вправе иметь: сокращенное фирменное наименование на русском языке; полное и (или) сокращенное фирменное наименование на иностранных языках и (или) языках народов РФ. По смыслу гражданского законодательства, таких наименований у юридического лица может быть много.

Использование фирменного наименования допускается любым не противоречащим закону способом. Гражданский кодекс определяет лишь примерные направления такого использования – на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Следует отметить, что отказ от реализации права на фирменное наименование не влечет никаких неблагоприятных последствий. Что касается распоряжения правом на фирменное наименование, то оно полностью отсутствует. Кодекс императивно запрещает как отчуждение исключительного права, так и предоставление другому лицу права использования.

Исключительное право на фирменное наименование (право использовать его в качестве средства индивидуализации) возникает с момента внесения записи в ЕГРЮЛ о создании юридического лица и действует, пока существует само лицо.

Помимо фирменных наименований, к первому субинституту института средств индивидуализации можно также отнести нормы об охране **коммерческих обозначений**, служащих для индивидуализации «торговых, промышленных и других предприятий», осуществляющих предпринимательскую деятельность юридических лиц и индивидуальных

предпринимателей. Коммерческие обозначения не подлежат обязательному включению в учредительные документы и в ЕГРЮЛ; исключительное право на них прекращается при неиспользовании их в течение года.

**Товарные знаки и знаки обслуживания** имеют одинаковый правовой режим и отличаются только обозначаемым объектом: товарный знак - это условное обозначение, служащее для индивидуализации определенной группы товаров; в то время, как знак обслуживания – такое же условное обозначение, служащее для индивидуализации определенной группы работ или услуг.

Товарный знак выполняет три функции: индивидуализирующую (различительную); гарантийную и рекламную.

Право на товарный знак (знак обслуживания) удостоверяется свидетельством, выдаваемым на срок 10 лет после прохождения процедуры регистрации, включающую в себя формальную экспертизу и экспертизу по существу. Возможно неоднократное продление срока действия товарного знака.

Товарные знаки (знаки обслуживания) бывают словесные, изобразительные, объемные, комбинированные и даже музыкальные (позывные радиостанций). К словесным обозначениям относятся слова, сочетания букв, имеющие словесный характер, словосочетания, предложения, другие единицы языка, а также их сочетания. Словесные обозначения могут быть взяты из языка и поэтому представлять собой известные всем общеупотребляемые слова, либо быть вымышленными, фантазийными (к примеру, обозначение «Приора» для автомобилей АвтоВАЗа). К изобразительным товарным знакам относятся изображения различных объектов, фигуры любых форм, их комбинации и представляют собой самые различные виды изображений – стилизованные изображения различных объектов (человека, животных и т.д.), реалистичные изображения объектов, фигуры и т.д. Объемными товарными знаками являются трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий, фигур. Комбинированные товарные знаки представляют собой комбинации элементов разного вида – изобразительных, словесных, объемных и т.д. К другим обозначениям, не названным в Гражданском кодексе, но используемым в российской и особенно мировой практике, относятся, например, звуковые, световые, обонятельные обозначения.

В зависимости от числа субъектов, обладающих правом на товарный знак, различают индивидуальные и коллективные товарные знаки. Субъектом права на индивидуальный товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Коллективные товарные знаки регистрируются на имя «объединения лиц».

Основной особенностью средств индивидуализации, по сравнению с иными объектами интеллектуальной собственности, является то, что закон не закрепляет в отношении них личные неимущественные права, а закрепляет только исключительное право использования любым, не запрещенным законом, способом. Главная причина этого заключается в том, что при их создании первостепенным является не творческий элемент, а маркетинговые, рекламные и иные усилия по созданию у потребителей устойчивой ассоциативной связи данных знаков с высоким качеством продукции.

Если в отношении фирменных наименований и коммерческих обозначений установлен запрет на распоряжение правами на них (коммерческое обозначение может передаваться только вместе с обозначаемым предприятием), то правами на товарные знаки и знаки обслуживания правообладатель может распоряжаться (договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор о предоставлении права использования). Сделки с ними подлежат заключению в письменной форме с обязательной государственной регистрацией в Роспатенте.

И, наконец, совершенно необычным и, относительно недавно охраняемым, является **наименование места происхождения товара**. Это обозначение, представляющее собой наименование географического объекта, ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. В качестве примера можно привести белое игристое вино «Шампанское» (вкус обусловлен особенностями климата и почвы провинции Шампань), минеральную воду «Боржоми» (из одноименного города в Грузии), деревянную посуду «Хохлома» (художественные особенности обусловлены навыками жителей деревни Хохлома) и т.д.

Основной особенностью наименования места происхождения товара как средства индивидуализации продукции является возможность принадлежности исключительных прав на них одновременно нескольким лицам – главное, чтобы их предприятия находились в соответствующей местности. При этом, существует две процедуры: регистрации в Роспатенте самих наименований (регистрация бессрочна) и предоставления исключительного права (на срок 10 лет с возможностью продления).

## Вопрос 65. Общая характеристика договора купли-продажи

Договор купли-продажи относится к договорам передачи имущества в собственность. В общей системе договорного права это один из самых распространенных и значимых в российском гражданском праве договоров. Регулируется главой 30 ГК.

Согласно ст.454 ГК *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).*

Договор купли-продажи *двусторонний, возмездный и консенсуальный.*

Существуют следующие **виды** договоров купли-продажи: розничная купля-продажа; поставка; поставка для государственных нужд; контрактация; энергоснабжение; продажа недвижимости; продажа предприятия. Общие положения о купле-продаже применяются не только к отношениям по передаче вещей, но и к продаже ценных бумаг, валютных ценностей, имущественных прав и т.д., если законом не установлены специальные правила.

**Форма договора** подчиняется общим правилам, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом.

**Сторонами договора** являются *продавец и покупатель*, в качестве которых могут выступать любые субъекты гражданского права, наделенные распорядительными полномочиями в отношении объекта договора. Чаще всего *продавцом по договору* купли-продажи выступает собственник вещи (товара), или иное лицо, уполномоченное им или законом на продажу товара.

*Покупателями* по договору купли-продажи могут выступать все субъекты гражданского права, располагающие в каждом конкретном случае необходимыми экономическими и юридическими (например, наличие разрешения) возможностями.

В качестве **предмета договора** купли-продажи в ст.454 ГК называются вещь и определенная денежная сумма - цена данной вещи. Под вещью понимается материально-телесная субстанция, находящаяся в твердом, жидком или газообразном состоянии, выступающая как товар в гражданском обороте (полной или ограниченной оборотоспособности). К вещам, являющимся предметом договора купли-продажи, относятся вещи движимые и недвижимые, делимые и неделимые, потребляемые и непотребляемые, индивидуально-определенные и определенные родовыми признаками, как имеющиеся в наличии к моменту заключения договора, так и «будущие» вещи, т.е. те, которые будут созданы или приобретены продавцом в будущем (п.2 ст.455 ГК).

Согласно ст.454 ГК условия договора считаются согласованными, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Это означает, что именно это условие и является существенным, все остальные – качество товара, его цена могут особо не оговариваться сторонами, поскольку могут быть определены на основе допускаемых законом аналогов. Однако для

отдельных видов договоров купли-продажи установлены требования о необходимости согласования более широкого круга условий.

*Продавец* несет две основные **обязанности**: по передаче товара покупателю и по переносу на покупателя права собственности на продаваемый товар. Во исполнение этих обязанностей продавец обязан передать товар: в срок, установленный договором, а при отсутствии такого срока - в разумный или семидневный срок после заявления соответствующего требования (ст.314 ГК); с принадлежностями и относящимися к нему документами (техпаспорт, сертификат качества, инструкция по эксплуатации и т.п.); свободным от прав и притязаний третьих лиц, за исключением случаев, когда покупатель согласен принять товар, обремененный правами третьих лиц; в согласованном сторонами ассортименте (ст.467-468 ГК); надлежащего качества (соответствующего договору либо пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется); с соблюдением требований о комплектности товара, о комплекте товаров; в соответствующей таре и упаковке.

*У покупателя* имеются две основные **обязанности**: принять товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену товара).

Покупатель обязан принять товар, если у него нет права требования замены товара или отказа от исполнения договора, при этом он должен совершить действия для обеспечения передачи товаров, если иное не предусмотрено законом или договором. Он также обязан оплатить товар по цене, предусмотренной в договоре, а если она не установлена – по цене, определяемой по п.3 ст.424 ГК, т.е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Помимо основных обязанностей продавца и покупателя, в договоре купли-продажи могут предусматриваться и *дополнительные обязанности*, связанные с информацией, касающейся сторон, предмета договора, способов его исполнения, страхования, хранения предмета договора и т.д.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении договора у сторон возникают обязанности по уплате санкций и возмещению причиненных убытков.

**Ответственность продавца** наступает в следующих случаях:

*при отказе передать товар* покупателю (покупатель вправе отказаться от исполнения договора; если речь идет о передаче индивидуально-определенной вещи, покупатель вправе предъявить требование об отобрании вещи, если она не передана третьему лицу);

*при отказе передать принадлежности или документы* на товар (покупатель вправе назначить продавцу разумный срок, по истечении которого вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором);

*при передаче товара, обремененного правами и притязаниями третьих лиц* (покупатель вправе требовать уменьшения покупной цены либо расторжения договора, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать об этом); при предъявлении иска к покупателю об изъятии товара покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле (иначе продавец

освобождается от ответственности, если докажет, что приняв участие в деле, мог бы предотвратить изъятие товара у покупателя);

*при отсуждении товара у покупателя* продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, если не докажет, что покупатель знал или должен был знать об основаниях изъятия товара;

*при отказе от передачи предварительно оплаченного товара* покупатель вправе требовать возврата уплаченной суммы с начислением на неё процентов в соответствии со ст.395 ГК со дня, когда должен быть передан товар;

*при отказе от передачи товара, проданного в кредит (рассрочку)*, покупатель вправе приостановить либо отказаться от исполнения и потребовать возмещения убытков;

*при передаче товара ненадлежащего качества*, если недостатки не были оговорены продавцом, покупатель, по общему правилу, вправе потребовать от продавца по своему выбору соразмерного уменьшения покупной цены, безвозмездного устранения недостатков в разумный срок, возмещения своих расходов по устранению недостатков, а если недостатки существенные (неустранимые, или не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, или проявляются после их устранения) – отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной суммы, потребовать замены товара ненадлежащего качества;

*при передаче некомплектного товара* покупатель вправе потребовать по своему выбору замены некомплектного товара на комплектный либо отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной суммы;

*при нарушении требования о передаче товара в таре и упаковке* покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца затарить или упаковать товар, заменить ненадлежащую тару(упаковку) или предъявить иные требования, вытекающие из передачи товара ненадлежащего качества.

**Ответственность покупателя** наступает в следующих случаях:

если покупатель не принимает или отказывается принять товар продавец вправе потребовать принятия товара и его оплаты или отказаться от исполнения договора;

если покупатель несвоевременно оплатил товар покупатель вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст.395 ГК;

если покупатель не исполнил обязанности по предварительной оплате товара, продавец вправе приостановить исполнение своего обязательства по передаче товара;

если покупатель не исполняет обязанность по оплате товара, проданного в кредит(рассрочку), продавец вправе потребовать возврата неоплаченного товара или оплаты проданного товара, причем, в последнем случае может быть применено правило ст.395 ГК о начислении процентов на просроченную сумму за период с момента, когда товар должен быть оплачен.

## Вопрос 66. Договор розничной купли-продажи

*Договор розничной купли-продажи – это соглашение, в силу которого одна сторона – 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 (ст. 492 ГК).*

*Договор консенсуальный, возмездный, взаимный, публичный.*

*Правовое регулирование отношений с участием покупателя-гражданина, помимо ГК, осуществляется Законом РФ от 07.02.1992 г. «О защите прав потребителей» и иными правовыми актами, принятыми в соответствии с ним.*

Выделяют следующие виды договоров розничной купли-продажи: продажа товаров по образцам (ст. 497 ГК); с использованием автоматов (ст. 498 ГК); с условием принятия товара покупателем в определенный срок (ст. 496 ГК); с условием доставки товара покупателю (ст. 499 ГК); найма-продажи (ст. 501 ГК). Кроме того, по способу продажи можно выделить продажу товаров: путем самообслуживания; с оплатой в кредит; на аукционе; по конкурсу; по договору комиссии; дистанционным путем.

Договор считается заключенным с момента выдачи кассового или товарного чека или иного документа (ст. 493 ГК). Отсутствие документа не лишает покупателя права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его отдельных условий.

**Сторонами** являются продавец и покупатель. В роли *продавца* могут выступать только предприниматель (индивидуальный или коммерческая организация), а *покупателем* выступают субъекты, приобретающие товар для использования не в предпринимательских целях (граждане и юридические лица). Для розничной торговли некоторыми видами товаров продавец и покупатель должны иметь специальные разрешения (например, для продажи алкоголя, для приобретения оружия).

**Предметом договора** может быть любой товар, не изъятый из оборота и предназначенный для бытового личного потребления. Это могут быть вещи, определяемые родными и индивидуальными признаками, как существующие в момент заключения договора, так и находящиеся в процессе производства. При этом реклама, каталоги и описание товаров, содержащие все существенные условия договора и обращенные к неопределенному кругу лиц, признаются публичной офертой.

**Важным условием** договора является его цена. Товар оплачивается покупателем по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора. В определенных случаях применяются цены, устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами, в таких случаях продавец не вправе отступать от них.

**Продавец обязан** передать товар покупателю: в определенном месте; со всеми принадлежностями; со всеми документами, относящимися к товару; в

согласованном количестве и ассортименте; соответствующей комплектности или комплекте; установленного качества; в надлежащей упаковке; свободным от прав третьих лиц. Кроме того, *продавец обязан* предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре (ст. 495 ГК), о предприятии-изготовителе (ст. 9-10 Закона «О защите прав потребителей») и проинформировать его о специальных правилах использования, транспортировки и хранения товаров, опасных для жизни, разработанных его изготовителем (ст. 7 Закона «О защите прав потребителей»).

**Покупатель обязан** оплатить приобретенный товар. Неисполнение покупателем условия о предварительной оплате товара означает его отказ от покупки, санкции не применяются. Неоплата товаров, приобретенных покупателем в кредит, не влечет его обязанности уплачивать проценты за пользование чужими денежными средствами. *Покупатель имеет право* на обмен товара: если недовольственный товар не подошел ему по размеру, форме, габариту, расцветке или комплектации, он вправе в течение 14 дней с момента передачи (если более длительный срок не объявлен продавцом) обменять товар в месте его покупки и иных местах, объявленных продавцом. Если необходимый для обмена товар у продавца отсутствует, покупатель вправе вернуть приобретенный товар и получить уплаченную сумму. Эти требования покупателя могут быть удовлетворены, если товар не был в употреблении, сохранены его потребительские свойства и имеются доказательства приобретения его у данного продавца.

Ответственность продавца наступает за отказ от передачи товара; за продажу товара ненадлежащего качества. В последнем случае независимо от недостатков покупатель вправе требовать по своему выбору:

- замены на доброкачественный товар;
- соразмерного уменьшения покупной цены;
- незамедлительного безвозмездного устранения недостатков;
- возмещения расходов на устранение недостатков.

Кроме того, покупатель вправе отказаться от договора и потребовать возврата уплаченной суммы. В отношении технически сложного товара покупатель может отказаться от договора и потребовать возврата уплаченной суммы или потребовать замены товара с недостатками в течение 15 дней со дня передачи ему товара, по истечении этого срока данные требования могут быть удовлетворены только при обнаружении существенного недостатка товара и нарушении сроков их устранения, препятствующих использованию товара в совокупности более чем 30 дней в течение каждого года гарантийного срока.

Требования о безвозмездном устранении недостатков или возмещении расходов на устранение недостатков могут быть предъявлены и к изготовителю товара. При замене товара продавцу не подлежит возмещению разница между ценой товара, установленной договором, и существующей в момент замены товара. При возврате товара ненадлежащего качества покупатель во всех случаях вправе потребовать возмещения разницы в цене на возвращенный товар.

## Вопрос 67. Договор купли-продажи недвижимости

*По договору купли-продажи недвижимости продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество по передаточному акту и уплатить за него денежную сумму (ст.549-558 ГК).*

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным.

**Правовое регулирование** договора осуществляется помимо норм ГК, Земельным кодексом РФ от 25.10.2001г. № 136-ФЗ, Жилищным кодексом РФ от 29.12.2004г. № 188-ФЗ, федеральным законом от 21.07.1997г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» и другими правовыми актами. Некоторые правовые акты лишь предполагаются быть принятыми. Так, согласно п. 3 ст. 558 ГК особенности купли и продажи жилых помещений, соответствующих условиям отнесения к жилью экономического класса, установленным уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, определяются законом, которого пока нет.

**Предмет договора** – недвижимость, которая характеризуется специфическими чертами: прочная связь с землей, непеременяемость без причинения несоразмерного вреда имуществу (ст.130 ГК). В договоре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче, в т.ч. данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества (адрес, вид объекта, его площадь, назначение, если продается земельный участок – указывается его целевое назначение, например, земли сельскохозяйственного назначения, земли поселений и т.п.). Это существенное условие договора, если эти данные отсутствуют, условие об имуществе считается несогласованным сторонами, а договор – не заключенным.

**Цена недвижимости**, находящейся на земельном участке, включает цену передаваемой с этой недвижимостью части земельного участка или права на неё, если иное не предусмотрено законом или договором. Это существенное условие договора, если стороны письменно не согласовали это условие. договор о продаже недвижимости считается не заключенным.

**Форма договора** – письменная путем составления одного документа, подписанного сторонами (ст. 50 ГК). Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. Переход права собственности по договору подлежит государственной регистрации (ст. 551 ГК). При уклонении одной из сторон от госрегистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о такой регистрации.

**Сторонами** договора являются *продавец и покупатель*, в качестве которых могут выступать любые субъекты гражданского права, включая государство в лице Российской Федерации, её субъектов, а также муниципальные образования.

---

*Продавцом* могут выступать только собственники, все прочие обладатели ограниченного вещного права на недвижимость (право хозяйственного ведения, оперативного управления), а также участники общей совместной собственности (супруги) должны получить согласие собственника либо второго супруга на продажу. Согласие второго супруга требуется и на покупку недвижимости.

*Покупатель* недвижимости одновременно с передачей ему права собственности на недвижимость (здание, сооружение) приобретает и право на земельный участок, который занят недвижимостью. Если продавец не является собственником земельного участка, покупатель приобретает право пользования соответствующим земельным участком на тех же условиях, что и продавец недвижимости.

Исполнение договора осуществляется передаточным актом или иным документом, подписанным обеими сторонами. Если продается жилой дом (его часть) или квартира, в которых проживают лица, сохраняющие право пользования этим жилым помещением, существенным условием договора является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением.

## Вопрос 68. Договор купли-продажи предприятия

*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 (п.1 ст.559 ГК).*

**Предметом договора** является предприятие в целом как имущественный комплекс, который признается недвижимостью. В его состав могут входить все виды движимого и недвижимого имущества, необходимые для его деятельности, а также долги, права требования и т.п.

Если иное не установлено договором, покупателю переходят исключительные права на средства индивидуализации предприятия, продукции, работ и услуг продавца (коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания), а также принадлежащие ему на основании лицензионных договоров права использования таких средств индивидуализации.

Если иное не установлено законом или иным нормативным актом, не подлежат передаче покупателю права продавца, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие определенным видом деятельности.

**Форма договора** - письменная путем составления одного документа, несоблюдение формы влечет недействительность договора.

Право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента государственной регистрации этого права. Если иное не предусмотрено договором продажи предприятия, право собственности на предприятие переходит к покупателю и подлежит государственной регистрации непосредственно после передачи предприятия покупателю.

**Существенными условиями** договора являются состав и стоимость предприятия. В этой связи неотъемлемой частью договора являются следующие документы: акт инвентаризации; бухгалтерский баланс; заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия; перечень всех обязательств (долгов), включаемых в состав предприятия, с указанием всех кредиторов, характера, размера и сроков их требований. Если долги включены в состав предприятия без согласия кредитора, продавец и покупатель несут солидарную ответственность.

Передача предприятия происходит по *передаточному акту*, в котором указываются все данные о составе предприятия и об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, а также сведения о выявленных недостатках переданного имущества и перечень имущества, которое не передано ввиду его утраты. В последних двух случаях у покупателя появляется право требовать уменьшения покупной цены, если право на предъявление иных требований не предусмотрено законом или договором. Аналогичное право возникает у покупателя при передаче ему долгов, которые не были указаны в договоре или передаточном акте. Предприятие считается переданным с момента подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента на покупателя

---

переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия (ст. 563 ГК).

**Продавец обязан:** подготовить предприятие к передаче покупателю и составить передаточный акт; известить письменно своих кредиторов о продаже предприятия, в противном случае продавец несет солидарную ответственность с покупателем; перевести на покупателя право собственности на предприятие и передать предприятие покупателю. В случае получения от покупателя уведомления о недостатках или отсутствии отдельных видов имущества продавец может без промедления заменить или представить их.

**Покупатель вправе** требовать в судебном порядке расторжения или изменения договора и возвращения того, что исполнено сторонами, если установлено, что предприятие ввиду недостатков, за которые продавец отвечает, непригодно для целей, названных в договоре, и эти недостатки не устранены на условиях, в порядке и сроки, установленные нормативными актами или договором, или их устранение невозможно. Однако общие правила о последствиях недействительности сделок (двусторонняя реституция и др.) применяются к этому договору, только если такие последствия существенно нарушают права и охраняемые законом интересы кредиторов продавца и покупателя, других лиц и не противоречат общественным интересам.

## Вопрос 69. Договор поставки товаров

Договор поставки используется в оптовой торговле, из-за чего нередко именуется договором оптовой купли-продажи.

*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 (ст.506 ГК).*

Договор *консенсуальный, взаимный, возмездный.*

Правовое регулирование осуществляется ГК, федеральными законами о поставках товаров для государственных, муниципальных нужд.

ГК предусматривает детализацию порядка заключения договора поставки и подчеркивает, что offerent, получивший от акцептанта не ответ, а предложение о заключении договора на иных условиях (протокол разногласий), должен в течение 30 дней, если иное не установлено законом или соглашением сторон, принять меры по согласованию этих условий или отказаться от заключения договора, в противном случае он обязан возместить другой стороне убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

**Предметом поставки** может быть любой товар, оборот которого не запрещен, как правило, определяемый родовыми признаками, как существующий, так и «будущий». Товар предназначен не для потребления, а для реализации или переработки.

**Цена** не является существенным условием договора.

**Форма договора** может быть устной только, если сторонами являются граждане-предприниматели, а общая стоимость товаров, подлежащих поставке, не превышает десять тысяч рублей, в остальных случаях – *письменная*.

**Срок** является существенным условием договора поставки. Он устанавливается соглашением сторон путем указания конкретной даты либо периода времени. Если поставка осуществляется отдельными партиями, принято говорить о *периодах поставки*, если стороны не определили период поставки, товар поставляется равными партиями ежемесячно. Досрочная поставка может иметь место только с согласия покупателя. При этом досрочно поставленный и принятый покупателем товар засчитывается в счет количества товара, подлежащего поставке в следующем периоде.

Особое внимание уделяется **порядку передачи товара**.

Товар передается путем отгрузки его поставщиком самому покупателю либо указанному им получателю. В последнем случае товар передается получателю на основании отгрузочной разрядки, которая должна быть направлена поставщику. Товар может быть передан в месте нахождения поставщика (выборка), если это предусмотрено договором. Право выбора вида транспорта для доставки товара принадлежит поставщику. Многооборотная тара и средства пакетирования, в которых поступил товар, подлежат возврату

поставщику. При недопоставке товара поставщик обязан восполнить непоставленное количество товара в следующий период. Поставка товара одного наименования в большем количестве, чем предусмотрено договором, не засчитывается в покрытие недопоставки товаров другого наименования и подлежит восполнению.

**Стороны** в договоре – поставщик (коммерческая организация либо индивидуальный предприниматель, производитель, оптовый продавец) и покупатель (предприниматель либо государство или муниципалитет в лице соответствующих органов).

**Поставщик обязан:** передать товары в обусловленный срок; восполнить недопоставку в следующий период; вывезти товар, от которого отказался покупатель, принявший его на ответственное хранение; подготовить товар к вывозу и уведомить об этом покупателя, если договором предусмотрена выборка товара; выполнить указание покупателя об отгрузке заказанного им товара получателям; возместить необходимые расходы, понесенные покупателем в связи с принятием товара на ответственное хранение.

**Покупатель** в договоре поставки *обязан:* совершить все действия, обеспечивающие принятие товара, поставленного в соответствии с договором; осмотреть принятые товары, проверить их количество и качество, при выявлении несоответствия или недостатков, немедленно письменно уведомить поставщика; в случае получения товаров от транспортной организации проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах; в случае отказа от переданного поставщиком товара принять его на ответственное хранение, о чем и незамедлительно уведомить поставщика; оплатить поставленные товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором.

Основаниями одностороннего отказа от исполнения договора поставки или его изменения являются существенные нарушения договора другой стороной (для покупателя - поставка товаров ненадлежащего качества, неоднократное нарушение сроков поставки, для поставщика - неоднократная просрочка платежа, неоднократная невыборка товаров). При этом договор считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны, если иной срок не предусмотрен в уведомлении или договоре.

**Ответственность сторон** во многом определяется характером поставки как разновидности договора купли-продажи. Так, при поставке *товара ненадлежащего качества*, покупатель имеет те же права, что и в договоре купли-продажи (ст.475 ГК), однако поставщик может избежать негативных для себя последствий, если после уведомления покупателя о недостатках без промедления заменит товарами надлежащего качества. Покупатель также вправе в разумный срок требовать замены недоброкачественного товара, возвращенного потребителем, если иное не предусмотрено договором. При *недопоставке* и невосполнении её после заявления покупателем соответствующего требования поставщику он вправе приобрести недопоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех

разумных и необходимых расходов. При недопоставке или просрочке поставки применяется *законная или договорная неустойка*, взыскиваемая с поставщика до фактического исполнения им своей обязанности восполнить недопоставленное количество в последующих периодах поставки, если иное не установлено законом или договором. *Исчисление убытков* при расторжении договора производится по правилам ст.524 ГК, которая допускает при нарушении обязательства купить(покупатель) товары у другого продавца по более низкой цене или продать(поставщик) товары другому покупателю по более низкой цене, чем было предусмотрено договором. Добросовестная сторона вправе потребовать от контрагента, нарушившего обязательство, возмещения убытков в виде разницы между ценой договора и ценой по совершенной взамен сделке, однако цена должна быть разумной. Взыскание этих убытков не освобождает сторону, не исполнившую или ненадлежаще исполнившую обязательство, от возмещения иных убытков, взыскиваемых по общим правилам ГК (ст.15 ГК).

## **Вопрос 70. Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд**

*Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (п.1 ст. 525 ГК).*

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки, если иное не предусмотрено ГК (п.2 ст. 525 ГК).

Правовое регулирование поставки товаров для государственных и муниципальных нужд регулируется также специальными федеральными законами: от 13.12.1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд», от 29.12.1994 № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве», от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе», от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ-44), причем, согласно ч.1 ст.1 ФЗ-44 нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать ФЗ-44.

В этой связи при заключении данного договора сначала действуют специальные правила, если вопросы ими не урегулированы, – вступают в действие положения договора поставки, далее – положения договора купли-продажи.

**Государственными или муниципальными нуждами** признаются определяемые в установленном законом порядке потребности РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, обеспечиваемые за счет средств соответствующего бюджета или внебюджетных источников финансирования.

Поставка осуществляется в целях поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности страны, реализации федеральных, региональных и муниципальных целевых программ и др.

**Государственный (муниципальный) контракт** (далее – контракт), договор поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, отличаются от других договоров поставки тремя основными моментами: 1) целью продажи и приобретения товаров; 2) участием в поставках государственных или муниципальных заказчиков или уполномоченных ими лиц; 3) оплатой товара, осуществляемой за счет средств соответствующего бюджета и внебюджетных источников. Заказчики при осуществлении закупок используют *конкурентные способы определения поставщиков* или *осуществляют закупки у единственного поставщика*.

**Конкурентными способами определения поставщиков** являются конкурсы, аукционы (в том числе аукцион в электронной форме), запрос котировок, запрос предложений. Эта специальная процедура именуется

осуществлением закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд. По результатам процедуры в зависимости от того, нужды какого участника гражданско-правовых отношений удовлетворяются заключением договора, различают государственный и муниципальный контракт.

*Государственный контракт* - гражданско-правовой договор, заключаемый от имени РФ, субъекта РФ для обеспечения государственных нужд  
*Муниципальный контракт* - гражданско-правовой договор, заключаемый от имени муниципального образования для обеспечения муниципальных нужд

При поставке товаров для государственных (муниципальных) нужд могут использоваться как *простая*, так и *сложная* структура договорных связей.

В первом случае поставка осуществляется поставщиком в соответствии с условиями контракта на поставку товаров для государственных (муниципальных) нужд непосредственно государственному (муниципальному) заказчику либо указанным им получателям без заключения с последним поставщиком каких-либо договоров на поставку товаров для государственных (муниципальных) нужд. Роль договора поставки играет контракт, поскольку он представляет собой договор, заключенный заказчиком от имени РФ, субъекта РФ или муниципального образования в целях обеспечения соответственно государственных или муниципальных нужд.

В этом случае сначала заказчиком или уполномоченным им органом (или юридическим лицом) размещается заказ путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме либо без проведения торгов (запрос котировок у единственного поставщика на товарных биржах). С победителем и заключается контракт.

**При сложной структуре** договорных связей контрактом на поставку товаров для государственных (муниципальных) нужд предусматривается прикрепление государственным (муниципальным) заказчиком поставщика к конкретным покупателям для заключения с ними договоров поставки товаров для государственных (муниципальных) нужд на основании извещения о прикреплении, выдаваемого заказчиком. При заключении таких договоров между поставщиком и покупателями согласовываются условия о количестве и качестве товаров, порядке их доставки и принятии покупателем и т.п.

Когда покупатель и заказчик не совпадают, имеют место и контракт, и договор поставки.

По контракту поставщик (исполнитель) обязуется передать товар государственному (муниципальному) заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленного товара. Проект контракта готовит заказчик, направляет его поставщику, который в 30-дневный срок подписывает его либо составляет протокол разногласий, либо отказывается от его заключения.

Основанием для заключения договора поставки для государственных (муниципальных) нужд является **извещение о прикреплении покупателя** к поставщику, выданное заказчиком поставщику и покупателю в соответствии с контрактом. Поставщик обязан направить покупателю проект договора

поставки не позднее 30 дней со дня получения извещения, если иное не предусмотрено контрактом либо проект не представлен покупателем.

В случае отказа покупателя от товара или от заключения договора заказчик обязан в течение 30 дней со дня получения от поставщика уведомления об этом прикрепить к поставщику другого покупателя либо направить поставщику отгрузочную разрядку с указанием получателя товаров, либо сообщить поставщику о своем согласии принять и оплатить товары.

Исполнение контракта и договора поставки осуществляется по общим правилам, установленным для договора поставки. Оплата товаров осуществляется заказчиком при поставке товаров указанным в отгрузочных разрядках получателям, если иной порядок расчетов не предусмотрен контрактом (п.2 ст. 531 ГК РФ).

При поставке товаров покупателям по договорам поставки оплата производится покупателями по ценам, определяемым в соответствии с контрактом, если иной порядок определения цен и расчетов не предусмотрен контрактом. В таких случаях заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя (ст.532 ГК). Поручительство в данном случае возникает в силу закона, что является исключением из общего правила о договорной природе поручительства.

**Ответственность сторон** наступает вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения контракта или договора поставки, а также вследствие расторжения контракта. Виды ответственности: возмещение убытков (особенность в том, что убытки возмещаются заказчиком, если иное не предусмотрено законом или контрактом); взыскание договорной неустойки (штрафа, пени); взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами в случае нарушения денежных обязательств; отказ стороны от исполнения договора, возврат недоброкачественного или некомплектного товара; приобретение товара покупателем у другого лица в случае его недопоставки; принуждение покупателя к оплате невыбранного им товара и др.

## Вопрос 71. Договор энергоснабжения

*Договором энергоснабжения признается договор, по которому 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 (ст.539 ГК РФ).*

*Консенсуальный, возмездный, двусторонний, публичный. При заключении с абонентом—гражданином является договором присоединения.*

**Предмет** договора - действия энергоснабжающей организации по подаче энергии через присоединенную сеть на энергоустановку абонента. Товаром является энергия, которая в отличие от вещей представляет собой определенное свойство материи – способность производить полезную работу. Энергия обладает особыми физическими свойствами: проявление ее существования в момент ее потребления; невозможность определить ее наличие без специальных приборов; необходимость принятия специальных мер безопасности. Передача иных вещей через присоединенную сеть (воды, газа) регулируется договором поставки.

### **Стороны договора.**

**Энергоснабжающая организация** – коммерческая организация, производящая либо закупающая энергию и осуществляющая продажу потребителям. **Абонент** – граждане или юридические лица, использующие электрическую или тепловую энергию. **Субабонент** – потребитель, непосредственно присоединенный к электрическим (тепловым) сетям абонента и имеющий с ним *договор на пользование электрической (тепловой) энергией*.

**Форма и порядок заключения.** Абонент – физическое лицо считается заключившим договор с момента первого фактического подключения к присоединенной сети. Абонент – юридическое лицо, при заключении договора должен располагать энергопринимающим устройством, а также обеспечить учет потребления энергии.

К **существенным условиям** договора относятся: количество и качество энергии (характеризующие его предмет); режим потребления энергии; цена; условия по обеспечению содержания и безопасной эксплуатации сетей, приборов и оборудования.

### **Содержание договора. Энергоснабжающая организация обязана:**

1. предоставить возможность использования потребителем энергии из ее сети в обусловленных договором пределах. Гражданин – абонент использует энергию в необходимом ему количестве (п.3 ст. 541 ГК). Юридические лица вправе потреблять энергию в количестве, предусмотренном договором, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество потребленной энергии определяется в соответствии с данными учета. В

договоре определяются: количество киловатт-часов; величина мощности электроустановки абонента.

2. предоставлять энергию непрерывно, путем поддержания напряжения и тока в сети. Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии (п.2 и 3 ст. 546 ГК) могут иметь место только по соглашению сторон, за исключением трех случаев:

- с предварительного уведомления абонента при угрозе аварии или создании угрозы жизни или безопасности граждан;
- без согласования с абонентом, но при условии его немедленного уведомления в случае необходимости предотвращения или ликвидации аварии в системе самой энергоснабжающей организации;
- без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с предупреждением, в случае нарушения обязательств по оплате энергии.

3. отпускать энергию соответствующего качества (напряжения и частоты тока; температуры горячей воды). В случае нарушений условий о качестве может быть составлен акт, применены меры ответственности (ст. 547 ГК РФ). Абонент вправе отказаться от оплаты некачественной энергии;

4. в случаях, когда абонентом выступает **гражданин**, обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность электрических сетей, а также приборов учета потребления энергии

#### **Обязанность абонента:**

1. осуществить оплату принятой им энергии по ценам, регулируемым государством. Энергоснабжающие организации производят расчеты с потребителями, кроме населения и бюджетных организаций, в безакцептном порядке;

2. соблюдать предусмотренный договором режим потребления;

3. обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых приборов и оборудования.

**Изменение и расторжение договора.** Гражданин вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке с обязательным уведомлением энергоснабжающей организации и полной оплаты. Когда абонентом является юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке только при неоднократном нарушении абонентом сроков оплаты. *Исключается односторонне расторжение договора* по инициативе энергоснабжающей организации в случаях, когда абонентами являются стратегические организации, обеспечивающие безопасность государства.

**Ответственность энергоснабжающей организации и абонента** носит ограниченный характер в виде возмещения реального ущерба.

Энергоснабжающая организация в случаях перерыва в подаче энергии абоненту в результате регулирования энергии, осуществленного на основании закона или иных правовых актов, отвечает при наличии вины. В остальных случаях несет безвиновную ответственность. Абонент за нарушение денежного обязательства обязан уплатить проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

## Вопрос 72. Договор контрактации

*По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (п.1 ст.535 ГК).*

Правовое регулирование осуществляется помимо § 5 гл.30 ГК, правилами о договоре поставки (ст.ст.506-524), при отсутствии таковых – общие положения о купле-продаже, а в соответствующих случаях - о поставке товаров для государственных нужд (ст.ст.525-534) и федеральным законом от 02.12.1994г. № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд».

*Договор консенсуальный, взаимный, возмездный.*

**Предметом договора** является только сельскохозяйственная продукция (в том числе животноводческая), определяемая родовыми признаками и имеющая две особенности: зависит от природных факторов – погоды, нашествия вредителей, инфекционных заболеваний; в момент заключения договора она ещё не существует, её необходимо произвести.

*Целью закупок* являются: последующая переработка продукции или продажа её или помещение её на хранение в государственный фонд.

*Цена* договора определяется правилами договора купли-продажи, не является существенным условием договора.

*Срок* договора как и в договоре поставки, относится к существенным условиям договора.

**Форма договора** только письменная, порядок заключения договора и разрешения разногласий аналогичен договору поставки.

**Стороны в договоре** – производитель сельскохозяйственной продукции и заготовитель. Производителем может быть как индивидуальный предприниматель, так и юридическое лицо, ведущие сельскохозяйственное производство. Производителем может быть и гражданин, производящий сельскохозяйственную продукцию на приусадебном, садово-огородном или дачном участках. Заготовителями могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие юридические лица, а также государственные и муниципальные заказчики и уполномоченные ими органы.

*Производитель* сельскохозяйственной продукции обязан: произвести продукцию в согласованном сторонами ассортименте; передать заготовителю выращенную(произведенную) сельскохозяйственную продукцию в количестве, предусмотренном договором; передать продукцию заготовителю в обусловленный договором срок.

*Заготовитель обязан:* принять продукцию по месту её нахождения и обеспечить её вывоз, если иное не предусмотрено договором; если договором предусмотрено принятие сельскохозяйственной продукции в месте нахождения заготовителя или ином указанном им месте, заготовитель не вправе отказаться от своевременно переданной ему продукции, соответствующей условиям договора; оплатить принятую продукцию; если заготовитель осуществляет

---

переработку сельскохозяйственной продукции, он обязан вернуть производителю по его требованию за согласованную плату отходы от переработки, если это предусмотрено договором.

**Ответственность сторон** строится на учете специфики сельскохозяйственного производства, поэтому производитель сельскохозяйственной продукции, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство, несет ответственность лишь при наличии его вины (ст. 538 ГК). Заготовитель же отвечает на общих основаниях и освобождается от ответственности только в том случае, если невозможность надлежащего исполнения им обязательства возникла вследствие непреодолимой силы. Исключением является государственный заказчик по договору закупки сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, который несет ответственность, как и производитель, только при наличии вины.

### Вопрос 73. Договор мены

*По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п.1 ст.567 ГК).*

Правовое регулирование договора осуществляется правилами о купле-продаже, если это не противоречит гл.31 ГК и существу мены.

*Договор консенсуальный, взаимный, возмездный.*

**Предметом договора** мены могут быть товары, свободные от обременения, а также имущественные права. Обмениваемые товары предполагаются равноценными, если в договоре не содержится специального положения о цене данного товара. Если обмениваемые товары неравноценны, то на одной из сторон лежит обязанность оплатить разницу в ценах. Право собственности на обмениваемые товары переходит сторонам одновременно после того, как обязательства по передаче товаров исполнены обеими сторонами.

**Срок** договора определяется сторонами. Если обмен товарами не является одномоментным и сроки передачи товаров не совпадают, более позднее исполнение признается встречным обязательством, что дает право последнему исполнителю отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков, если ранний исполнитель не исполняет своих обязанностей или имеют место обстоятельства, очевидно свидетельствующие о том, что обязательство не будет исполнено.

**Форма договора** письменная, за исключением двух случаев, когда допускается устная форма: при заключении договора: между гражданами на сумму менее десяти тысяч рублей; между всеми субъектами, если договор исполняется при его заключении.

**Права и обязанности сторон** одинаковы: каждая сторона признается продавцом товара, который она обязуется передать и покупателем товара, который она обязуется принять, поэтому каждая сторона обязана передать товар в собственность другой стороне и нести расходы по передаче и принятию товаров.

**Ответственность сторон** определяется нормами договора купли-продажи, поэтому при передаче товара с недостатками у принимающей стороны появляется право требовать замены товара на доброкачественный товар, соразмерного уменьшения цены, устранения недостатков и др. При изъятии товара третьим лицом потерпевшая сторона вправе потребовать от другой возврата товара, полученного ею при обмене, и возмещения убытков.

## Вопрос 74. Договор дарения

*По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п.1 ст.572 ГК).*

Разновидностью договора дарения является *договор пожертвования*, т.е. передача вещи или права в общепользовательных целях (ст.582 ГК).

Правовое регулирование осуществляется (гл.32 ГК), а также рядом других федеральных законов: например, законом от 11.08.1995г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях», законом от 30.12.2006г. № 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций», законом от 23.08.1996г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» и др.

*Договор безвозмездный*, может быть как *реальным*, так и *консенсуальным* (на что указывают слова: «обязуется передать»), *одностороннеобязывающим*. Консенсуальный договор может быть *условным*, т.е. содержать отлагательное либо отменительное условие.

**Форма договора** зависит от его вида. Реальный договор (сопровождаемый передачей дара) может быть совершен устно, кроме случаев, когда дарение должно быть письменным. Передачей дара является вручение дара, к нему приравнивается символическая передача (вручение ключей), либо вручение правоустанавливающих документов. Письменная форма должна соблюдаться, если дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает три тысячи руб., если договор содержит обещание дарения в будущем (при этом договор будет считаться заключенным, если соблюдена форма и указан конкретный предмет дарения), если осуществляется дарение недвижимого имущества. В последнем случае дарение должно пройти государственную регистрацию. Договор считается заключенным в момент передачи вещи (реальный договор); в момент подписания договора (консенсуальный договор); в момент государственной регистрации (если договор подлежит государственной регистрации).

**Предметом договора** могут быть как вещи, так и имущественные права: право требования (к себе, к третьим лицам), а также освобождение от обязанности (путем прощения долга одаряемого, перевода долга одаряемого на дарителя или исполнения дарителем обязанности одаряемого).

**Стороны** в договоре называются даритель (в договоре пожертвования – жертвователь или благотворитель) и одаряемый (в договоре пожертвования – благополучатель).

В качестве сторон могут выступать не все субъекты гражданского права. Государство может быть одаряемым только в договоре пожертвования, а коммерческие организации не могут быть ни дарителями, ни одаряемыми. Кроме того, даритель должен иметь вещное право на передаваемую вещь; быть дееспособным; получить согласие на дарение от определенных лиц (если

юридическое лицо владеет вещью на праве хозяйственного ведения или оперативного управления – необходимо получить согласие её собственника, согласие не требуется только при дарении обычных подарков; супруг - согласие другого супруга; малолетние в возрасте от 6 до 14 лет – согласие на дарение мелких подарков от своих законных представителей; несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет – согласие в письменной форме от родителей или попечителей /кроме мелких подарков/).

При наличии встречного предоставления договор не признается дарением.

ГК предусматривает случаи запрета дарения.

Так, **не допускается дарение**, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трех тысяч рублей: 1) от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законными представителями; 2) работникам образовательных организаций, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги, и аналогичных организаций, в том числе организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан; 3) лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, муниципальные должности, государственным служащим, муниципальным служащим, служащим Банка России в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей; 4) в отношениях между коммерческими организациями.

Запрет на дарение лицам, замещающим государственные должности РФ, государственные должности субъектов РФ, муниципальные должности, государственным служащим, муниципальным служащим, служащим Банка России, не распространяется на случаи дарения в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными мероприятиями. Подарки, которые получены лицами, замещающими государственные должности РФ, государственные должности субъектов РФ, муниципальные должности, государственным служащими, муниципальными служащими, служащими Банка России и стоимость которых превышает три тысячи рублей, признаются соответственно федеральной собственностью, собственностью субъекта РФ или муниципальной собственностью и передаются служащим по акту в орган, в котором указанное лицо замещает должность.

**Обязанности дарителя** сводятся к следующему: передать дар (эта обязанность переходит к правопреемникам дарителя в консенсуальном договоре, но не распространяется на договоры пожертвования); сообщить одаряемому о недостатках даримой вещи; определить назначение использования дара в договоре пожертвования.

**Даритель вправе отменить дарение**, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения.

В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя.

Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты.

По требованию заинтересованного лица суд может отменить дарение, совершенное индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений закона о несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествующих объявлению такого лица несостоятельным (банкротом).

В договоре дарения может быть обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого.

В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения.

Кроме отмены дарения, возможен **отказ от исполнения** консенсуального договора дарения. Основанием для отказа могут служить те же причины, что и для отмены. Кроме того, даритель может отказаться, если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменилось настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни. Отказ дарителя от исполнения договора дарения не дает одаряемому права требовать возмещения убытков.

Для **пожертвования** характерна множественность субъектов-благополучателей: ими могут быть граждане, лечебные, воспитательные учреждения, учреждения социальной защиты и другие аналогичные учреждения, благотворительные, научные и образовательные организации, фонды, музеи и другие учреждения культуры, общественные и религиозные организации, иные некоммерческие организации в соответствии с законом, а также государство и другие субъекты гражданского права, указанные в ст.124 ГК (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования).

Поскольку пожертвование означает дарение вещи или права в общепользовных целях, на юридическое лицо, получившее дар, возлагается обязанность вести его обособленный учет. Если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится вследствие изменившихся обстоятельств невозможным, оно может быть использовано по другому назначению лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица - жертвователя по решению суда. Использование имущества не по назначению – основание для отмены пожертвования.

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара, отказаться от него. В этом случае договор считается расторгнутым. Если договор заключен в письменной форме, то отказ от дара также должен быть совершен в письменной форме.

**Ответственность сторон** по договору выражается в следующем.

*Даритель отвечает* за вред, причиненный подаренной вещью одаряемому, при условии, что недостатки, возникшие до передачи ему вещи, не являются явными, а даритель не предупредил о них одаряемого. Вред подлежит возмещению при наличии вины дарителя.

*Одаряемый отвечает:* за убытки (реальный ущерб), причиненные дарителю своим отказом от принятия дара в том случае, если договор был заключен в письменной форме; за ненадлежащее обращение с вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, - влечет возврат подаренной вещи дарителю; за использование имущества по другому назначению или изменение назначения без согласия жертвователя – влечет отмену пожертвования.

## Вопрос 75. Договор ренты

*По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.*

Договор можно охарактеризовать как *реальный, возмездный, алеаторный*.

Предусматриваются два вида ренты: **постоянная и пожизненная**, разновидностью которой является пожизненное содержание гражданина с иждивением.

Различия в видах ренты зависят от того, безвозмездно ли было передано имущество плательщику ренты. Если имущество передается за плату, к рентным отношениям применяются правила о купле-продаже, если бесплатно – правила о договоре дарения, поскольку иное не установлено гл.33 ГК и не противоречит существу ренты.

**Предметом договора** ренты может быть любое имущество, в том числе денежная сумма, которое передается под выплату ренты. Рента является обременением, поэтому при передаче под выплату ренты недвижимости получатель ренты приобретает право залогодержателя на переданное имущество. В случае отчуждения недвижимого имущества, обремененного рентой, обязательства по договору ренты переходят на приобретателя имущества.

**Срок договора** ренты: он может быть бессрочным (в договоре постоянной ренты), может измеряться длиной жизни получателя ренты. Неопределенность срока договора не позволяет при его заключении определить всю сумму ренты, которая будет выплачена. В этой связи договор относят к рисковому, то есть – **алеаторным**.

Договор ренты подлежит **обязательному нотариальному удостоверению**, а если предметом является недвижимое имущество, обязательна **государственная регистрация**. Моментом заключения договора является передача движимой вещи либо государственная регистрация договора при передаче недвижимости под выплату ренты.

Получателем ренты по договору постоянной ренты может быть не только гражданин, но и некоммерческое юридическое лицо, если это не противоречит закону и целям деятельности данного юридического лица. Право получения ренты может переходить наследникам или правопреемникам, а также в порядке уступки права требования. Рента может иметь любую **форму**: денежную, вещевую, в виде услуг, работ, но всегда должна иметь денежное выражение, иначе договор будет признан недействительным.

**Плательщик ренты обязан**: выплачивать ренту постоянно в полном размере даже в случае гибели имущества, переданного ему безвозмездно; уплачивать проценты, установленные договором либо по ст. 395 ГК РФ за просрочку выплаты ренты; нести риск случайной гибели имущества или случайного повреждения его, если оно передано бесплатно.

**Получатель ренты вправе:** требовать от плательщика выплаты ренты; передавать другому лицу свое право на получение ренты при жизни путем уступки требования, а после смерти получателя ренты это право переходит по наследству; требовать от плательщика выкупа ренты при ненадлежащем исполнении им договора, а также в ряде случаев и при надлежащем исполнении им договора: когда, например, полученное им под ренту имущество перешло к нескольким лицам в общее пользование либо разделено между ними, а также в случае, когда плательщик признан неплатежеспособным.

**Прекращение договора** возможно по общим основаниям для всех договоров, а также в случае требования получателя выкупить ренту или требования плательщика прекратить договор из-за случайной гибели имущества, переданного под выплату ренты.

**Получателем пожизненной ренты может быть только гражданин.** Рента выплачивается только в виде денег и выплачивается по окончании каждого календарного месяца, если иное не предусмотрено договором. Размер пожизненной ренты, установленный договором, предусматривающим отчуждение имущества бесплатно, в расчете на месяц должен быть не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ по месту нахождения имущества, являющегося предметом договора пожизненной ренты

**Получатель пожизненной ренты вправе:** требовать от плательщика выплаты ренты своевременно и в полном размере; получить долю умершего получателя ренты (содольщика), если изначально получателей ренты было несколько; требовать от плательщика в случае ненадлежащего исполнения им договора возврата имущества, переданного под выплату ренты с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты, и ли выкупа имущества по правилам, установленным для выкупной цены постоянной ренты либо расторжения договора и возмещения убытков. Право на получение пожизненной ренты не переходит по наследству и не может передаваться уступкой права требования при жизни получателя ренты.

**Пожизненное содержание с иждивением** имеет следующие отличительные черты: предметом является только недвижимость; в договоре определяется стоимость всего содержания с иждивением; минимальный размер ренты равен величине прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ; предусматривается предоставление содержания в натуре (обеспечение бытовых потребностей, уход за получателем ренты; может предусматриваться оплата ритуальных услуг), но может быть предусмотрена возможность замены содержания в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах; плательщик вправе распоряжаться имуществом, т.е. отчуждать его, сдавать в залог, аренду и т.п. только с согласия получателя ренты; получатель ренты может потребовать прекращения договора в связи с существенным нарушением плательщиком своих обязанностей и возврата переданной недвижимости без зачета уже произведенных расходов, связанных с содержанием получателя ренты.

## Вопрос 76. Общая характеристика договора аренды

Договор аренды (имущественного найма), также как и договор найма жилого помещения и договор ссуды относится к договорам о передаче имущества в пользование.

*По договору аренды арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.*

Договор аренды является *консенсуальным, возмездным, взаимным и срочным.*

**Разновидностью договора аренды** являются договоры проката, аренды транспортных средств, аренды здания или сооружения, аренды предприятия, финансовой аренды.

**Условие о предмете** – единственное существенное условие оговора аренды. Для договора аренды здания или сооружения, аренды предприятия существенным условием в силу прямого указания закона служит, кроме того, условие об арендной плате. Предметом договора аренды служит индивидуально-определенное имущество, которое не теряет своих натуральных свойств в процессе его использования (т.е. непотребляемые вещи) – земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и т.п. Предмет договора аренды должен считаться установленным, если содержание договора позволяет определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве объекта аренды.

**Арендодателем вправе выступать** любое физическое или юридическое лицо, являющееся собственником имущества, а также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду. Для отдельных видов аренды ГК РФ установлены ограничения, относящиеся к субъектному составу. Так, в договоре бытового проката на стороне арендодателя выступает только предприниматель.

**Арендаторами по договору аренды**, по общему правилу, выступают любые физические и юридические лица. Вместе с тем для некоторых видов аренды ГК РФ установлены исключения из этого правила. Например, арендатором при аренде предприятия может быть только лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью.

**Форма отдельных видов договора** аренды устанавливается в законодательстве. В письменной форме должны совершаться договоры проката, а для договора аренды зданий и сооружений, договора аренды предприятия допустима, лишь письменная форма путем составления единого документа, подписанного обеими сторонами, если же такой договор заключён на срок не менее одного года, то от подлежит государственной регистрации.

**Арендная плата** устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей, как правило в денежной форме, но может предусматривать и иное встречное представление.

Договор аренды может быть заключен как на определенный, так и на

неопределенный **срок**. При заключении договора на неопределенный срок предполагается право каждой из сторон в любое время в одностороннем порядке отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимости – за три месяца.

**Основная обязанность арендодателя** заключается в предоставлении предусмотренного договором имущества арендатору. При этом арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. На арендодателя возлагается обязанность предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество. Ее неисполнение арендодателем дает право арендатору требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

Обязанность арендатора состоит в пользовании арендованным имуществом согласно условиям договора, а если таковые в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества.

**Арендатор вправе** с согласия арендодателя передать полученное имущество в субаренду, которая по своей правовой природе является также договором аренды. В субаренду может быть сдано имущество в целом или в части, на весь срок аренды или на меньший период.

По общему правилу, арендодатель **несёт расходы** по капитальному ремонту имущества, а арендатор производит за свой счет текущий ремонт и несёт расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды.

**Одностороннее расторжение договора аренды** допускается, как правило, по решению суда. Основанием для расторжения являются нарушение договора как со стороны арендатора, так и арендодателя, в частности, **когда арендатор:**

- пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- существенно ухудшает имущество;
- более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- не производит капитального ремонта в случае возложения на него такой обязанности;

**а арендодатель:**

- не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;
- сданное в аренду имущество имеет препятствующие его использованию недостатки, за которые отвечает арендодатель;
- арендодатель не выполняет обязанности по капитальному ремонту;
- имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования.

Договором аренды могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя или

арендатора.

Особым случаем прекращения договора аренды является **выкуп арендованного имущества** арендатором как по истечении срока аренды, так и до его окончания при условии внесения арендатором всей обусловленной суммы. Условие о выкупе арендованного имущества может быть предусмотрено как законом, так и договором.

**Ответственность сторон** по договору аренды является полной и строится по общим правилам гражданского права. Наряду со взысканием убытков ответственность за нарушение условий договора аренды может выражаться и в уплате неустойки (как правило, договорной). В изъятие из общего правила о зачетном характере неустойки установлено положение о штрафной неустойке для случаев, когда в договоре предусмотрена неустойка за несвоевременный возврат арендованного имущества. Впрочем, соглашением сторон это правило может быть изменено. При возложении на арендатора ответственности за просрочку внесения арендной платы следует иметь в виду возможность взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

## Вопрос 77. Договор проката

*По договору проката арендодатель, сдающий имущество в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.*

Особенностью договора проката является его *публичный характер*, что означает распространение на него правил ст. 426 ГК РФ.

**Арендодателем** по договору проката может быть только лицо (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель), осуществляющее постоянную предпринимательскую деятельность по сдаче имущества в аренду.

**Предметом договора** проката могут быть только движимые непотребляемые вещи, используемые преимущественно для потребительских целей (например, предметы домашнего обихода, бытовая техника, музыкальные инструменты и др.). Но напрокат могут сдаваться и вещи, не предназначенные для бытового использования, если это предусмотрено договором или вытекает из существа обязательства: приборы, оборудование, другие технические средства.

**Арендная плата** по договору проката устанавливается только в виде платежей в твердой сумме. В отношении договора проката устанавливается максимальный (предельный) срок – один год. Если срок договора превышает предельный, то он будет считаться заключенным на один год. Для договора проката в п. 2 ст. 626 ГК РФ предусматривается обязательная письменная форма.

По договору проката **арендодатель обязан** предоставить имущество во владение и пользование. Сдаваемая напрокат вещь должна быть передана арендатору в сроки, предусмотренные в договоре. Исправность передаваемого имущества проверяется арендодателем в присутствии арендатора. Кроме того, на арендодателя возлагается обязанность по предоставлению арендатору необходимой и достоверной информации о сдаваемой вещи путем ознакомления его с правилами эксплуатации имущества либо выдачи письменных инструкций о пользовании имуществом.

Арендодатель по договору проката несет обязанность по производству не только капитального ремонта сданного в прокат имущества, но и текущего, что обусловлено прежде всего отсутствием у арендатора особых знаний и технических средств, требующихся для его проведения.

Пользование арендованным имуществом должно осуществляться лично арендатором, так как на удовлетворение его потребностей нацелен договор. В ГК РФ установлен императивный запрет на передачу вещей третьим лицам независимо от правовых оснований. Не допускаются сдача имущества в субаренду, передача прав и обязанностей по договору другому лицу, предоставление в безвозмездное пользование, залог арендных прав и внесение их в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества и общества или паевого взноса в производственные кооперативы.

---

В случае обнаружения недостатков в имуществе, полностью или частично препятствующих его использованию, арендодатель по заявлению арендатора обязан в течение 10 дней принять меры к их устранению. Он вправе по своему усмотрению либо безвозмездно их устранить на месте, либо заменить данное имущество аналогичным, находящимся в надлежащем состоянии (п. 1 ст. 629 ГК).

Если арендодатель докажет, что недостатки возникли вследствие нарушения арендатором правил эксплуатации и содержания арендованного имущества, то на последнего возлагается обязанность по возмещению расходов арендодателя на ремонт и транспортировку имущества. При приведении арендатором объекта аренды в полную непригодность арендодатель вправе требовать от арендатора возмещения убытков.

Особенность **досрочного расторжения договора** проката заключается в том, что арендатор вправе в любое время расторгнуть договор, предварительно предупредив об этом арендодателя за 10 дней.

## Вопрос 78. Аренда транспортных средств

Аренда транспортных средств представляет собой один из видов договора аренды, которая может сопровождаться оказанием дополнительно услуг по управлению транспортным средством и его эксплуатации, на основании чего этот договор подразделяется на **два подвида**: аренду транспортного средства с экипажем и аренду транспортного средства без экипажа.

**Предмет договора аренды транспортного средства с экипажем складывается из двух элементов.** Первым из них служит предоставление арендатору своеобразного имущества – транспортного средства. Вторым элементом предмета рассматриваемого договора служит также оказание услуг по управлению транспортным средством и его технической эксплуатацией.

В течение срока действия договора **арендодатель обязан** поддерживать надлежащее состояние сданного в аренду транспортного средства, предоставляя все необходимые материалы и принадлежности и заменяя изношенные части и механизмы, проводя текущий и капитальный ремонт.

Договор аренды транспортного средства с экипажем безотносительно к сроку его действия и его субъектному составу должен быть заключен **в письменной форме**. Несмотря на то, что воздушные и морские суда, суда внутреннего водного плавания относятся к недвижимому имуществу, правило о государственной регистрации договоров аренды недвижимого имущества к аренде транспортных средств с экипажем не применяется.

Предоставление со стороны арендодателя услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства имеет целью обеспечить его нормальное и безопасное использование в соответствии с условиями договора. В соответствии с этой целью транспортное средство должно быть укомплектовано достаточным по численности и квалифицированным экипажем.

**Экипаж** с передачей транспортного средства арендатору оказывается **в двойном подчинении**. Оставаясь работниками арендодателя и по-прежнему подчиняясь ему в вопросах управления и технической эксплуатации, члены экипажа обязаны также подчиняться распоряжениям арендатора, касающимся коммерческой эксплуатации транспортного средства. В частности, это относится к распоряжениям, направленным на обеспечение рентабельности использования арендуемого транспортного средства.

Арендодатель продолжает оставаться работодателем для членов экипажа, а значит – должен выплачивать зарплату, а также нести иные расходы по содержанию транспортного средства. Помимо этого, арендодатель принимает на себя и такую постоянную часть эксплуатационных расходов, как расходы по страхованию транспортного средства, и ответственность за ущерб, который может быть нанесен вследствие его эксплуатации.

В свою очередь, по общему правилу, оплата топлива, смазочных масел и других материалов, расходуемых в процессе эксплуатации, налоги и сборы и т.п. возлагаются на арендатора. Кроме того, **арендатор обязан** своевременно вносить арендную плату .

По общему правилу, арендатор, если договором не предусмотрено другое, вправе без согласия арендодателя сдавать транспортное средство в субаренду. Кроме того, арендатор может без согласия арендодателя заключать иные договоры, касающиеся коммерческой эксплуатации транспортного средства.

Ответственность арендодателя за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, регулируется правилами гл. 59 ГК РФ.

При заключении арендатором договоров коммерческой эксплуатации транспортного средства с третьими лицами он выступает по отношению к ним как перевозчик груза или пассажиров, буксировщик, спасатель и т.п. и несет ответственность перед своими контрагентами по условиям соответствующего договора.

*По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации.*

Правовое регулирование отношений по аренде транспортного средства без экипажа во многом совпадает с арендой транспортного средства с экипажем. К этому договору так же не применяются правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на заключение договора на новый срок.

К аренде транспортного средства без экипажа применяется правило об обязательности **письменной формы** независимо от срока действия договора. Так же, как и при аренде транспорта с экипажем, на данный договор не распространяется правило о государственной регистрации транспортного средства, если оно относится к недвижимому имуществу.

Полный переход к арендатору полномочий владения и пользования транспортным средством предопределяет оплату расходов на его содержание, на арендатора ложится обязанность его капитального и текущего ремонта. Если иное не предусмотрено договором аренды, он несет все расходы по эксплуатации. В этом заключено важное отличие аренды транспортного средства без экипажа от аренды с предоставлением услуг экипажа.

Арендатор может заключить договор субаренды транспортного средства с третьим лицом, предоставляя ему услуги по управлению и технической эксплуатации или субаренды без экипажа без согласия арендодателя. Так же без согласия последнего арендатор вправе от своего имени вступить в иные договорные отношения с третьими лицами.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендатор в соответствии с правилами гл. 59 ГК РФ.

## Вопрос 79. Договор аренды зданий и сооружений

*По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение.*

Договор заключается в **письменной форме** путем составления одного документа, подписанного сторонами. Заключение его посредством обмена средствами письменной связи либо в форме акцепта действиями не допускается. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. Договор аренды зданий или сооружений подлежит **государственной регистрации**, если он заключен на срок не менее одного года.

**Существенными условиями** договора аренды зданий и сооружений являются условия о предмете договора и о размере арендной платы.

**Предметом договора** служат здания и сооружения (их части), т.е. такая, обладающая особой ценностью и значимостью, разновидность недвижимости, которая неразрывно связана с земельным участком, занятым этой недвижимостью и необходимым для ее использования. Описание объектов производится на основании документов, удостоверенных организациями, осуществляющими технический учет объектов недвижимости.

**Плата за аренду** здания или сооружения включает плату за пользование земельным участком. Законом или договором может быть предусмотрена и отдельная плата за землю наряду с платой за аренду здания или сооружения.

**Передача здания или сооружения** включает не только предоставление здания или сооружения арендатору во владение или пользование, но и подписание сторонами передаточного акта или иного документа о передаче, подписываемого сторонами. Аналогичные правила действуют и при возврате здания или сооружения в случае прекращения договора аренды. Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче здания или сооружения на условиях, предусмотренных договором, рассматривается как отказ соответственно арендодателя или арендатора от исполнения обязанности по передаче имущества, а арендатора – от принятия имущества.

Особенностью правового регулирования аренды зданий и сооружений является **обязанность арендодателя** по передаче арендатору не только недвижимости указанного вида, но и права на земельный участок, на котором она расположена и который необходим для ее использования. При этом арендатор приобретает право именно на занятую арендуемым объектом часть земельного участка. Если же договор аренды здания или сооружения не содержит каких-либо указаний о праве арендатора на земельный участок, считается, что к арендатору переходит на срок аренды здания или сооружения право пользования соответствующей частью земельного участка.

При продаже земельного участка, на котором находится арендованное здание или сооружение, другому лицу за арендатором сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята зданием или сооружением.

## Вопрос 80. Договор аренды предприятий

*По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности.*

Сторонами договора аренды предприятия вправе выступать лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью. Данный договор заключается лишь **в письменной форме** и только путем составления одного документа, подписанного сторонами. В соответствии с общим правилом о заключении договора аренды недвижимости, договор аренды предприятия подлежит **государственной регистрации**.

К существенным условиям данного договора закон относит предмет договора и о размер арендной платы.

**Предметом договора** – предприятие в целом как особый вид недвижимости, как единый имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности. Так как предприятие может представлять из себя сложный объект, состоящий из разнообразных составных частей, для заключения договора необходимо точное определение элементов имущественного комплекса, установление состава предприятия.

**В составе предприятия** условно можно выделить две группы имущества:

- земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства;

- во-вторых, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой, другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также права требования и долги, относящиеся к предприятию.

Входящие в состав предприятия основные средства, т.е. имущество первой группы, предоставляются арендатору во временное владение и пользование. Оборотные средства и иное имущество второй группы может относиться к «потребляемому» имуществу, в силу чего оно может быть возвращено только с учётом особенностей конкретного имущества, «в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором».

Передача прав владения и пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием и другим имуществом, находящимся в собственности других лиц, производится в порядке, предусмотренном законом и иными правовыми актами. При аренде предприятия не допускается передача прав арендодателя, полученных на основании разрешения заниматься определенной деятельностью.

**Кредиторы** по обязательствам, включенным в состав предприятия, должны быть до его передачи арендатору **письменно уведомлены** арендодателем о передаче предприятия в аренду. Кредиторы при этом вправе в письменной форме дать согласие на перевод арендодателем своего долга на

арендатора. Если кредитор письменно не сообщил арендодателю о согласии на перевод долга, а последний такой перевод осуществил, кредитор вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков. Если кредитор не был уведомлен арендодателем о предстоящей передаче предприятия в аренду, он может предъявить иск об удовлетворении вышеперечисленных требований в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия в аренду.

Договор аренды предприятия предполагает **подписание сторонами передаточного акта**. Поскольку договор аренды предприятия считается заключенным лишь с момента его государственной регистрации, передача предприятия арендатору по передаточному акту возможна только после того, как договор будет зарегистрирован.

При прекращении договора аренды предприятия арендованный имущественный комплекс должен быть возвращен арендодателю.

Особенность пользования имуществом арендованного предприятия составляет наделение арендатора широкими правами по распоряжению материальными ценностями, входящими в состав предприятия.

**Арендатор вправе** самостоятельно, без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование или займы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другим лицам.

Кроме того, арендатор вправе без согласия арендодателя вносить изменения в состав арендованного имущественного комплекса, проводить его реконструкцию, расширение, техническое перевооружение, увеличивающее его стоимость.

В течение всего срока действия договора важнейшую обязанность арендатора предприятия составляет поддержание предприятия в надлежащем техническом состоянии. Это предполагает как физическую сохранность имущественного комплекса, так и его текущий и капитальный ремонт. На арендатора также возлагаются расходы, связанные с эксплуатацией арендованного предприятия, если иное не предусмотрено договором, а также с уплатой платежей по страхованию арендованного имущества.

Арендатором могут быть произведены неотделимые улучшения арендованного имущества. Такие улучшения принадлежат арендодателю. Независимо от наличия или отсутствия его согласия на совершение улучшений он обязан возместить арендатору их стоимость. Лишь в одном случае суд вправе освободить арендодателя от обязанности возместить арендатору стоимость таких улучшений. Для этого он должен в суде доказать, что издержки арендатора на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно улучшению его качества и (или) эксплуатационных свойств либо они произведены арендатором без учета принципов добросовестности и разумности.

### **Вопрос 81. Договор финансовой аренды (лизинга)**

*По договору финансовой аренды (лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.*

Сторонами договора являются лизингодатель (арендодатель) и лизингополучатель (арендатор).

**Лизингодатель** - физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных и (или) собственных средств приобретает в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга.

**Лизингополучатель** - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование в соответствии с договором лизинга.

Лизингодатель *не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца* (производителя). Договором лизинга может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем

**Продавец** - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает лизингодателю имущество, являющееся предметом лизинга. Как правило, продавец не является стороной договора лизинга, но может одновременно выступать в качестве лизингополучателя в пределах одного лизингового правоотношения.

По договору лизинга **арендатор вправе** предъявлять непосредственно продавцу требования, вытекающие из договора купли-продажи имущества, заключенного между продавцом и арендодателем, в частности, в отношении качества и комплектности имущества, сроков его поставки и в других случаях ненадлежащего исполнения договора продавцом. Как правило, арендодатель не отвечает перед арендатором за выполнение продавцом требований, вытекающих из договора купли-продажи.

**Предметом договора** лизинга являются непотребляемые движимые и недвижимые вещи, в том числе предприятия. Предметом лизинга не могут быть земельные участки, прочие природные объекты, а также имущество, которое федеральными законами запрещено для свободного обращения или для которого установлен особый порядок обращения.

Ответственность за сохранность предмета лизинга от всех видов имущественного ущерба с момента фактической приемки предмета лизинга несет лизингополучатель, если иное не предусмотрено договором лизинга.

По общему правилу, риск несоответствия предмета лизинга целям использования этого предмета по договору лизинга несет сторона, которая выбрала предмет лизинга.

## Вопрос 82. Понятие и виды договора найма жилого помещения

*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.*

Договор найма жилого помещения можно охарактеризовать как *консенсуальный, взаимный, возмездный, срочный.*

Договор найма жилого помещения имеет **две разновидности**: договор коммерческого найма и договор социального найма.

**Договор коммерческого найма** жилого помещения заключается в отношении помещения, находящегося в частном жилищном фонде или государственном и муниципальном фонде, не предназначенном для социального использования. Данное правоотношение обладает признаками гражданско-правового, стороны договора действуют на основании автономии собственной воли и равноправного положения в гражданском обороте.

**Договор социального найма** жилого помещения заключается в отношении помещений, находящихся в домах государственного и муниципального жилищного фонда, предназначенных для предоставления жилых помещений «социально не защищённым» слоям населения. Детальное регулирование социального найма установлено в ЖК РФ.

Гражданское законодательство содержит правила, имеющие значения для всех видов найма жилого помещения. Так, нормы о письменной форме договора, сохранении договора найма жилого помещения при переходе права собственности на жилое помещение, обязанностях нанимателя жилого помещения, временных жильцах (пользователях) и поднанимателях, ремонте сданного внаем жилого помещения являются общими для названных разновидностей договора найма жилого помещения.

В договорах коммерческого и социального найма **нанимателем является только физическое лицо** (гражданин), поскольку жилое помещение предназначено для проживания. Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основании договора аренды или иного договора. Использовать жилое помещение юридическое лицо может только с целью предоставления его гражданам для проживания.

При переходе жилого помещения из государственной, муниципальной или частной собственности в иную форму собственности, договор найма жилого помещения не может быть прекращен. Происходит лишь замена стороны в договоре (наймодателя), сам же договор сохраняет действие на прежних условиях.

Договоры социального и коммерческого найма жилого помещения заключаются **в письменной форме**. Государственная регистрация для таких договоров не требуется. Письменный договор найма жилого помещения является единственным документом, дающим нанимателю право на вселение в жилое помещение.

**Предмет договора** найма жилого помещения определяется соглашением

сторон. Для каждого договора найма предметом может являться жилой дом, квартира, часть квартиры или жилого дома. Эти помещения должны быть изолированными (иметь отдельный вход), благоустроенными применительно к условиям данного населенного пункта, отвечать установленным санитарным и техническим требованиям, т.е. быть пригодными для постоянного проживания.

**Срок договора** найма жилого помещения имеет существенное значение любой из его разновидностей. Бессрочный характер носят правоотношения, вытекающие из договора социального найма.

Договор коммерческого найма жилого помещения заключается на срок до пяти лет. При отсутствии в договоре указания на срок его действия, договор считается заключенным на пять лет. Наниматель имеет право на возобновление договора на новый срок. Не позднее чем за три месяца до истечения срока договора наймодатель должен предложить нанимателю заключить договор на тех же или иных условиях либо предупредить нанимателя об отказе от продления договора. Наймодатель имеет право, при желании нанимателя, заключить договор на новый срок, отказать ему в его пролонгации. Однако, используя свое право, наймодатель приобретает и обязанность не сдавать помещение внаем в течение года. При нарушении наймодателем этого условия, прежний наниматель имеет право требовать в судебном порядке признания договора с новым нанимателем недействительным и (или) возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор.

Если наймодатель не выполнил обязанности предложить заключить договор или предупредить об отказе продления договора, а наниматель не отказался от продления договора, договор считается продленным на тех же условиях и на тот же срок. Продлевая договор, наниматель не вправе требовать увеличения числа лиц, постоянно с ним проживающих по договору коммерческого найма.

Заключение договора коммерческого найма жилого помещения возможно и на более короткий срок – до одного года. Краткосрочный наем характеризуется также меньшим количеством прав нанимателя.

**Одним из существенных условий**, определяющих характер рассматриваемого обязательства, **является цена**. В договоре коммерческого найма размер платы за жилое помещение и сроки платежей устанавливаются соглашением сторон. Если стороны не предусмотрели сроки внесения платы за жилье, она вносится нанимателем ежемесячно в порядке, установленном жилищным законодательством.

Определение размера платы – право обеих сторон, если стороны не пришли к единому мнению по установлению размера платежа. Договор коммерческого найма считается незаключенным, если не достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п. 1 ст. 432 ГК). Законодательство содействует охране прав нанимателя, предусматривая тем самым недопустимость одностороннего изменения размера платы за жилое помещение, за исключением случаев, предусмотренных законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 682 ГК).

### **Вопрос 83. Права и обязанности сторон договора найма жилого помещения**

**Обязанностью наймодателя** по договорам социального и коммерческого найма является предоставление свободного жилого помещения, пригодного для проживания. Оно должно быть также свободным от проживания других лиц, отвечать жилищным потребностям нанимателя и постоянно проживающим с ним гражданам. Предоставляемое жилое помещение по договору социального найма к моменту передачи не может быть занято другим нанимателем или сохраняться за ним в период его временного отсутствия.

Кроме вышеупомянутой обязанности, наймодатель должен: осуществлять надлежащую эксплуатацию жилого дома, содержать в надлежащем порядке места общего пользования, инженерное оборудование и придомовую территорию, предоставлять или обеспечивать предоставление нанимателю за плату жилищно-коммунальные услуги. Наймодатель обязан производить капитальный ремонт сданного внаем жилого помещения.

Обязанности нанимателя по договорам социального и коммерческого найма схожи, что обусловлено специальным назначением предмета договора. В их число входят: использование жилого помещения только для проживания, обеспечение сохранности жилого помещения и поддержание его в надлежащем состоянии. Наниматель обязан своевременно производить за свой счет текущий ремонт жилого помещения и обеспечивать наймодателю и организациям, осуществляющим ремонт и эксплуатацию жилищного фонда, беспрепятственный доступ в жилое помещение для осмотра его технического состояния. В случае освобождения жилого помещения, наниматель обязан произвести текущий ремонт, либо оплатить его стоимость.

Наниматель обязан в установленные договором сроки вносить плату за жилое помещение, своевременно вносить платежи за коммунальные услуги, принимать долевое участие в расходах по содержанию дома и придомовой территории.

Отдельными правами наниматель располагает только при наличии письменного согласия наймодателя:

- право на проведение переустройства, перепланировку и реконструкцию жилого помещения;

- право вселять граждан в качестве постоянно с ним проживающих (за исключением несовершеннолетних детей) – при условии соблюдения требований законодательства о норме жилой площади на одного человека;

**Наниматель вправе** разрешить безвозмездно проживать временным жильцам с согласия всех с ним проживающих и уведомления наймодателя, а также с согласия наймодателя передать на срок часть или все нанятое им помещение в пользование поднанимателю за плату. Временное проживание и поднаем ограничены сроком, который не может превышать шести месяцев для временных жильцов, а срок действия договора поднайма ограничивается сроком основного договора коммерческого найма.

Граждане, включенные в договоры коммерческого и социального найма в

качестве соответственно постоянно проживающих или членов семьи, имеют равные с нанимателем права пользования жилым помещением.

Изменение условий **договора коммерческого найма** жилого помещения допускается только с согласия наймодателя по требованию нанимателя и других граждан, постоянно с ним проживающих. Наниматель в договоре найма жилого помещения может быть заменен одним из совершеннолетних граждан, постоянно с ним проживающих (ст. 686 ГК РФ).

В случае смерти нанимателя, признания его недееспособным либо выбытия из жилого помещения права и обязанности по договору коммерческого найма переходят к одному из совершеннолетних граждан, постоянно проживавшему с нанимателем и указанному в договоре. Договор коммерческого найма продолжает действовать на тех же условиях. Согласие наймодателя в этом случае не требуется. При отсутствии соглашения между совершеннолетними гражданами, указанными в договоре в качестве постоянно проживающих, они становятся сонанимателями жилого помещения (п. 2 ст. 686 ГК). В противном случае такие споры решаются в судебном порядке.

Договор коммерческого найма жилого помещения прекращается по истечении его срока и при отсутствии согласия нанимателя пролонгировать договор, в случае смерти одинокого нанимателя, а также гибели предмета договора.

Статья 687 ГК закрепляет право нанимателя и наймодателя расторгнуть договор коммерческого найма жилого помещения по соглашению сторон и в судебном порядке. Наниматель жилого помещения вправе с согласия других граждан, постоянно проживающих с ним, в любое время расторгнуть договор найма, уведомив письменным предупреждением наймодателя за три месяца. По истечении указанного срока, с даты извещения наймодателя, договор будет считаться расторгнутым.

Договор коммерческого найма может быть расторгнут в судебном порядке по требованию наймодателя в следующих случаях:

а) невнесения платы за жилое помещение за шесть месяцев, а при заключении договора на срок до одного года – более двух раз по истечении установленного договором срока платежа (ч. 2 п. 2 ст. 687 ГК);

б) при разрушении или порче, а также при использовании жилого помещения не по назначению как самим нанимателем, так и лиц, с ним проживающих (ч. 3 п. 2 ст. 687 ГК);

в) непригодности помещения для постоянного проживания или его аварийного состояния (п. 3 ст. 687 ГК);

г) систематического нарушения прав и интересов соседей нанимателем и лицами, совместно с ним проживающими (п. 4 ст. 687 ГК).

Досрочное расторжение договора коммерческого найма по требованию наймодателя влечет выселение нанимателя и постоянно проживающих с ним лиц из занимаемого ими жилого помещения. В этом случае наниматель и постоянно проживающие с ним граждане выселяются без предоставления другого жилого помещения.

#### **Вопрос 84. Понятие и особенности договора безвозмездного пользования имуществом**

*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.*

Следует отметить, что в современных условиях слово «ссуда» широко употребляется в гражданском обороте в качестве синонима займа (краткосрочная и долгосрочная ссуды).

Договор ссуды регулируется, кроме прочего, рядом норм об имущественном найме. Это нормы о предмете, передаваемом в пользование, сроке договора, некоторые обязанности ссудополучателя, возможность признания договора возобновленным на неопределенный срок, порядок распределения между сторонами затрат на делимые и неделимые улучшения полученного пользование имущества.

**Сторонами договора** ссуды могут быть любые участники гражданского оборота. Однако закон особо выделяет нормы, относящиеся только к ссудодателю.

Право передачи вещи в безвозмездное пользование принадлежит ее собственнику и иным лицам, управомоченным на то законом или собственником. Однако в отдельных случаях устанавливаются определенные ограничения на передачу имущества по договору ссуды, так. опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель давать согласие на совершение подобных сделок; коммерческим организациям запрещено передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля.

**Ссудодатель вправе** распорядиться вещью, находящейся в пользовании ссудополучателя, например, произвести ее отчуждение или передать в аренду третьему лицу.

**Договор прекращается** в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица-ссудополучателя (если иное не предусмотрено договором).

**Предметом договора** ссуды могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и иные имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и иные вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи). В этом случае в договоре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве объекта договора. При отсутствии таких сведений в договоре условие об объекте, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор – не заключенным.

**Срок договора** может быть определенным и неопределенным.

**Обязанности ссудодателя** различаются в зависимости от момента заключения договора. По консенсуальному договору он обязуется прежде всего передать вещь ссудополучателю «в состоянии, соответствующем условиям договора безвозмездного пользования и ее назначению». Вещь должна быть предоставлена со всеми ее принадлежностями и относящимися к ней.

Если ссудодатель не выполнит обязанности передать вещь ссудополучателю (по консенсуальному договору), последний вправе потребовать исполнения договора и возмещения понесенного реального ущерба, либо его расторжения и возмещения понесенного реального ущерба.

Передача вещи в безвозмездное пользование не является основанием для изменения или прекращения прав третьих лиц на эту вещь. Если же ссудодатель не предупредит ссудополучателя о существующих правах на переданную вещь, последний вправе требовать не только расторжения договора, но и возмещения понесенного им реального ущерба.

**Обязанности ссудополучателя:** пользоваться вещью в соответствии с условиями договора, а если они не определены, – в соответствии с назначением имущества. Кроме того, он обязан поддерживать полученную вещь в исправном состоянии. Это включает в себя текущий и капитальный ремонт, а также все расходы по ее содержанию, если иное не предусмотрено договором. Ссудополучатель обязуется вернуть полученную вещь в том состоянии, в каком она была получена, «с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором». На ссудополучателе лежит также обязанность без согласия ссудодателя не передавать вещь третьим лицам.

Специальные правила ГК РФ регламентируют отношения, связанные с риском случайной гибели или случайного повреждения вещи. Согласно ст. 696 ГК, в трех ситуациях риск случайной гибели или случайного повреждения вещи возлагается на ссудополучателя. Это возможно, если он использовал предоставленную вещь не в соответствии с условиями договора или назначением вещи, либо передал вещь третьему лицу без согласия ссудодателя, либо мог с учетом фактических обстоятельств предотвратить гибель или порчу вещи, пожертвовав своей вещью, но предпочел её сохранить.

**Ответственность** за недостатки вещи должна наступить за дефекты, которые умышленно или по грубой неосторожности не были оговорены ссудодателем в процессе заключения договора. При иных обстоятельствах ответственность не наступает. Выявление недостатков вещи ссудополучателем дает ему право по своему выбору определить одно из трех возможных последствий: потребовать от ссудодателя безвозмездного устранения недостатков вещи; возмещения своих расходов на устранение недостатков вещи; досрочного расторжения договора и возмещения понесенного реального ущерба. Кроме того, возможна ответственность ссудодателя за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи. Освобождение от ответственности может последовать при условии, что вред причинен виновно (вследствие умысла или грубой неосторожности) ссудополучателем или другим лицом, у которого вещь оказалась с согласия ссудодателя. Бремя доказывания этого обстоятельства лежит на ссудодателе.

## Вопрос 85. Общая характеристика договора подряда

Общей характеристике договора подряда и положениям о его разновидностях посвящена одноименная глава 37 ГК РФ, являющаяся достаточно объемной (более 60-ти статей) и подразделяющаяся на параграфы, регулирующие отдельные разновидности договора подряда.

Статья 702 ГК РФ определяет, что *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 подряда является *консенсуальным, возмездным и взаимным.* С точки зрения гражданского оборота, договор подряда опосредует выполнение различных работ, имеющих овеществленный результат. Именно по данному признаку происходит отграничение договора подряда от, например, договора возмездного оказания услуг. Нормы о договоре подряда достаточно стабильны – по крайней мере прослеживается преемственность норм современного российского гражданского права о подряде не только с советским, но и с дореволюционным законодательством.

Законодателем в качестве **отдельных видов** договора подряда выделяются *бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных и муниципальных нужд.* К ним общие нормы о договоре подряда применяются, если иное не установлено положениями соответствующих статей (то есть при коллизии общих и специальных норм применяются последние). В то же время, на практике заключается большое количество разновидностей договоров подряда, не поименованных в гражданском законодательстве, например: *толлинг* (переработка давальческого сырья), *подряд на ремонтные работы* и т.п.

В качестве заказчика по договору подряда может выступать любое лицо, как физическое, так и юридическое, равно как и публично-правовые образования. Что касается подрядчика, то им тоже, как правило, может быть любое лицо, кроме случаев, когда этому препятствуют ограничения правоспособности или необходимость наличия лицензии.

Статья 707 ГК РФ допускает множественность лиц на стороне подрядчика, каждый из которых отвечает при неделимости обязательства перед заказчиком солидарно, а при делимости – в пределах своей доли.

**Существенными условиями договора** подряда, помимо предмета, являются сроки выполнения работ – начальный и конечный, а при необходимости и промежуточные (ст. 708 ГК). Цена согласно ст. 709 ГК не является существенным условием договора подряда, но на практике стороны придают согласованию этого условия большое значение. В цене договора подряда заключена, во-первых, компенсация издержек подрядчика, и, во-вторых, вознаграждение за выполнение работы. На практике цена договора подряда как правило определяется сметой, которая в этом случае становится неотъемлемой частью договора подряда.

**Основная обязанность подрядчика** – выполнить с надлежащим качеством работу, предусмотренную договором подряда, как правило, своим иждивением (из своих материалов, своими силами и средствами), хотя не исключено и привлечение третьих лиц – субподрядчиков, за результаты работы которых перед заказчиком отвечает подрядчик (который в таких случаях именуется генеральный подрядчик). Кроме того, ст. 716 ГК РФ обязывает подрядчика предупредить заказчика обо всех обстоятельствах, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Закон закрепляет две основные **обязанности заказчика**: принять результат работ и оплатить его. При невыполнении заказчиком условия об оплате подрядчик приобретает право на удержание результата работ и полученного в рамках договора оборудования и материалов (ст. 712 ГК РФ); при уклонении заказчика от принятия результата работ подрядчик вправе по истечении месяца и при условии двукратного предупреждения заказчика продать результат работы, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит (ст. 720 ГК РФ).

В ходе исполнения договора подряда заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность (ст. 715 ГК); кроме того, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.. Если же во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Договор подряда – один из немногих, нормы о котором позволяют одной из сторон – заказчику (если иное не предусмотрено договором подряда) в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально выполненной работе и убытки в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

## Вопрос 86. Договор бытового подряда

Нормам о договоре бытового подряда посвящен второй параграф 37-ой главы ГК РФ, состоящий из десяти статей. Кроме того, отношения по договору бытового подряда подпадают под действие законодательства о защите прав потребителей (как самого одноименного закона, так и иных федеральных законов, содержащих соответствующие нормы).

В ряде случаев к отношениям по договору бытового подряда применимы специальные законы, регламентирующие ту или иную область: например, законодательство о пассажирских перевозках, об энергоснабжении и т.д. Кроме того, необходимо отметить, что в данной области действуют достаточно многочисленные подзаконные акты. Правительство РФ утвердило своими постановлениями Правила бытового обслуживания населения, Правила оказания услуг (выполнения работ) по техническому обслуживанию и ремонту автомобильного транспорта и др.

Согласно статье 730 ГК РФ *по договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.*

Основными отличиями договора бытового подряда от обычного договора подряда являются: субъектный состав (только гражданин на стороне заказчика и только предприниматель на стороне подрядчика) и цель использования результата выполненной работы (для удовлетворения личных и иных бытовых потребностей заказчика).

Договор бытового подряда является *консенсуальным, возмездным, публичным*. В количественном плане это один из наиболее распространенных договоров.

В отношении **формы договора** бытового подряда никаких особых норм законом не установлено, что означает действие в отношении него общих норм гражданского законодательства о форме договора.

**Потребительский характер** договора обуславливает его определенную специфику, заключающуюся в предоставлении повышенных **гарантий** более слабой в экономическом смысле стороне – заказчику (что корреспондирует массиву специальных норм о защите прав потребителей). Так, ст. 737 ГК РФ запрещает подрядчику навязывать заказчику дополнительные работы или услуги. Эта же статья придает императивный характер норме о праве заказчика в любой момент отказаться от исполнения договора бытового подряда (согласно общим положениям о договоре подряда стороны вправе закрепить в тексте договора иное условие). Статья 737 закрепляет право заказчика на необходимую и достоверную информацию о предполагаемой работе, ее характере, форме оплаты и т.д., с достаточно серьезными для подрядчика последствиями в случае нарушения данного права. Кроме того, можно упомянуть запрет перерасчета цены договора в случае изменения стоимости материала подрядчика (ст. 733 ГК РФ), право заказчика оспорить оценку

---

предоставленного ему материала (ст. 734 ГК) и т.п. Достаточно серьезной гарантией соблюдения интересов заказчика является императивная норма ст. 735, согласно которой работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком (аванс в том или ином размере может быть установлен только с согласия заказчика).

## Вопрос 87. Понятие и содержание договора строительного подряда

Нормам о договоре строительного подряда посвящен третий параграф 37-ой главы ГК РФ, состоящий из восемнадцати статей. Кроме того, на практике при заключении и исполнении договора строительного подряда зачастую необходимо обращаться к положениям Градостроительного кодекса РФ, нормам законодательства о промышленной безопасности и некоторым другим (вплоть до Земельного кодекса – по вопросам предоставления земельных участков под строительство). Имеют значения и подзаконные акты: так, вплоть до настоящего времени применяются различные СНиПы (строительные нормы и правила).

Согласно п. 1 ст. 740 ГК РФ *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.*

Данный договор относится к *консенсуальным, возмездным, взаимным*. Отличительный признак договора строительного подряда от иных разновидностей договора подряда – характер выполняемых работ.

Исходя из текста пунктов 2 и 3 ст. 740 ГК законодатель выделяет следующие виды договора строительного подряда: на строительство или реконструкцию объекта недвижимости в целом; на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ; на капитальный ремонт зданий и сооружений; строительный подряд с обязанностью подрядчика обеспечить эксплуатацию объекта после его принятия заказчиком в течение определенного срока; строительный подряд для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина. На практике договоры строительного подряда чрезвычайно многообразны и могут сочетать элементы вышеуказанных поименованных договорных моделей в любой комбинации.

Заказчиком по договору строительного подряда может выступать любое лицо. Что касается подрядчика, то от него требуется наличие либо лицензии, либо свидетельства о допуске к строительным работам от саморегулируемой организации лиц, участвующих в строительстве (с 01.01.2010г.).

**Существенными условиями** договора строительного подряда являются предмет, срок выполнения работ, их цена. Спецификой обладает порядок определения данных условий. Цена должна быть определена сметой; объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования должны быть определены технической документацией, состав и содержание которой (и указание, какая из сторон должны ее представить) должны быть императивно указаны в договоре. При этом заказчик вправе вносить изменения в техническую документацию при условии, если вызываемые этим дополнительные работы по стоимости не превышают десяти процентов указанной в смете общей стоимости строительства и не меняют характера предусмотренных в договоре строительного подряда работ. При изменении

документации в большем объеме стороны обязаны согласовать дополнительную смету.

В отношении **формы договора бытового подряда** никаких особых норм законом не установлено, что означает действие в отношении него общих норм гражданского законодательства о форме договора. На практике подавляющее большинство договоров строительного подряда заключается в письменной форме.

**Основная обязанность подрядчика** – выполнить предусмотренные договором работы качественно и в срок. Кроме того, подрядчик обязан исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если такие указания не противоречат условиям договора. Отдельно закон устанавливает, что подрядчик обязан при осуществлении строительных работ соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ.

**Основные обязанности заказчика:** предоставить под строительство земельный участок (подготовленный для ведения работ, с необходимыми коммуникациями, энергоснабжением и т.п.), принять выполненные работы и оплатить их.

Одна из сторон (как правило подрядчик, но это может быть и заказчик) обязана обеспечить строительство материалами и оборудованием.

Значительная (как правило) стоимость объекта, в отношении которого выполняются строительные работы, побудила законодателя включить в ГК диспозитивную норму статьи 742 о возможном его страховании (хотя, естественно, и без такого указания стороны были бы вправе прибегнуть к страхованию для снижения своих экономических рисков).

Закон предоставляет заказчику право осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика (не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика).

## **Вопрос 88. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ**

Нормам о договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ посвящен четвертый параграф 37-ой главы ГК РФ, состоящий всего из пяти статей, отражающих специфику договора. Следовательно, по большинству вопросов в отношении договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ действуют общие нормы о договоре подряда. Следует также отметить, что в ходе исполнения данного договора могут быть созданы объекты, отвечающие признакам охраноспособности согласно законодательству об интеллектуальной собственности, к которому и необходимо в этом случае обращаться. При заключении и исполнении данных договоров необходимо также учитывать законодательство об архитектурной и градостроительной деятельности и подзаконные акты (например, СНиПы).

Согласно ст. 758 ГК РФ *по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.*

Договор следует классифицировать как *консенсуальный, возмездный, взаимный.*

Договор на выполнение изыскательских работ и на выполнение проектных работ – это по сути два различных договора, но регулируемых единообразно. На практике изыскательские работы предшествуют проектным.

На стороне заказчика может выступать любые физические или юридические лица, равно как и публично-правовые образования. Что касается подрядчика, то от него требуется наличие либо лицензии, либо свидетельства о допуске к соответствующим работам от саморегулируемой организации (с 01.01.2010г.).

**Существенным условием договора** на выполнение проектных и изыскательских работ является только предмет, хотя на практике стороны самое пристальное внимание уделяют также срокам и цене.

В отношении формы договора подряда на выполнение проектных/изыскательских работ законом никаких особых норм не установлено, что означает действие в отношении него общих норм гражданского законодательства о форме договора.

**Основная обязанность проектировщика/изыскателя:** в срок и в соответствии с техническим заданием выполнить работу (то есть разработать техническую документацию и/или выполнить изыскательские работы). Кроме того, подрядчик обязан согласовывать готовую техническую документацию с заказчиком, а при необходимости и с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления (вместе с заказчиком). И, наконец, передать заказчику готовую техническую документацию и результаты изыскательских работ. При этом законом установлен запрет подрядчику передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика.

**Основные обязанности заказчика:** принять и оплатить работы. Кроме того, обязанностью заказчика является предоставление подрядчику задания на проектирование и иных исходных данных, необходимых для составления технической документации (техническое задание может быть подготовлено по просьбе заказчика и самим проектировщиком/изыскателем; в этом случае оно должно быть утверждено заказчиком) и участие в согласовании документации с компетентными государственными и муниципальными органами. Примечательно, что закон разрешает заказчику использовать техническую документацию, полученную от подрядчика, только на цели, предусмотренные договором. При этом закон запрещает передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика.

Подрядчик по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ гарантирует заказчику отсутствие у третьих лиц права воспрепятствовать выполнению работ или ограничивать их выполнение на основе подготовленной подрядчиком технической документации.

Закон устанавливает достаточно широкие пределы ответственности подрядчика по договору на выполнение проектных (изыскательских) работ, в том числе за недостатки, обнаруженные впоследствии (в ходе строительства, эксплуатации и т.д.). При обнаружении недостатков в технической документации или в изыскательских работах подрядчик обязан безвозмездно переделать техническую документацию (произвести дополнительные изыскательские работы) и возместить заказчику убытки.

В случае предъявления к заказчику третьим лицом иска в связи с недостатками составленной технической документации или выполненными изыскательскими работами, заказчик обязан привлечь подрядчика к участию в подобном деле.

## Вопрос 89. Подрядные работы для государственных и муниципальных нужд

Выполнение подрядных работ (а именно подрядных строительных работ, проектных и изыскательских работ – ст. 763 ГК РФ), в случаях, когда они предназначены для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, обладает достаточно большой спецификой, в связи с чем, законодатель сформулировал для них особую договорную модель и выделил отдельный массив норм для ее регулирования. Речь идет о пятом параграфе 37-ой главы ГК РФ, федеральном законе «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», ином законодательстве о порядке проведения конкурсов и торгов (нормы содержатся, в том числе, и в общей части ГК РФ), Бюджетном кодексе, нормативных актах субъектов Федерации, регулирующих частно- и публично-правовые аспекты соответствующих отношений.

Чтобы подчеркнуть особенность данной договорной модели, законодатель использует не традиционный термин «договор», а синонимичное обозначение «контракт» (представляющее собой кальку с английского «contract»).

Согласно п. 2 статьи 763 ГК РФ *по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.*

Договор (контракт) следует классифицировать как *консенсуальный, возмездный, взаимный*. Отличительные особенности договора: особая цель (удовлетворение государственных или муниципальных нужд), особый субъектный состав, особая процедура заключения и изменения. По первому отличительному признаку происходит разграничение между обычным договором подряда, заключенным, например государственным органом в своих целях (ремонт помещения) и собственно контрактом для государственных или муниципальных нужд.

В отношении подрядчика по государственному/муниципальному контракту предъявляются обычные требования: это любое физическое или юридическое лицо, имеющее лицензию, либо свидетельство о допуске к соответствующим работам от саморегулируемой организации (с 01.01.2010г.). Что касается заказчика, то государственным заказчиком могут быть (ст. 764 ГК РФ): государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, бюджетные учреждения и иные получатели бюджетных средств. В качестве муниципальных заказчиков могут выступать: органы местного самоуправления и иные получатели средств местных бюджетов.

Статья 766 ГК РФ устанавливает перечень **существенных условий**

контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд. Согласно данной статье, государственный или муниципальный контракт должен содержать условия 1) об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы; 2) сроках ее начала и окончания; 3) размере и порядке финансирования и оплаты работ; 4) способах обеспечения исполнения обязательств сторон. Следует отметить, что при заключении контракта по результатам торгов или запроса котировок цен условия контракта определяются в соответствии с объявленными условиями торгов или запроса котировок цен на работы и предложением подрядчика, признанного победителем.

В отношении **порядка заключения государственного/муниципального контракта** ГК РФ содержит прямую отсылку к нормам статьей 527-528 ГК (государственный/ муниципальный контракт на поставку товаров). Основанием для заключения контракта является заказ на работы для государственных или муниципальных нужд, размещенный в установленном законом порядке, и на основании которого разрабатывается проект контракта, направляемый победителю торгов или запроса котировок цен. В течении 30 дней проект контракта должен быть возвращен: подписанным без замечаний, подписанным с протоколом разногласий или с уведомлением об отказе в заключении контракта. Протокол разногласий либо согласуется сторонами в течении 30 дней, либо передается на рассмотрение суда (в случае, если заключение контракта обязательно для одной из сторон).

**Основная обязанность заказчика** принять выполненные работы и оплатить или обеспечить оплату (третьим лицом – распорядителем бюджетных средств). Основная обязанность подрядчика – выполнить работы и передать их результаты заказчику.

Дополнительной особенностью государственного/ муниципального контракта на выполнение подрядных работ является право заказчика требовать в одностороннем порядке изменения условий (прежде всего сроков) контракта – но только при условии уменьшения бюджетного финансирования данных работ и возмещения убытков подрядчика.

## **Вопрос 90. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ**

### *Источники правового регулирования.*

Законодатель применил одну договорную модель с одним массивом регулирующих норм в отношении двух договоров: на выполнение научно-исследовательских работ (далее для краткости - НИР) и на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ (далее – ОКР, а совместно - НИОКР). С одной стороны, они крайне схожи, поэтому подобный подход законодателя вполне обоснован; с другой стороны они отличаются предметом и степенью творчества, которая должна быть проявлена исполнителем. Регулируется договор на НИОКР главой 38 ГК РФ, субсидиарно – нормами о договоре подряда (в том числе на выполнение работ для государственных и муниципальных нужд). Кроме того, в ходе исполнения данного договора могут быть созданы объекты, отвечающие признакам охраноспособности согласно законодательству об интеллектуальной собственности, к которому и необходимо в этом случае обращаться.

### *Понятие.*

Согласно п. 1 ст. 769 ГК РФ *по договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.*

### *Признаки (консенсуальный или реальный, возмездный или нет и т.д.)*

Договор на выполнение НИОКР должен классифицироваться как консенсуальный, взаимный и возмездный. Кроме того, его можно охарактеризовать как «венчурный», предполагающий определенный риск объективной невозможности достижения искомого результата.

**Сторонами договора** на выполнение НИОКР могут быть любые лица, без каких-либо ограничений.

### *Существенные условия (как в силу закона, так и обычно на практике)*

Закон не указывает в качестве существенных условий договора на выполнение НИОКР иных условий, кроме предмета. Однако на практике стороны согласуют вознаграждение исполнителя и сроки. Кроме того, статья 772 ГК РФ «подталкивает» стороны указать пределы и условия использования результатов НИОКР каждой из сторон.

### *Права, обязанности и ответственность (через них и про исполнение)*

**Основная обязанность исполнителя** – собственно провести научные исследования и(или) разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него, или новую технологию. Научные исследования по общему правилу должны осуществляться исполнителем лично (третьи лица могут привлекаться только с согласия заказчика); в отношении опытно-конструкторских работ наоборот, диспозитивной является норма о возможности привлечения исполнителем третьих лиц для исполнения своих

обязательств (с применением правил о генеральном подрядчике и субподрядчике). Следует также отметить обязанность исполнителя обеспечить «патентную чистоту» полученного результата и незамедлительно проинформировать заказчика о невозможности достижения искомого результата.

**Основная обязанность заказчика** – принять работу и оплатить ее. При этом по общему правилу, заказчик несет риск случайной невозможности исполнения договора (то есть оплата должна быть произведена и при недостижении искомого результата – пропорционально объему выполненной работы). Это является одним из главных отличий в правовом регулировании договора на НИОКР от договора подряда. Кроме того, заказчиком должна быть предоставлена исполнителю вся необходимая для исполнения договора информация.

Обе стороны обязаны обеспечивать конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов.

## **Вопрос 91. Общая характеристика договоров о распоряжении исключительным правом на произведение и на объект смежных прав**

Гражданское законодательство закрепляет безусловное правомочие обладателя исключительного права на результат интеллектуальной деятельности распорядится им любым, не противоречащим закону, способом, в том числе, и посредством заключения договора. В области авторских и смежных с ними прав к подобным договорам применяются: 1) общие нормы гражданского законодательства о сделках и договорах; 2) нормы статей 1233-1239 ГК РФ, регулирующие договоры о распоряжении исключительными правами на любые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (то есть, нормы так называемой общей части права интеллектуальной собственности); 3) нормы статей 1285-1290 ГК РФ, которые регулируют договоры в отношении исключительных прав именно на объекты авторских и прав, смежных с авторскими.

Для распоряжения исключительным правом на объекты авторских прав и прав, смежных с ними, применяются две основные договорные модели: договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор.

*По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.*

Слова «в полном объеме» означают, что у самого автора (или иного правообладателя-продавца) не остается никаких имущественных правомочий на объект.

*По лицензионному договору о предоставлении права использования произведения одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет, либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.*

Таким образом, передаются лишь отдельные имущественные правомочия с определенными территориальными и временными рамками.

Все эти договоры следует относить к *консенсуальным, взаимным и, как правило, возмездным* (но не обязательно).

В обоих договорах на стороне лица, отчуждающего исключительное право (или часть имущественных правомочий) выступает автор (обладатель так называемых первоначальных авторских или смежных прав) или иной правообладатель: например, наследник, иное лицо, приобретшее исключительное право в результате какой-либо сделки. Приобретателем (лицензиатом) может быть любое лицо.

*Предмет* – единственное существенное условие договора об отчуждении исключительного права и безвозмездного лицензионного договора. Стороны должны идентифицировать, право на какое произведение (исполнение, фонограмму, передачу) передается; в случае с лицензионным договором – в каком объеме (например, право изготовить сто экземпляров произведения на бумажном носителе и продать его на территории Ульяновской области). В

возмездном лицензионном договоре должен быть оговорен способ использования произведения и размер вознаграждения за использование произведения или порядок его исчисления.

Закон устанавливает обязательную письменную форму без регистрации для договора об отчуждении исключительного права и для лицензионного договора с двумя исключениями для последнего: при размещении произведения в периодической печати (допускается устная форма) и в отношении компьютерных программ и баз данных (допускается размещение условий лицензионного договора присоединения на экземпляре программы или ее упаковке). Несоблюдение требования о письменной форме влечет за собой недействительность договора.

Особо следует остановиться на **классификации лицензионных договоров**. Закон выделяет исключительную лицензию, при которой правообладатель (лицензиар) обязуется не предоставлять аналогичные правомочия на данной территории более никому, и простую (неисключительную) лицензию, при которой правообладатель сохраняет за собой такое право.

Кроме того, закон отдельно выделяет: 1) **издательский лицензионный договор**, по которому *издатель, то есть лицо, на которое в соответствии с договором, возлагается обязанность издать произведение, обязан начать использование произведения не позднее срока, установленного в договоре*. При неисполнении этой обязанности лицензиар вправе отказаться от договора без возмещения лицензиату причиненных таким отказом убытков; 2) **договор авторского заказа**, в соответствии с которым, *автор обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме и передать заказчику исключительное право на него, либо предоставить ему право его использования в установленных договором пределах*.

Всем вышеуказанным договорам присуща пониженная (по сравнению, например, с договором подряда) ответственность автора за их неисполнение: ее размер ограничен суммой реального ущерба, причиненного другой стороне.

## Вопрос 92. Общая характеристика договоров о распоряжении исключительным правом в отношении объектов патентного права

Гражданский кодекс РФ закрепляет безусловное правомочие обладателя исключительного права на результат интеллектуальной деятельности распорядиться им любым, не противоречащим закону способом, в том числе, и посредством заключения договора. В области патентных прав к подобным договорам применяются: 1) общие нормы гражданского законодательства о сделках и договорах; 2) нормы статей 1233-1239 ГК РФ, регулирующие договоры на распоряжение исключительными правами на любые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (то есть, нормы так называемой общей части права интеллектуальной собственности); 3) нормы 3-го параграфа главы 72 ГК РФ (статьи 1365-1369), которые регулируют договоры в отношении исключительных прав именно на объекты патентных прав.

Для распоряжения исключительным правом на объекты патентных прав применяются две основных договорных модели: договор об отчуждении исключительного права на изобретение (полезную модель, промышленный образец) и лицензионный договор о предоставлении права на их использование.

*По договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (договор об отчуждении патента) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права (приобретателю патента).* Слова «в полном объеме» означают, что у продавца не остается никаких имущественных правомочий на использование объекта.

*По лицензионному договору одна сторона патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.* Таким образом, передаются лишь отдельные имущественные правомочия с определенными территориальными и временными рамками.

Оба договора следует относить к консенсуальным, взаимным и, как правило, возмездным (но не обязательно). В то же время, стороны вправе сконструировать оба рассматриваемые договора и как реальные.

В обоих договорах на стороне лица, отчуждающего исключительное право (или часть имущественных правомочий) выступает патентообладатель. Приобретателем (лицензиатом) может быть любое лицо.

*Предмет* – единственное существенное условие договора об отчуждении исключительного права и лицензионного договора. Стороны должны идентифицировать, удостоверенное каким именно патентом право и на какой объект промышленной собственности передается; в случае с лицензионным договором – в каком объеме. На практике, стороны уделяют значительное внимание вопросу вознаграждения продавцу исключительного права

(лицензиату).

Гражданское законодательство устанавливает, что договор об отчуждении патента, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец, заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации в Федеральном органе по интеллектуальной собственности (Роспатенте). Несоблюдение данных требований относительно формы договоров влечет их недействительность. Более того, к моменту государственной регистрации договора об отчуждении, законодатель «привязывает» момент перехода исключительного права к приобретателю.

Особо следует остановиться на *классификации лицензионных договоров*. Закон (ст. 1236 ГК РФ) выделяет исключительную лицензию, при которой правообладатель (лицензиар) обязуется не предоставлять аналогичные правомочия на данной территории более никому, и простую (неисключительную) лицензию, при которой правообладатель сохраняет за собой такое право.

Закон предусматривает возможность особого порядка заключения анализируемых договоров. Согласно ст. 1366 ГК РФ, заявитель, являющийся автором изобретения, при подаче заявки на выдачу патента на изобретение, может приложить к документам заявки заявление о том, что в случае выдачи патента, он обязуется заключить договор об отчуждении патента на условиях, соответствующих установившейся практике, с любым гражданином РФ или российским юридическим лицом, кто первым изъявит такое желание и уведомит об этом патентообладателя и Роспатент. Уже состоявшийся патентообладатель вправе подать в Роспатент заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии). Условия подобной открытой лицензии сообщаются патентообладателем в Роспатент, который их публикует (за счет патентообладателя).

Оба случая влекут за собой предоставление заявителю (правообладателю) льгот по уплате патентных пошлин.

### Вопрос 93. Понятие и особенности договора коммерческой концессии

Договор коммерческой концессии – договорная модель заимствована с запада, и зачастую ее называют словом «**франчайзинг**». В ГК РФ имеется глава 54, полностью посвященная регулированию данного договора. Кроме того, к нему субсидиарно применяются нормы о лицензионном договоре (п. 4 ст. 1027 ГК РФ).

*Согласно ст. 1027 ГК РФ по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).*

Договор относится к **консенсуальным, возмездным, взаимным**.

На стороне как правообладателя, так и пользователя могут выступать только предприниматели (коммерческие организации и индивидуальные предприниматели). Правообладатель (которого в экономической литературе иногда называют «родительская фирма») должен иметь исключительное право на тот или иной объект интеллектуальной собственности, подтверждаемый, например, свидетельством на товарный знак. В то же время, в комплекс исключительных прав, передаваемых в концессию, могут входить и права, не требующие государственной регистрации (например, право на ноу-хау).

Для заключения договора коммерческой концессии стороны должны согласовать два условия, являющиеся **существенными: предмет и вознаграждение правообладателя**. Согласно п. 2 ст. 1027 ГК РФ, договор коммерческой концессии предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме, с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности. Таким образом, стороны должны согласовать какие права и на какие объекты передаются в пользование, на какой срок (или без указания срока) и на какой территории. Что касается вознаграждения правообладателя, то оно может быть как фиксированным, так и привязываться тем или иным образом к экономическим показателям деятельности пользователя (к размеру выручки, количеству проданной продукции и т.д.).

Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме с последующей регистрацией в Роспатенте. Несоблюдение данных требований влечет ничтожность договора.

Итак, **существенными условиями договора коммерческой концессии являются предмет и вознаграждение правообладателя**. Договор коммерческой концессии может быть как срочным, так и бессрочным. Согласно п. 2 ст. 1028 ГК РФ договор коммерческой концессии подлежит

государственной регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. Данная процедура на сегодняшний день не достаточно урегулирована и вызывает много вопросов.

**Основные обязанности правообладателя** по договору коммерческой концессии: 1) передать пользователю техническую и коммерческую документацию, проинструктировать пользователя и его работников, предоставить иную информацию, необходимую пользователю для осуществления передаваемых прав; 2) обеспечить государственную регистрацию договора коммерческой концессии (может быть возложено и на пользователя); 3) оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников; 4) контролировать качество товаров (работ, услуг) пользователя.

**Основные обязанности пользователя:** 1) использовать коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации правообладателя указанным в договоре образом; 2) обеспечивать соответствие качества производимых им товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) качеству аналогичных товаров, работ или услуг правообладателя; 3) соблюдать инструкции и указания правообладателя; 4) оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая (заказывая) товар (работу, услугу) непосредственно у правообладателя; 5) не разглашать секреты производства (ноу-хау) правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию; 6) предоставить оговоренное количество субконцессий, если такая обязанность предусмотрена договором; 7) информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии.

Следует отметить, что правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии; и солидарную по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя.

Пользователь, надлежащим образом исполнявший свои обязанности по договору коммерческой концессии, имеет право на его продление на тех же условиях.

Еще одна особенность договора – право любой из сторон отказаться от договора с уведомлением другой стороны за 6 месяцев, но только в случае, если договор был заключен без указания срока.

Закон также устанавливает специальные случаи прекращения договора: при прекращении одного из переданных прав (например, на товарный знак) и при несостоятельности (банкротстве) одной из сторон договора.

И наоборот, договор сохраняется в силе при перемене сторон. Даже

наследник умершего физического лица становится стороной по договору – при условии, что он в течении 6 месяцев регистрируется в качестве индивидуального предпринимателя.

Сравнение российского законодательства о договоре коммерческой концессии с нормами закрепленными другими государствами или международными организациями, позволил сделать несколько выводов. Во-первых, в мировом масштабе данный институт урегулирован недостаточно досконально. Во-вторых, нормы, закрепленные в гл. 54 ГК РФ, по своему смыслу, соответствуют нормам о договоре франчайзинга, что подтверждается учеными. В-третьих, очень большое внимание за рубежом уделяется регулированию преддоговорных или предфранчайзинговых отношений. В Российской системе права данные отношения не урегулированы, хотя правовая регламентация договора коммерческой концессии считается одной из лучших.

## **Вопрос 94. Правовое регулирование договоров возмездного оказания услуг**

*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 (ст. 779 ГК РФ).* Вступившие в силу изменения в часть вторую ГК РФ, безусловно, способствуют развитию данного института, как с правовой, так и с экономической точки зрения.

Данный договор является *консенсуальным, двустороннеобязывающим, возмездным*. В некоторых случаях он может быть *публичным*.

В ст. 779 ГК РФ закреплено положение, согласно которому правила, содержащиеся в гл. 39 ГК РФ, применяются к следующим договорам: оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию, но данный перечень не является исчерпывающим. Вместе с тем, правила гл. 39 ГК не должны применяться к договорам, урегулированным в главах ГК о подряде; выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ; перевозке, транспортной экспедиции; банковском вкладе; банковском счете; расчетах; хранении; поручении; комиссии и о доверительном управлении имуществом.

**Особенностью регулирования отношений возмездного оказания услуг** состоит в том, что предусмотрена необходимость дополнительного использования общих положений о подряде (ст. 702–729) и положений о бытовом подряде (ст. 730–739) к договору возмездного оказания услуг. Кроме того, должно применяться специальное законодательство, регламентирующее соответствующие услуги, в частности: Закон РФ от 10.07.1992 N 3266-1 «Об образовании», Федеральный закон от 24.11.1996 N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», Федеральный закон от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи» и др. В необходимых случаях применяется законодательство о защите прав потребителей.

**Сторонами договора** возмездного оказания услуг являются исполнитель и заказчик. Закон не устанавливает каких-либо специальных требований к сторонам договора. Ими могут быть любые субъекты гражданского права. Но если деятельность по предоставлению услуги подлежит лицензированию, исполнитель должен обладать необходимой лицензией (образование, связь и т.п.).

**Предметом договора возмездного оказания услуг**, как это определено в п. 1 ст. 779 ГК РФ, является совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности исполнителем, а оплате подлежат сами действия (деятельность) исполнителя.

**Квалифицирующим признаком договора** можно признать отсутствие овещественной формы оказываемых услуг.

**Основная обязанность исполнителя** состоит в оказании определяемой сторонами услуги, причем он обязан оказать услуги лично. По соглашению сторон исполнение может быть возложено исполнителем на третье лицо.

**Цена услуги** в договоре устанавливается, как правило, соглашением сторон. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, установленными в договоре возмездного оказания услуг.

В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором.

В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы. Иное правило может быть предусмотрено законом или договором.

Согласно ст. 782 ГК каждая из сторон может отказаться от исполнения договора. Заказчик может отказаться от услуги в любой момент, что, однако, не освобождает его от обязанности оплатить исполнителю фактически понесенные им расходы. Это означает, что подлежат возмещению убытки не в полном объеме, а только реальный ущерб и при том лишь в соответствующей части. Так, в случае отказа от исполнения в процессе оказания услуги заказчик обязан возместить лишь расходы исполнителя на момент выполнения той части договора, от которой заказчик отказался; другая же часть оказанной по договору услуги подлежит оплате в соответствии со ст. 781 ГК. Исполнитель вправе отказаться от обязательств по договору только при условии полного возмещения заказчику убытков (ст. 15 ГК).

## Вопрос 95. Система транспортных договоров и их общая характеристика

Система транспортных договоров может строиться по-разному, исходя из выбранных критериев классификации. В целях изучения транспортных договоров можно предложить следующую структуру такой системы:

На первой ступени классификации, исходя из направленности транспортных договоров, можно выделить: **договоры, направленные на перевозку** (договор перевозки грузов, договор фрахтования, договор перевозки грузов в прямом смешанном сообщении, договор перевозки пассажиров) и **договоры, направленные на обеспечение процесса перевозки** (*договор на подачу транспортных средств под погрузку и предъявление груза к перевозке, договоры об организации перевозок, договоры между транспортными организациями, договоры оказания услуг по использованию объектов транспортной инфраструктуры, договоры между владельцами транспортных инфраструктур, договор транспортной экспедиции*).

В подсистеме транспортных договоров, направленных на обеспечение процесса перевозки можно выделить группу **организационных договоров**, представляющую собой систему более низкого уровня. Основными признаками, позволяющими выделить организационные договоры в самостоятельную группу, являются:

1. неимущественный характер отношений, возникающих из этих договоров;
2. направленность на организацию имущественных правоотношений.

К числу транспортных организационных договоров можно отнести (*договор на подачу транспортных средств под погрузку и предъявление груза к перевозке, договоры об организации перевозок грузов, договоры об организации регулярных перевозок пассажиров, договоры между транспортными организациями (узловые соглашения, договоры на централизованный завоз (вывоз) грузов), договоры между владельцами транспортных инфраструктур.*)

**По договору о подаче транспортных средств под погрузку и о предъявлении груза к перевозке** перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом), договором перевозки, а также договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза, а отправитель обязан предъявить перевозчику в установленные сроки груз.

Договор является *безвозмездным, публичным, консенсуальным, двусторонним*.

**По договору перевозки груза** 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.

Договор является *реальным*, но на морском и автомобильном транспорте может быть *консенсуальным*. Договор также является *взаимным и возмездным*.

**По договору об организации перевозки грузов** перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец – предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме.

Является разновидностью *консенсуального, двустороннего, взаимного, безвозмездного рамочного организационного* договора.

Взаимоотношения транспортных организаций при перевозке грузов, пассажиров и багажа разными видами транспорта по единому транспортному документу (**прямое смешанное сообщение**), а также порядок организации этих перевозок определяются соглашениями между организациями соответствующих видов транспорта, заключаемыми в соответствии с законом о прямых смешанных (комбинированных) перевозках.

**Узловое соглашение** – это гражданско-правовой договор, в соответствии с которым перевозчики различных видов транспорта обязуются совершать в установленном договором порядке в отношении друг друга согласованные действия в интересах грузоотправителя (грузополучателя), направленные на своевременную передачу груза в пунктах перевалки с одного вида транспорта на другой в целях обеспечения перевозки грузов в прямом смешанном сообщении.

**По договору перевозки пассажира и багажа** перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа (ч.1 ст.786 ГК РФ).

Договор является *консенсуальным, двусторонним, возмездным*. Перевозки транспортом общего пользования осуществляются на основании *публичного* договора (ст.ст. 426, 789 ГК РФ) и относится к договорам *присоединения*.

**По договору фрахтования (чартеру)** одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) 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).

Договор является *двусторонним, возмездным, консенсуальным*.

**По договору буксировки** владелец одного транспортного средства обязуется переместить другое транспортное средство либо плавучий объект на определенное расстояние и сдать его получателю, указанному в транспортной накладной, а владелец перемещаемого (буксируемого) объекта обязуется предъявить буксируемый объект для буксировки и оплатить ее (ст. 88 КВВТ, ст. 225 КТМ).

Договор является *консенсуальным, возмездным, двусторонним*.

**По договору транспортной экспедиции** 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 является *консенсуальным, возмездным, двусторонним*.

## Вопрос 96. Понятие и содержание договора перевозки грузов

Понятие, признаки, виды договора.

*По договору перевозки груза 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).*

Как и прежде, договор перевозки грузов сконструирован по модели *реального* договора, поскольку для его заключения необходимо передать (вверить) перевозчику груз. Однако это общее правило не распространяется на договор морской перевозки грузов, который в большинстве случаев имеет характер *консенсуального* договора. Статьей 8 УАТ РФ также установлено, что договор перевозки груза может заключаться посредством принятия перевозчиком к исполнению заказа. Передачи груза для заключения такого договора не требуется, а, следовательно, такой договор является консенсуальным. Договор также является *взаимным и возмездным*. Как правило, договор перевозки носит *публичный* характер (ст.ст. 426, 789 ГК РФ).

**Стороны договора.** Договор перевозки является договором *в пользу третьего лица* (грузополучателя), а его сторонами являются грузоотправитель и перевозчик<sup>8</sup>. В качестве грузоотправителя и грузополучателя могут выступать граждане, юридические лица и государство.

**Предмет** обязательства перевозчика можно определить как оказание услуги по доставке груза в место назначения и сдаче его получателю. Под перевозкой понимается перемещение груза в пространстве с помощью самоходных транспортных средств.

**Форма договора.** В качестве доказательства заключения договора перевозки груза закон (ст. 785 ГК РФ) определяет составленную и выданную отправителю груза транспортную накладную (коносамент или иной другой документ на груз, предусмотренный соответствующим транспортным уставом или кодексом (ст.ст.25 УЖТ РФ, 8 УАТ РФ, 105 ВК РФ, 67 КВВТ РФ)). Коносамент (франц. «connaissance» – «расписка») не является формой договора морской перевозки и является ценной бумагой, уникальность которой заключается в том, что при передаче коносамента передаются не только имущественные права на груз, но права и обязанности по договору морской перевозки.

В **содержание договора** входит обязанность перевозчика по доставке груза в пункт назначения, которая подразумевает соблюдение сроков

---

<sup>8</sup> Вопрос о субъектном составе договора перевозки грузов породил среди специалистов большое количество споров по поводу правовой природы договора перевозки грузов, которые не утихают в течение многих десятилетий. Все они связаны с правовым положением грузополучателя как участника правоотношений, складывающихся в процессе перевозки. Например, В.А. Егизаров считает грузополучателя равноправной стороной договора перевозки грузов наряду с грузоотправителем и перевозчиком, а соответственно сам договор предлагает считать трехсторонним. Полагаем, что из договора перевозки грузополучатель приобретает лишь права. Обязанности у него возникают из закона, после выражения воли вступить в договор.

перевозки. По общему правилу перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, а при отсутствии таких сроков – в разумный срок (ст. 792 ГК РФ). Однако транспортные уставы и кодексы содержат лишь общие правила о сроках доставки (ст. 152 КТМ РФ, ст. 109 ВК РФ, ст. 76 КВВТ РФ, ст. 14 УАТ РФ). Исключение составляет лишь УЖТ РФ.

Перевозчик обязан обеспечить сохранность груза во время перевозки (ст. ст. 25 УЖТ РФ, 67 КВВТ РФ, 103 ВК РФ, 150 КТМ РФ). Сохранности перевозки служит правило о пломбировании транспортных единиц и контейнеров (ст. ст. 28 УЖТ РФ, 13 УАТ РФ). Большое значение имеет правильное определение массы отдельных грузов, предъявляемых к перевозке. Так, в соответствии со ст. 12 УАТ РФ, масса тарных и штучных грузов должна быть определена грузоотправителем. В целях обеспечения сохранности груза он может следовать в сопровождении охраны или проводника.

В случаях обнаружения при выгрузке повреждений вагонов (контейнеров), ЗПУ перевозчиком составляется акт общей формы. В соответствии со ст. 796 ГК РФ документы о причинах несохранности груза (коммерческий акт, акт общей формы и т.п.), составленные перевозчиком в одностороннем порядке, подлежат в случае спора оценке судом наряду с другими документами.

При прибытии грузов в крытых транспортных средствах, отдельных секциях транспортных средств, контейнерах и цистернах, принятых к перевозке без пломбы, перевозчик обязан проверить массу груза (ст. 15 УАТ РФ).

Главной *обязанностью грузоотправителя* является внесение перевозчику провозной платы, которая в большинстве случаев определяется по утвержденным тарифам. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 09.04.2004 г. №204 «Вопросы федеральной службы по тарифам»<sup>9</sup>, указанный в названии орган является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов) на транспорте.

В качестве исключения допускаются случаи, когда допускается возможность оплаты получателем груза после перевозки (ст. 30 УЖТ РФ). За перевозку груза с объявленной ценностью с грузоотправителя или грузополучателя взимается дополнительная плата (ст. 119 ВК РФ, ст. 83 КВВТ РФ). Перевозчик вправе удерживать груз в случае неуплаты ему обусловленных договором платежей (ст. 790 ГК РФ), а также не подавать транспортные средства под погрузку до тех пор, пока не будет оплачена предыдущая перевозка.

Договор перевозки грузов может быть прекращен в связи с надлежащим исполнением (п.1 ст. 408 ГК РФ), невозможностью исполнения (п.1 ст. 416 ГК РФ) и другими способами прекращения обязательств, предусмотренных ГК РФ. Транспортные уставы и кодексы предусматривают ряд конкретных случаев невозможности исполнения договора (ст.ст. 46 УЖТ РФ, 38 УАТ РФ, 157 КТМ РФ, 84 КВВТ РФ, 107 ВК РФ).

<sup>9</sup> СЗ РФ. – 12.04.2004. - №15. – Ст.1496.

## Вопрос 97. Договор перевозки пассажира и багажа

### **Понятие и признаки договора**

По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа (ч.1 ст.786 ГК РФ).

Приведенное определение воспроизведено в транспортных уставах и кодексах (ст.ст. 75. УАТ РФ, 177 КТМ РФ, 103 ВК РФ, 97 КВВТ РФ, 82 УЖТ РФ). Договор перевозки пассажира является *консенсуальным, двусторонним, возмездным*. Перевозки транспортом общего пользования осуществляются на основании *публичного договора* (ст.ст. 426, 789 ГК РФ) и относится к договорам *присоединения*.

**Стороны договора** – перевозчик (транспортная организация) и пассажир (физическое лицо).

**Предмет договора** – доставка пассажира и багажа в пункт назначения.

### **Форма и особенности заключения договора.**

В соответствии с ч. 2 ст. 786 ГК РФ заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа – багажной квитанцией. Формы билета и багажной квитанции устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами (ст.ст. 97 КВВТ РФ, 82 УЖТ РФ, 179 КТМ РФ, 78 УАТ РФ). Билет не является *формой* договора перевозки пассажира, а лишь свидетельствует о заключении такого договора. Покупая билет, жетон, месячный абонементный билет, пластиковую карту, пассажир присоединяется к опубликованным стандартным условиям перевозки. Предложение перевозчика приобрести билет, жетон и т.п. носит характер оферты. Акцептом же являются конклюдентные действия пассажира по покупке билета, прохождению через турникеты с использованием жетонов и пластиковых карт и т.п.

**Содержание договора.** В соответствии с ч. 3 ст. 786 ГК РФ пассажир имеет право в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом: перевозить с собой детей бесплатно (на морском и воздушном транспорте до 2-х лет, на автомобильном транспорте в городском и пригородном сообщении - до 7 лет, а в междугородном сообщении, а также на железнодорожном и внутреннем водном транспорте - до 5 лет) или на иных льготных условиях; провозить с собой бесплатно ручную кладь в пределах установленных норм; сдавать к перевозке багаж за плату по тарифу.

Пассажир также имеет право: провозить бесплатно каютный багаж и ручную кладь (ст.ст. 181 КТМ РФ, 83 УЖТ РФ, 100 КВВТ РФ); возобновить действие билета в случае опоздания к отправлению транспортного средства (ст. 23 УАТ РФ); получить обратно всю или определенную часть стоимости проезда в случае возврата билета в кассу до установленного уставами и кодексами срока (ст. 23 УАТ РФ, ст. 83 УЖТ РФ); продлевать срок действия проездного документа (билета) на время болезни (ст.ст. 100 КВВТ РФ, 83 УЖТ РФ, 23 УАТ

РФ); делать остановку в пути следования не более чем на 10 суток с соответствующим оформлением такой остановки (ст.ст. 83 УЖТ РФ, 100 КВВТ РФ).

Перевозчик обязан: предоставить пассажиру место в транспортном средстве согласно проездному документу (билету); доставить пассажира или багаж в пункт назначения в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, а при отсутствии таких сроков – в разумный срок (ст. 792 ГК РФ); бесплатно обеспечить своевременной и достоверной информацией о времени отправления и прибытия (ст. 85 УЖТ РФ, п.2 ст. 99 КВВТ РФ, ст. 19 УАТ РФ), при предъявлении пассажиром билета принять для перевозки багаж.

Обязательство перевозчика по доставке багажа не образует отдельного договора по перевозке багажа, является факультативным и охватывается содержанием договора перевозки пассажира.

Федеральным законом от 14.06.2012 № 67-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности перевозчика за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу пассажиров и о порядке возмещения такого вреда, причиненного при перевозках пассажиров метрополитеном» перевозчикам всех видов транспорта предписано обязательное страхование жизни и здоровья пассажиров и установлена страховая сумма по обязательному личному страхованию пассажиров в размере:

1) по риску гражданской ответственности за причинение вреда жизни потерпевшего в размере не менее чем два миллиона двадцать пять тысяч рублей на одного пассажира;

2) по риску гражданской ответственности за причинение вреда здоровью потерпевшего в размере не менее чем два миллиона рублей на одного пассажира;

3) по риску гражданской ответственности за причинение вреда имуществу потерпевшего в размере не менее чем двадцать три тысячи рублей на одного пассажира.

Обязанностью воздушного перевозчика является обязательное страхование своей ответственности перед пассажиром (ч. 2, 3 ст.133 ВК РФ).

Одной из основных обязанностей пассажира является оплата своего проезда, а при сдаче багажа – его провоза (ст. 82 УЖТ РФ). Размер платы определяются соглашением сторон, а при перевозке транспортом общего пользования – на основании тарифов (ст.ст. 181 КТМ РФ, 24 УАТ РФ).

## Вопрос 98. Ответственность за нарушение обязательств по перевозке

*Ответственность перевозчика за неподачу транспортных средств и отправителя за неиспользование транспортных средств* для перевозки грузов устанавливается в виде штрафа (ст. 794 ГК РФ).

*Ответственность сторон за неисполнение договора перевозки.* В соответствии со ст. 793 ГК РФ в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон. Соглашения транспортных организаций с пассажирами и грузовладельцами об ограничении или устранении ответственности перевозчика недействительны, за исключением случаев, когда возможность таких соглашений при перевозках груза предусмотрена транспортными уставами и кодексами.

*Ответственность перевозчика за просрочку в доставке грузов* в виде штрафа или пени наступает при нарушении правил ст. 792 ГК РФ.

*Ответственность за несохранность груза.* Под несохранностью понимают утрату, недостачу, повреждение (порчу) груза.

Перевозчик несет ответственность за несохранность, происшедшую после принятия груза к перевозке и до выдачи грузополучателю, если не докажет, что несохранность груза произошла вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело (ст. 796 ГК РФ). Помимо непреодолимой силы, к таковым относятся явления стихийного характера (пожары, заносы, наводнения), военные действия, прекращение или ограничение перевозки грузов в определенных направлениях и др (ст. ст. 95 УЖТ РФ, 117 КВВТ РФ, 34 УАТ РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 796 ГК РФ ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком в размере реального ущерба (ст.ст. 96 УЖТ РФ, 117 КВВТ РФ, 169 КТМ РФ, 119 ВК РФ, 34 УАТ РФ). Перевозчик несет **ограниченную ответственность** за несохранность груза. Контрагент перевозчика не может требовать возмещения упущенной выгоды на основании ст. 15 ГК РФ. Размер реального ущерба устанавливается по особым правилам ч. 2. ст. 796 ГК РФ.

Общие правила об *ответственности грузоотправителей и грузополучателей* содержатся в ст. 793 ГК РФ, других статьях ГК РФ, транспортных уставах и кодексах, а также в соглашениях сторон. Грузоотправитель несет *ответственность за неправильное оформление перевозочных документов* в виде штрафных санкций, которые могут быть взысканы сверх убытков (ст. 98 УЖТ РФ, ст. 120 КВВТ РФ). Так, на автомобильном транспорте за неисполнение этой обязанности грузоотправитель несет ответственность в виде штрафа в размере 20% от провозной платы (п. 3 ст. 35 УАТ РФ).

*Ответственность грузоотправителя за несвоевременную уплату провозных платежей* наступает в виде уплаты неустойки (пени).

Грузоотправитель несет *ответственность за ненадлежащее исполнение обязанности по погрузке и укладке груза в транспортное средство*. Грузополучатель несет *ответственность за неисполнение обязанности по своевременной выгрузке груза* в пункте назначения, если такая обязанность возложена договором или законодательством на него.

**Претензии и иски, вытекающие из перевозки грузов.** В соответствии со ст. 797 ГК РФ до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии. Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в тридцатидневный срок.

Претензии предъявляются в письменном виде перевозчикам, как правило, по месту их нахождения (ст. ст. 161 КВВТ РФ, 403 КТМ РФ, 124 ВК РФ, 122 УЖТ РФ). К претензиям должны быть приложены документы, подтверждающие право на заявление претензии (ст.ст. 161 КВВТ РФ, 405 КТМ РФ, 120 УЖТ РФ, 39 УАТ РФ). Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза - один год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами (ст. 797 ГК РФ).

**Ответственность по договору перевозки пассажира и багажа.** В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по договору перевозки стороны несут ответственность, установленную ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон (ст. 793 ГК РФ). В соответствии со ст. 800 ГК РФ, ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира, определяется по правилам главы 59 ГК РФ, если законом или договором перевозки не предусмотрена повышенная ответственность перевозчика.

За задержку отправления транспортного средства или опоздание его прибытия в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях) перевозчик уплачивает пассажиру штраф, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров, или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика (ст. 795 ГК РФ). Транспортные уставы и кодексы устанавливают различный размер штрафных санкций (ст.ст. 120 ВК РФ, 110 УЖТ РФ, 116 КВВТ РФ).

**Претензия** к перевозчику при внутренних воздушных перевозках может быть предъявлена в течение 6-ти месяцев. Независимо от предъявления претензии пассажир вправе заявить перевозчику иск. Перевозчики, обязаны рассмотреть предъявленные им претензии и о результатах их рассмотрения уведомить в письменной форме заявителей в течение 30-ти дней со дня получения соответствующей претензии.

**Срок исковой давности** по требованиям, возникающим из договора международной морской перевозки пассажира, составляет 2 года, при внутренней – 3 года (ст.ст. 408, 411 КТМ РФ). На железнодорожном транспорте пассажиры и перевозчики могут предъявить заявление в суд в отношении друг друга в течение одного года (ст.ст. 125, 126 УЖТ РФ).

## Вопрос 99. Договор транспортной экспедиции

### Понятие, признаки и виды договора.

*По договору транспортной экспедиции 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 транспортной экспедиции представляет достаточно обширный круг услуг, которые подчинены единой цели – освобождению грузоотправителя (грузополучателя) от забот, связанных с перевозкой груза. Договор транспортной экспедиции является *двусторонним, возмездным и консенсуальным* и не является публичным.

**Стороны договора.** В качестве клиента могут выступать лишь грузоотправители или грузополучатели (физические или юридические лица, публично-правовые образования). Функции экспедитора может выполнять перевозчик.

**Предметом** договора транспортной экспедиции являются действия транспортного экспедитора по организации и (или) оказанию услуг, связанных с перевозкой груза. При включении в конкретный договор транспортной экспедиции обязанности экспедитора собственными средствами осуществить перевозку, такой договор следует считать смешанным, сочетающим в себе элементы договора перевозки грузов и договора транспортной экспедиции.

Применение норм договора поручения и комиссии к договору транспортной экспедиции возможно лишь по аналогии. Деление услуг на основные и дополнительные при современной редакции ст. 801 ГК РФ не имеет практического значения.

**Форма договора** согласно ст. 802 ГК РФ письменная. Клиент обязан выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей.

**Содержание договора.** Экспедитор обязан: 1) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза самостоятельно либо с привлечением других лиц (ст. 805 ГК РФ); 2) при приеме груза выдать клиенту экспедиторскую расписку в получении груза.

Экспедитор вправе: 1) в случае если договором транспортной экспедиции не предусмотрено иное, выбирать или изменять вид транспорта, маршрут перевозки груза, последовательность перевозки груза различными видами транспорта исходя из интересов клиента; 2) не преступать к исполнению обязанностей по договору до представления клиентом необходимых документов, а также информации о свойствах груза; 3) удерживать груз до уплаты вознаграждения и возмещения, понесенных им в интересах клиента

расходов, если это предусмотрено договором. Экспедитору запрещено страховать грузы без разрешения клиента.

Клиент имеет право выбирать маршрут следования груза и вид транспорта, давать указания экспедитору в соответствии с договором. Главной обязанностью клиента является уплата вознаграждения экспедитору, а также возмещение понесенных им расходов.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, предусмотренных договором транспортной экспедиции и законом «О транспортно-экспедиционной деятельности» (далее - законом), экспедитор и клиент несут **ответственность** по основаниям и в размере, которые определяются в соответствии с главой 25 ГК РФ. В случае, если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением договора перевозки, ответственность экспедитора, определяется на основании правил, по которым перед экспедитором отвечает соответствующий перевозчик (п.2 ст. 803 ГК РФ).

Экспедитор, виновный в несохранности груза, несет **ответственность** в размере реального ущерба, а если груз, принят экспедитором для перевозки с объявлением ценности, – в размере объявленной ценности. Груз считается утраченным, если он не был выдан по истечении 30-ти дней со дня срока доставки, определенного договором транспортной экспедиции (п.7 ст. 7 закона). Экспедитор обязан возместить убытки, причиненные клиенту нарушением срока исполнения обязательств, если иное не предусмотрено договором и экспедитор не докажет, что нарушение срока произошло вследствие обстоятельств непреодолимой силы или по вине клиента.

В случае необоснованного отказа клиента от оплаты расходов экспедитора, клиент уплачивает экспедитору штраф в размере 10% суммы этих расходов. Клиент несет ответственность за несвоевременную уплату вознаграждения экспедитору и возмещение расходов в виде уплаты неустойки в размере 0,1% за каждый день просрочки, но не более чем в размере причитающегося экспедитору вознаграждения (понесенных расходов).

Закон запрещает всякие соглашения экспедитора с клиентом, имеющие целью уменьшить или исключить возлагаемую на них ответственность.

За исключением случаев, когда споры возникают из отношений по оказанию экспедиционных услуг, не связанных с осуществлением клиентом предпринимательской деятельности, до предъявления экспедитору иска клиент должен обязательно предъявить претензию в течение шести месяцев со дня возникновения соответствующего права. Срок исковой давности составляет один год (ст.13 закона).

## Вопрос 100. Договор займа и кредитный договор

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

Договор займа можно охарактеризовать как *реальный, может быть как возмездным, так и безвозмездным.*

**Предметом договора** займа являются деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками.

Лицо, предоставляющее заем, называется займодавцем, а лицо, получающее заем, именуется заемщик. **Сторонами договора** могут быть как юридические, так и физические лица. В ГК РФ отдельно выделяются такие виды договора займа как целевой заем и государственный заем. В тех случаях, когда заемщиком выступает Российская Федерация или субъект РФ, заем называется государственным займом. Целевой заем имеет место когда договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели.

Договор займа заключается **в простой письменной форме**, несоблюдение которой влечет за собой утрату для сторон возможности его оспаривания по безденежности путем свидетельских показаний. В устной форме договор может быть заключен при **дновременном** соблюдении двух условий: его сторонами являются граждане, и сумма договора займа не превышает 10 МРОТ. В подтверждение договора займа и его условий заемщик может составить расписку или другой документ. Заемные отношения могут быть оформлены с помощью векселя или облигации.

**Займодавец имеет право** требовать от заемщика предоставления обеспечения исполнения им своих обязательств по возврату суммы займа и процентов. В качестве обеспечения часто используется поручительство и залог. При невыполнении заемщиком обязанностей по обеспечению возврата суммы займа и процентов, утрате обеспечения или ухудшении его условий, за которые займодавец не отвечает, займодавец вправе требовать досрочного возврата суммы займа и процентов.

**Основной обязанностью заемщика** является возврат полученного займа и уплата процентов. Заемщик считается исполнившим свои обязанности по возврату суммы займа, если им соблюдены срок и порядок возврата, предусмотренные в договоре. Если срок возврата не установлен или определен моментом востребования, тогда заемщик обязан возвратить сумму займа в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем такого требования. Сумму беспроцентного займа заемщик имеет право возвратить досрочно, но если заем предоставлен под проценты, досрочный возврат допускается исключительно с согласия займодавца. Заем считается возвращенным с момента передачи денежных средств или иных вещей займодавцу либо зачисления денежных средств на его банковский счет.

Заемщик несет ответственность за несвоевременный возврат суммы займа.

*По кредитному договору 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 на нее.*

К отношениям по кредитному договору применяются правила, предусмотренные в ГК РФ для договора займа, если иное не установлено § 2 гл. 42 ГК РФ и не вытекает из существа кредитного договора. Помимо ГК РФ кредитные отношения регулируются банковским законодательством.

Несмотря на то, что кредитный договор является частным случаем договора займа, он **отличается** от него:

1) Субъектный состав – лицо, предоставляющее денежные средства в кредит, именуется кредитор, а лицо, получающее денежные средства, – заемщик. В качестве кредитора может выступать только банк или иная кредитная организация.

2) Кредитный договор является консенсуальным, то есть взаимные обязанности возникают у сторон с момента подписания договора, и заемщик может требовать от кредитора предоставления кредита.

3) Кредитный договор всегда является возмездным. Это связано с субъектным составом кредитного договора, одной из сторон которого всегда выступает кредитная организация, деятельность которой направлена на извлечение прибыли.

4) Особый порядок предоставления кредита: как правило, кредит выдается при выполнении заемщиком определенных условий и носит целевой характер.

5) В отличие от договора займа предметом кредитного договора могут быть только денежные средства.

6) В отличие от договора займа кредитный договор во всех случаях должен быть заключен в письменной форме.

С момента подписания кредитного договора у кредитора возникает обязанность предоставить указанную в договоре сумму заемщику. Кредитор может, как и в договоре займа, отказаться от предоставления заемщику кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок. Кредитор также имеет право отказаться от дальнейшего кредитования заемщика, если последний не соблюдает условия о целевом использовании кредита.

Заемщик вправе отказаться от получения кредита, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его получения, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

### Вопрос 101. Договор банковского счета

*По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие 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.*

Договор банковского счета можно охарактеризовать как *консенсуальный, взаимный, публичный*.

Как правило, банк не может отказать клиенту в заключении договора банковского счета. Условия договора являются одинаковыми для всех клиентов. В отдельных случаях он *может быть и договором присоединения*, когда банк предлагает условия договора в стандартной форме. Он также является, как правило, *возмездным*, поскольку обычно клиент уплачивает банку комиссионные за проведение расчетных операций, а банк начисляет проценты на используемые им денежные средства, находящиеся на счете клиента. По договору права и обязанности возникают как у банка, например перечисление денежных средств лицу, указанному владельцем счета, так и у клиента, который должен представлять в банк платежные документы.

**Существенным является условие** о предмете договора банковского счета, под которым понимаются расчетные и иные услуги, оказываемые кредитной организацией клиенту, а также стоимость банковских услуг, сроки выполнения банковских услуг, имущественная ответственность сторон за нарушение договора, порядок расторжения договора.

В договоре банковского счета **стороны именуются банк и клиент**. Банком является юридическое лицо, которое осуществляет банковские операции как исключительный вид деятельности. Клиентом в договоре банковского счета могут быть физические и юридические лица.

**Форма договора** - простая письменная. Договор может заключаться как путем обмена документами, так и путем составления единого документа. Банковские правила о порядке открытия счетов предусматривают, что клиент - юридическое лицо, желающий открыть счет, направляет в банк заявление, подписанное руководителем и главным бухгалтером. К заявлению прилагаются необходимые документы, в том числе карточка с образцами подписей лиц, уполномоченных распоряжаться счетом, и оттиском печати. Направление клиентом такого заявления рассматривается как оферта банку заключить договор. Руководитель банка ставит на заявлении разрешительную надпись, тем самым акцептуя оферту. С этого момента договор считается заключенным. На практике стороны обычно составляют единый документ, в котором фиксируются операции, проводимые банком по счету, а также права и обязанности сторон.

Физические лица для заключения договора банковского счета предоставляют в банк паспорт или иной документ, удостоверяющий личность, карточку с образцами подписей и иные документы.

В зависимости от круга операций с денежными средствами и правового положения клиента различают **виды банковских счетов**. Самым распространенным является расчетный счет, кроме этого существуют временные расчетные счета, текущие счета, бюджетные счета, специальные банковские счета резидентов и нерезидентов, корреспондентские счета и другие. По общему правилу организации и граждане вправе открывать любое количество счетов в любой валюте, законом могут быть предусмотрены исключения из этого правила.

**На банк возлагаются следующие обязанности:**

- обязанность в надлежащем порядке совершать для клиента соответствующие операции по счету;
- обязанность по уплате процентов за пользование денежными средствами, находящимися на счете, если иное не предусмотрено договором;
- обязанность соблюдать банковскую тайну.

**Для клиента предусматривается обязанность** оплачивать расходы банка на совершение операций по счету.

**Действие договора банковского счета прекращается** при расторжении договора по взаимному согласию сторон либо в одностороннем порядке при наступлении условий, определенных в договоре или законе.

В соответствии с общими правилами договор банковского счета прекращается при ликвидации банка, при ликвидации юридического лица - клиента и отсутствии правопреемника или смертью гражданина - клиента. Договор может быть также прекращен в результате отзыва у банка лицензии на совершение банковских операций, вследствие чего он не сможет осуществлять расчетные операции. Договор, заключенный на определенный срок, прекращается по истечении срока действия. Действие договора может быть прекращено при расторжении его сторонами. По взаимному согласию сторон договор может быть расторгнут в любой момент. Соглашение о расторжении договора должно быть совершено в письменной форме.

Договор банковского счета может быть **расторгнут в одностороннем порядке клиентом**. Для этого клиенту достаточно направить в банк заявление, уведомляющее о расторжении договора. Банк имеет право расторгнуть договор в одностороннем порядке, если иное не предусмотрено в договоре, только при отсутствии в течение двух лет денежных средств на счете клиента и операций по этому счету, предупредив об этом клиента в письменной форме. По иным основаниям договор по требованию банка расторгается судом и только в случаях, определенных в законе.

Общие положения о договоре банковского счета включены в главу 45 ГК РФ. В развитие данных норм дополнительные требования содержатся в банковском законодательстве.

## Вопрос 102. Договор банковского вклада

*По договору банковского вклада, который именуется также депозитом, 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.*

Договор банковского вклада можно охарактеризовать как *реальный, возмездный, односторонний*. А в случае, если вкладчик – физическое лицо – *публичный*.

В договоре банковского вклада одной из сторон является банк, а в некоторых случаях и иные кредитные организации, другой стороной – юридическое или физическое лицо, именуемое вкладчик.

**Банком признается** кредитная организация, которая проводит банковские операции, круг которых определен в выданной ему лицензии. Вкладчиками могут быть любые лица: физические и юридические лица, независимо от организационно-правовой формы. Физические лица должны обладать полной дееспособностью, исключение закон устанавливает для несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, которые могут самостоятельно вносить в банки вклады и распоряжаться ими. Ограниченно дееспособные заключают такие договоры с согласия попечителя.

Договор банковского вклада заключается **в простой письменной форме**. Договор может быть заключен путем составления одного документа или обмена документами.

Кредитная организация в подтверждение внесения вклада физическим лицом **вправе выдать сберегательную книжку или сберегательный сертификат**, а юридическому лицу – **депозитный сертификат**. Сберегательная книжка может быть именной или на предъявителя и должна содержать наименование и место нахождения банка (если вклад внесен в филиал, то его наименование), номер счета, на котором отражается вклад, сумму вклада и процентов, зачисленных на счет и списанных с него, остаток денежных средств на счете. Все операции по счету банк проводит только при предъявлении книжки. При утере или приведении в негодность именной сберегательной книжки вкладчик, направив в банк заявление, получает новую книжку. Сберегательная книжка на предъявителя является ценной бумагой.

Можно указать на **виды банковских вкладов**: по субъекту различаются вклады юридических лиц и вклады физических лиц; по сроку внесения – различают вклады до востребования и срочные вклады, которые, в свою очередь, имеют множество подвидов и другие.

Банк принимает от вкладчика денежные средства и размещает их во вклад, который может периодически пополняться. **Банк не вправе** отказаться от получения таких сумм, если указаны реквизиты счета вкладчика и если это прямо не запрещено договором банковского вклада. Банк обязан выплачивать вкладчику проценты за пользование его денежными средствами. Размер процентов определяется сторонами в договоре исходя из банковских тарифов,

размер которых зависит от суммы и срока вклада. Даже при отсутствии такого условия, договор не становится безвозмездным, а процентная ставка согласно определяется исходя из учетной ставки банковского процента, существующей в месте жительства (месте нахождения для юридических лиц) вкладчика. В отношении рублевых вкладов применяется ставка рефинансирования Банка России, по валютным вкладам - средняя ставка банковского процента по краткосрочным валютным кредитам. Проценты начисляются банком со следующего дня после поступления вклада в банк до дня его возврата вкладчику или до дня списания со счета по иным основаниям. Порядок выплаты процентов, возможность отнесение невыплаченных процентов в увеличение суммы вклада (капитализация) стороны фиксирует в договоре, в противном случае проценты выплачиваются по требованию вкладчика по истечении каждого квартала, а не востребованные проценты капитализируются.

Одной из **основных обязанностей банка** является возврат суммы вклада и начисленных процентов вкладчику по истечении срока вклада, а в предусмотренных законом или договором случаях - и при досрочном возвращении вклада. В качестве обеспечения возврата вкладов физических лиц банки согласно обязаны осуществлять их обязательное страхование.

**Договор банковского вклада прекращается** по основаниям, предусмотренным ГК РФ, иными правовыми актами или договором. Договор может быть расторгнут по взаимному согласию сторон. Возможно расторжение договора в одностороннем порядке, когда это допускается законом или договором. В любое время договор может быть расторгнут по требованию вкладчика - физического лица либо при других обстоятельствах, согласованных сторонами в договоре.

К отношениям банка и вкладчика применяются нормы гл. 45 ГК РФ о договоре банковского счета, если иное не предусмотрено положениями ГК РФ о договоре банковского вклада и не противоречит существу договора.

Общие нормы, регулирующие отношения банка и вкладчика, содержатся в главе 44 ГК РФ, а также в Законе о банках и банковской деятельности. В развитие этих положений Банку России предоставлено право устанавливать банковские правила, определяющие порядок внесения вкладов, начисления процентов и другие их условия. Банковские правила должны соответствовать нормам ГК РФ.

### **Вопрос 103. Правовое регулирование наличных и безналичных расчетов**

Для отношений по расчётам характерны следующие **признаки**:

- связь с обслуживаемыми гражданско-правовыми обязательствами;
- осуществление платежей в наличном или безналичном порядке;
- участие наряду с кредитором и должником третьего субъекта, обладающего специальной правоспособностью - банка или иной кредитной организации.

Расчеты могут осуществляться в наличной или безналичной формах. При наличных расчетах используются бумажные деньги (банкноты) и монеты. При безналичных расчетах денежные суммы перечисляются посредством бухгалтерских записей по банковским счетам, либо в иной форме, не требующей физической передачи денег.

Между юридическими лицами расчеты наличными денежными средствами возможны только в пределах сумм, установленных Банком России. С участием физических лиц расчеты наличными денежными средствами проводятся без ограничений.

Для осуществления расчетов наличными деньгами каждая организация должна иметь кассу и вести кассовую книгу по установленной форме. Вся денежная наличность сверх установленных лимитов остатка наличных денежных средств в кассе должна сдаваться организацией в обслуживающий ее банк в порядке и в сроки, согласованные с последним. Организации вправе в пределах короткого срока хранить в своих кассах деньги в сумме сверх установленных лимитов для целей оплаты труда, выплаты пособий. Прием наличных денег в кассу организации осуществляется по приходному кассовому ордеру, который должен быть подписан главным бухгалтером организации или иным уполномоченным лицом.

Выдача наличных денег из касс организаций осуществляется по расходному кассовому ордеру или иному документу, например по платежной ведомости, счету. Несоблюдение условий работы с денежной наличностью, а также нарушение порядка ведения кассовых операций влечет для организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, ответственность.

**Основными формами безналичных расчетов** являются расчёты платежными поручениями, по аккредитиву, чеками, по инкассо. Формы безналичных расчетов избираются клиентами банков самостоятельно и предусматриваются в договорах, заключаемых ими со своими контрагентами. Расчетные документы, на основании которых осуществляются операции по счетам, могут быть оформлены на бумажном носителе или в виде электронного платежного документа.

Электронный платежный документ должен быть подписан электронной цифровой подписью с соблюдением требований ФЗ «Об электронной цифровой подписи». Расчетные документы должны содержать обязательные реквизиты и подписываются уполномоченными лицами, имеющими право

первой и второй подписи, а если плательщиком является юридическое лицо, либо филиал, представительство - содержат оттиск печати

Основы осуществления расчетов установлены в главе 46 ГК РФ. Нормативной базой правового регулирования выступают также ФЗ «О банках и банковской деятельности», ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле», ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт». Банком России приняты банковские правила, устанавливающие правила проведения расчетов в РФ. Наряду с названными нормативными актами в банковской практике широко применяются обычаи делового оборота.

#### **Вопрос 104. Формы безналичных расчетов**

**Расчеты платежными поручениями** состоят в поручении плательщика банку за счет средств, находящихся на счете плательщика, перевести определенную денежную сумму на счет указанного лица в этом или в ином банке в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Обязанность банка исполнять платежные поручения клиента вытекает из договора банковского счета, заключаемого между ними. Банк также обязан осуществлять перечисление денежных средств по поручению лица, не имеющему у него счет, если иное не предусмотрено законом, банковскими правилами или не вытекает из существа этих отношений.

Поручение плательщика исполняется, как правило, за счет средств, находящихся на счете клиента. Плательщик может поручить банку осуществить перевод получателю денежных средств, который имеет счет в этом же или в ином банке. Банк обязан исполнить платежное поручение плательщика в срок, предусмотренный законом или установленный в соответствии с ним. При неисполнении или ненадлежащем исполнении банком платежного поручения банк обязан возместить клиенту причиненные убытки.

**При расчетах по инкассо** банк обязуется по поручению клиента осуществить за его счет действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа.

Инкассо - это поручение клиента банку, в котором у него открыт счет, получить для него платеж или согласие на осуществление платежа от плательщика. Расчеты по инкассо могут осуществляться в силу требований законодательства или на основании условий договора, заключенного клиентом со своим контрагентом.

Расчеты по инкассо подразделяются на расчеты с использованием платежных требований и расчеты с использованием инкассовых поручений. Платежные требования применяются для получения платежа с согласия плательщика (акцептная форма расчетов) и для получения платежа без согласия плательщика (безакцептная форма расчетов).

Расчеты с использованием инкассовых поручений всегда осуществляются без согласия плательщика и называются бесспорной формой расчетов.

**Чеком признается** документ, содержащий ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Чек, будучи ценной бумагой, должен быть составлен в определенной форме и содержать обязательные реквизиты. К обязательным реквизитам относятся: наименование «чек», которое включается в текст; поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму; наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж; указание валюты платежа; указание даты и места составления чека; подпись лица, выписавшего чек. На практике банки выдают

своим клиентам чековые книжки, содержащие чековые бланки, на которых и выписываются чеки.

Чек заполняется без исправлений от руки или с использованием технических средств. Плательщиком может быть только банк. Как правило, лицо, выписавшее чек, имеет счет в этом банке. На чеке, выданном от имени юридического лица, проставляется отпечаток печати. Банк может отказать в платеже, когда чек не соответствует формальным требованиям к нему, то есть при отсутствии обязательных реквизитов. Отказ банка может быть вызван и материальными основаниями, например, когда сумма чека превысила установленный банком лимит либо на счете чекодателя отсутствуют денежные средства.

**При расчетах по документарному аккредитиву** банк, действующий по поручению своего клиента-плательщика (приказодателя) об открытии аккредитива и в соответствии с его указаниями (банк-эмитент), обязуется произвести платежи получателю средств (бенефициару) или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств (бенефициару) или оплатить, акцептовать или учесть вексель.

Документарный аккредитив выполняет также обеспечительную функцию, защищая получателя средств от неплатежа. Аккредитивы можно разделить по объему обеспечения обязательств банка на покрытые и непокрытые, по моменту принятия на себя получателем средств рисков неплатежа - на отзывные и безотзывные.

**Покрытым (депонированным)** называется аккредитив, при котором банк-эмитент при его открытии перечисляет сумму аккредитива (покрытие) за счет приказодателя либо предоставленного ему кредита в распоряжение исполняющего банка на весь срок действия аккредитива. **При непокрытом (гарантированном)** аккредитиве банк-эмитент предоставляет исполняющему банку право списывать средства с ведущегося у него корреспондентского счета банка-эмитента в пределах суммы аккредитива либо указывает в аккредитиве иной способ возмещения исполняющему банку сумм, выплаченных по аккредитиву в соответствии с его условиями.

**Отзывным** признается такой аккредитив, который может быть изменен или отменен банком-эмитентом без предварительного уведомления бенефициара. **Безотзывный** аккредитив, подтвержденный исполняющим банком, не может быть изменен или отменен без согласия исполняющего банка.

**Банковская карта** представляет собой один из видов платежных карт, предназначенных для совершения физическими и юридическими лицами операций с денежными средствами находящимися у эмитента карт, и является инструментом безналичных расчетов.

## Вопрос 105. Общие положения о договоре хранения

*По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возратить эту вещь в сохранности (п.1 ст. 886 ГК).*

*Договор реальный, но может быть консенсуальным, возмездный, но может быть и безвозмездным, взаимный, срочный, но может быть и до востребоваания.*

**Стороны.** *Поклажедатель* – любое физическое или юридическое лицо (не обязательно собственник имущества). *Хранитель* – дееспособные граждане и юридические лица. Для некоторых видов договора хранения требуется лицензия.

**Предмет** – услуги по хранению. Объектом услуги выступают разнообразные вещи, как способные к перемещению, так и не способные к таковому (секвестр). Виды хранения: 1. регулярное и иррегулярное; 2) профессиональное и непрофессиональное; 3) обычное и чрезвычайное; 4) договорное и в силу закона.

**Форма.** В письменной форме заключаются договоры: 1) между гражданами, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз установленный законом МРОТ; 2) если договор консенсуальный; 3) в случаях, предусмотренных ст. 161 ГК РФ. Передача вещи на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожаре, стихийном бедствии, внезапной болезни, угрозе нападения и т.п.) может быть доказываема свидетельскими показаниями. 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 предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения. Несоблюдение простой письменной формы не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем (ст. 887 ГК).

**Содержание договора.** *Обязанности хранителя.*

1) Принять вещь на хранение (только в консенсуальном договоре). 2) Хранить вещь в течение обусловленного срока. Потребовать забрать вещь досрочно хранитель может лишь в прямо указанных в законе случаях. 3) Обеспечить сохранность принятой на хранение вещи. Если имуществу грозит реальная опасность, то хранитель вправе изменить условия хранения без согласия поклажедателя. Если этих мер недостаточно, а своевременного принятия мер от поклажедателя ожидать нельзя, хранитель может самостоятельно продать вещь по цене, сложившейся в месте хранения. Хранитель во всяком случае должен принять для сохранения переданной ему вещи меры, обязательность которых предусмотрена законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке (противопожарные, санитарные, охранные и т.п.). Если хранение осуществляется безвозмездно, хранитель

обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своих вещах. 4) Воздерживаться от пользования вещью без согласия поклажедателя, за исключением случаев, когда это необходимо для обеспечения сохранности вещи. 5) Выполнять принятые им обязательства лично, за исключением случаев, обусловленных силою обстоятельств. 6) Возвратить поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя ту же самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не предусмотрено хранение с обезличением. Возврату подлежат плоды и доходы.

#### *Обязанности поклажедателя.*

1) Предупредить хранителя о свойствах вещи, передаваемой на хранение. В противном случае хранитель имеет право уничтожить опасные вещи без возмещения убытков. 2) Выплатить хранителю вознаграждение за хранение вещи (только в возмездном договоре). 3) Возместить хранителю расходы на хранение. Закон гарантирует возмещение чрезвычайных расходов на хранение в пределах ущерба, который мог быть причинен вещи, даже если на действия хранителя не было получено согласия поклажедателя. 4) Забрать переданную на хранение вещь по окончании срока, указанного в договоре. После письменного предупреждения хранитель вправе продать не востребовавшую вещь.

**Ответственность хранителя.** 1) За отказ от принятия вещи либо просрочку должен возместить убытки. 2) За утрату, недостачу, повреждение вещи отвечает при наличии вины, если хранитель является профессионалом. За вещь, принятие которой поклажедателем просрочено, хранитель отвечает лишь при наличии умысла или грубой неосторожности. Убытки, вызванные несохранностью вещи, хранитель по возмездному договору должен возместить в полном объеме, но в пределах суммы оценки вещей. В безвозмездном договоре возмещается реальный ущерб.

#### **Ответственность поклажедателя.**

1) За убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением. Поклажедатель должен заявить об отказе от услуг хранителя в разумный срок.

2) За несвоевременность уплаты вознаграждения и возмещения расходов на хранение. Если не предусмотрено договором иное, применяется ст. 395 ГК.

Хранитель обязан возместить убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель не был предупрежден о них. В этом случае необходимо доказать вину поклажедателя.

#### **Виды договора хранения:**

- хранение вещей на товарном складе;
- хранение вещей в ломбарде;
- хранение вещей в банке;
- хранение вещей в камерах хранения транспортных организаций;
- хранение вещей в гостиницах;
- секвестр – хранение вещей, являющихся предметом спора.

## Вопрос 106. Договор хранения вещей на товарном складе

*По договору складского хранения товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и вернуть эти товары в сохранности (ст. 907 ГК).*

Договор *возмездный, реальный, взаимный*, предусматривающий регулярное хранение.

**Стороны.** *Товарный склад* - организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги. Различают склады общего пользования и ведомственные склады. *Хранитель* – физическое или юридическое лицо.

**Предмет** – услуги по хранению.

**Форма и особенности заключения.**

Договор оформляется следующими документами:

*Складская квитанция* – документ, удостоверяющий принятие товара складом.

*Простое складское свидетельство* – единый документ на предъявителя, подтверждающий передачу товара на хранение складу. Является ценной бусагой. Товар, принятый на хранение по двойному или простому складскому свидетельству, может быть в течение его хранения предметом залога путем залога соответствующего свидетельства. На нем делается запись о залоге. Копия выдается товаровладельцу, подлинник – залогодержателю.

*Двойное складское свидетельство* – состоит из двух частей – складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта), которые могут быть отделены друг от друга. Является ордерной ценной бумагой. Держатель складского и залогового свидетельств имеет право распоряжения хранящимся на складе товаром в полном объеме. Держатель складского свидетельства, отделенного от залогового свидетельства, вправе распоряжаться товаром, но не может взять его со склада до погашения кредита, выданного по залоговому свидетельству. Держатель залогового свидетельства, иной, чем держатель складского свидетельства, имеет право залога на товар в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему. При залоге товара об этом делается отметка на складском свидетельстве. Если 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.

**Содержание договора.**

*Товарный склад* обязан: 1) за свой счет произвести осмотр принимаемых товаров, определить их количество состояние. Выполнение обязанности фиксируется в складских документах. 2) Составить акт об обнаруженных повреждениях товара, выходящих за пределы согласованных в договоре, и известить об этом товаровладельца.

Товарный склад вправе изменять условия хранения, если это требуется для обеспечения сохранности товара, уведомив товаровладельца.

*Товаровладелец* вправе во время хранения осматривать товары, а, если хранение осуществляется с обезличением, то брать пробы, а, также принимать меры к обеспечению сохранности вещей (ст. 909 ГК).

И *товарный склад* и *товаровладелец* вправе потребовать от контрагента проверки за свой счет количества и состояния товара при его выдаче. Если такой проверки не было, то о недостатках и повреждениях должно быть сообщено складу в письменной форме (о скрытых недостатках – в течение трех дней).

## Вопрос 107. Специальные виды хранения

**Договор хранения в ломбарде** вещей, принадлежащих гражданину, является *публичным* (статья 426).

Заключение договора удостоверяется выдачей поклажедателю именной сохранной квитанции. Вещь, сдаваемая на хранение в ломбард, подлежит оценке по соглашению сторон в соответствии обычно устанавливаемыми в торговле с ценами на вещи такого рода и качества. Ломбард обязан страховать в пользу поклажедателя за свой счет принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки. Если вещь, сданная на хранение в ломбард, не востребована поклажедателем в обусловленный соглашением с ломбардом срок, ломбард обязан хранить ее в течение **двух месяцев** с взиманием за это платы. По истечении этого срока невостребованная вещь может быть продана ломбардом. Из суммы, вырученной от продажи невостребованной вещи, погашается плата за ее хранение, а остаток суммы возвращается поклажедателю.

**Хранение ценностей в банке.** Банк может принимать на хранение ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и другие ценности, в том числе документы.

Заключение договора хранения ценностей в банке удостоверяется выдачей поклажедателю именного сохранного документа, предъявление которого является основанием для выдачи хранимых ценностей поклажедателю.

*Хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе (ячейке сейфа, изолированном помещении в банке).* Клиенту предоставляется право самому помещать ценности в сейф и изымать их из сейфа, для чего ему должны быть выданы ключ от сейфа, карточка, позволяющая идентифицировать клиента, либо иной знак или документ, удостоверяющие право клиента на доступ к сейфу и его содержимому. Условиями договора может быть предусмотрено право клиента работать в банке с ценностями, хранимыми в индивидуальном сейфе.

По договору хранения ценностей в банке *с использованием клиентом индивидуального банковского сейфа* банк осуществляет контроль за их помещением клиентом в сейф и изъятием из сейфа и после изъятия возвращает их клиенту. По договору хранения ценностей в банке *с предоставлением клиенту индивидуального банковского сейфа* банк обеспечивает клиенту возможность помещения ценностей в сейф и изъятия их из сейфа без контроля, со стороны банка. В этом случае банк освобождается от ответственности за несохранность содержимого сейфа, если докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома клиента был невозможен либо стал возможным вследствие непреодолимой силы. К договору о предоставлении банковского сейфа в пользование другому лицу применяются правила ГК о *договоре аренды*.

**Хранение в камерах хранения транспортных организаций.** Находящиеся в ведении транспортных организаций общего пользования камеры хранения обязаны принимать на хранение вещи пассажиров и других

граждан независимо от наличия у них проездных документов. Договор - *публичный*.

В подтверждение принятия вещи на хранение (за исключением автоматических камер) поклажедателю выдается квитанция или номерной жетон. В случае их утраты сданная в камеру хранения вещь выдается поклажедателю *по представлению доказательств* принадлежности ему этой вещи. Вещи, не востребованные в установленные законом сроки, камера хранения обязана хранить еще в течение *тридцати дней*. Затем невостребованные вещи могут быть проданы. *Убытки* поклажедателя вследствие несохранности вещей, в пределах суммы их оценки при сдаче на хранение подлежат возмещению хранителем в течение 24-х часов с момента предъявления требования об их возмещении.

**Хранение в гардеробах организаций.** Хранение в гардеробах организаций предполагается безвозмездным, если вознаграждение за хранение не оговорено или иным очевидным способом не обусловлено при сдаче вещи на хранение. Хранитель вещи, сданной в гардероб обязан принять для обеспечения сохранности вещи все меры, предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 891 ГК.

**Хранение в гостинице.** Гостиница отвечает как хранитель и без особого о том соглашения с проживающим в ней лицом (постояльцем) за утрату, недостачу или повреждение его вещей, внесенных в гостиницу, за исключением денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей.

Внесенной в гостиницу считается вещь, вверенная работникам гостиницы, либо вещь, помещенная в гостиничном номере. Гостиница отвечает за утрату денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей постояльца при условии, если они были приняты гостиницей на хранение либо были помещены постояльцем в индивидуальный сейф. Гостиница освобождается от ответственности за несохранность 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. Постоялец, обнаруживший несохранность своих вещей, обязан без промедления заявить об этом администрации гостиницы. В противном случае гостиница освобождается от ответственности. Сделанное гостиницей объявление о том, что она не принимает на себя ответственности за несохранность вещей постояльцев, не освобождает ее от ответственности.

**Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).** По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, принимающему на себя обязанность по разрешении спора возвратить вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц (договорный секвестр). Хранителем по судебному секвестру может быть как лицо, назначенное судом, так и лицо, определяемое по взаимному согласию спорящих сторон. В обоих случаях требуется согласие хранителя, если законом не установлено иное. На хранение в порядке секвестра могут быть недвижимые вещи. Хранитель, имеет право на вознаграждение за счет спорящих сторон, если договором или решением суда, не предусмотрено иное.

## Вопрос 108. Договор поручения

*По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия, причем права и обязанности в результате этих действий возникают непосредственно у доверителя.*

Договор консенсуальный, безвозмездный, но может быть и возмездным, двусторонний, взаимный, фидуциарный.

**Стороны договора.** В качестве доверителя и поверенного могут выступать как юридические лица, обладающие правоспособностью, так и дееспособные физические лица, а также публично-правовые образования.

**Предмет договора** – действия поверенного по совершению юридических действий от имени доверителя.

**Форма.** Письменная или устная (ст. 158-165 ГК РФ). Полномочия поверенного указываются в доверенности.

**Содержание договора. Обязанности поверенного.** 1) Выполнять поручение доверителя в точном соответствии с указаниями доверителя. Отступать от этих указаний он может лишь в случаях, когда по обстоятельствам дела был вынужден это сделать либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос (п.2 ст.973 ГК). При первой возможности поверенный должен уведомить доверителя об отступлении от указаний. 2) Исполнить поручение лично. Передоверие допускается лишь в случаях, когда это предусмотрено доверенностью либо обусловлено силою обстоятельств. 3) Информировать доверителя по его требованию о ходе исполнения поручения. 4) Представить полный отчет с приложением в случае необходимости оправдательных документов. 5) незамедлительно передавать доверителю все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения. 6) Возвратить доверителю по исполнению поручения либо в случае прекращения договора доверенность, срок действия которой не истек.

**Обязанности доверителя.** 1) Выдать доверенность. 2) По исполнении поручения без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором. 3) Обеспечить поверенного необходимыми средствами для исполнения поручения, а также возмещать поверенному понесенные им издержки. 4) Уплатить поверенному вознаграждение, если поручение является возмездным.

**Прекращение договора поручения.** Поверенный вправе отказаться от поручения, а доверитель – отменить его в любое время. Договор прекращается также в случаях смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них умершим или недееспособным. Если договор прекращается до окончания его исполнения поверенным, доверитель должен компенсировать поверенному вознаграждение соразмерно выполненной части поручения. При продолжении поверенным исполнения поручения после его отмены, то с того момента, когда он узнал или должен был узнать об отмене поручения, поверенный утрачивает право на компенсацию издержек и получение вознаграждения за выполнение поручения после его отмены.

### Вопрос 109. Договор комиссии

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

Договор является консенсуальным, взаимным, возмездным.

**Предмет договора** – действия комиссионера по совершению сделок в интересах комитента.

**Стороны договора.** Комитент – физическое или юридическое лицо. Комиссионер в большинстве случаев – лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью.

**Форма договора.** Применяются общие правила о форме сделок (ст.158-165 ГК).

**Содержание договора.** Обязанности комиссионера. 1) Заключение сделок в точном соответствии с указаниями комитента и на наиболее выгодных для него условиях. Комиссионер, заключивший сделку на более выгодных условиях, чем те, которые указаны в договоре комиссии, вправе предусмотреть, что дополнительная выгода полностью поступит в распоряжение комитента либо комиссионера, либо установить иное распределение сумм. Отступление от указаний комитента допускается в тех же случаях, что и в договоре поручения. Если вещь приобретена комиссионером по более высокой цене, то комитент не вправе отказаться от ее покупки, если комиссионер заявил, что принимает на свой счет разницу в цене. 2) Представить отчет по окончании исполнения поручения и передать ему все полученное по сделкам. Возражения комитента по отчету должны быть заявлены комиссионеру в течение 30-ти дней с момента получения. 3) Сообщить комитенту о неисполнении сделки третьим лицом, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по этой сделке (п.2 ст.993 ГК) 4) Отвечать за действительность заключенных сделок, но не за их исполнимость. Исключение составляет *делькредере* – добровольное ручательство комиссионера перед комитентом за исполнение сделки третьим лицом.

Комиссионер *вправе* привлечь к исполнению обязанностей третьих лиц, в том числе по договору субкомиссии.

**Обязанности комитента.** 1) Принять от комиссионера все исполненное по договору, освободив комиссионера от обязательства перед третьим лицом. 2) Выплатить комиссионное вознаграждение комиссионеру и возмещение понесенных им расходов на исполнение комиссионного поручения. Комиссионеру предоставлено право удержания находящихся у него вещей комитента в случае неисполнения этой обязанности.

**Прекращение договора комиссии.** Договор может быть прекращен в одностороннем порядке, как по инициативе комитента, так и по инициативе комиссионера. Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора, возместив причиненные этим убытки. Комиссионер, отказавшийся от исполнения договора комиссии в одностороннем порядке,

---

обязан возместить все убытки, понесенные комитентом вследствие расторжения договора. Договор, заключенный без указания срока его действия, может быть расторгнут с обязательным уведомлением другой стороны не позднее, чем за тридцать дней. При этом, комитент обязан уплатить вознаграждение комиссионеру вознаграждение и возместить расходы за сделки, совершенные до прекращения договора. Комиссионер же должен принять меры по охране имущества. Прекращение договора происходит также в следующих случаях: смерти комиссионера-гражданина либо признания его недееспособным или ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим; в случае признания банкротом индивидуального предпринимателя.

## Вопрос 110. Агентский договор

*По агентскому договору 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.*

Договор консенсуальный, взаимный, возмездный, не носит лично-доверительного характера.

**Предмет договора** – совершение агентом юридических и фактических действий.

**Стороны договора.** В качестве принципала и агента могут выступать физические или юридические лица, обладающие правоспособностью. Право на совершение агентом юридических действий оформляется также письменным договором.

**Форма договора.** Применяются общие правила о форме сделок. Если агент действует от имени принципала, то необходима выдача доверенности.

**Содержание договора.** *Обязанности агента.*

1) Совершать в интересах и за счет принципала сделки и другие юридические и фактические действия. Агентский договор может предусматривать условия о территориальном ограничении действий агента и принципала, состоящие в запрете заключения однородных по предмету сделок с другими принципалами (агентами).

2) Предоставлять принципалу отчеты, возражения по которым принципал может заявить в 30-дневный срок.

Агент *имеет право* возложить выполнение обязанностей на третье лицо, заключив субагентский договор.

*Обязанности принципала.*

1) Выдать агенту соответствующие полномочия и снабдить его средствами, необходимыми для исполнения поручения.

2) Уплатить агенту вознаграждение и возместить расходы.

**Прекращение договора.** Договор, заключенный на определенный срок, может быть прекращен в одностороннем порядке при отказе любой из сторон от его исполнения. Также договор прекращается смертью агента - физического лица либо ликвидацией юридического лица, выступавшего в качестве агента либо принципала. Кроме того, основанием прекращения договора является признание агента – физического лица недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также несостоятельным (банкротом).

## Вопрос 111. Договор доверительного управления имуществом

*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).*

Договор *реальный*, может быть *возмездным* и *безвозмездным*, *двусторонний*, *срочный* (до 5 лет), не является лично-доверительной сделкой.

**Предмет договора.** Совершение управляющим любых юридических и фактических действий в интересах выгодоприобретателя.

**Стороны договора.** *Учредителем управления* должен быть собственник имущества – гражданин, юридическое лицо, публично-правовое образование, а также обладатели некоторых обязательственных, корпоративных и исключительных прав. Не могут быть учредителями управления лица, обладающие ограниченным вещным правом на имущество, в том числе правом хозяйственного ведения или оперативного управления. *Доверительным управляющим* (далее – Д.У.) может быть – индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарных предприятий. Не могут быть ДУ органы публичной власти. В случаях, предусмотренных законом, в качестве ДУ могут выступать некоммерческие организации, опекуны, душеприказчики.

**Форма договора** – письменная. Для заключения договора должны быть согласованы следующие существенные условия: точное обозначение состава имущества; наименование выгодоприобретателя; размер и форма вознаграждения ДУ; срок действия договора. Доверительный управляющий обозначает себя в договоре, как «Д.У.». Передача недвижимости по договору осуществляется на основании передаточного акта и требует государственной регистрации. При передаче предприятия необходимы также бухгалтерский баланс, акт инвентаризации, заключение независимого аудитора и перечень всех долгов.

**Содержание договора.** *Обязанности ДУ.* 1) Лично осуществлять юридические и фактические действия по управлению имуществом, осуществляя правомочия собственника. Распоряжение недвижимым имуществом возможно лишь в случаях, предусмотренных законом. Управление происходит от своего имени, но не в своих интересах. Обязанности могут быть возложены на третье лицо только с согласия учредителя управления и только с оформлением договора поручения (доверенности). 2) Включать в состав имущества права, приобретенные по сделкам. 3) Нести все обязанности по сделкам, совершаемым с превышением полномочий. 3) Предоставление учредителю и выгодоприобретателю отчетов о результатах управления. 3) По окончании управления возвратить имущество учредителю.

ДУ *вправе* использовать для защиты своего владения вещно-правовые иски.

*Обязанности учредителя управления.* 1) Уплатить ДУ за счет доходов от использования имущества вознаграждение (в возмездном договоре), а также компенсировать расходы.

**Ответственность.** При недостаточности имущества для погашения обязательств, возникших в связи с управлением ДУ отвечает личным имуществом. При недостаточности имущества ДУ взыскание обращается на имущество не переданное в управление. А если и его не хватит – на имущество учредителя управления. При причинении убытков учредителю в результате управления ДУ несет безвиновную ответственность и обязан возместить упущенную выгоду и реальный ущерб.

**Прекращение договора.** Прекращается с истечением срока, в случаях смерти ДУ-физического лица, его недееспособности, ограниченной дееспособности, признания банкротом, а также при ликвидации коммерческой организации, выступающей в роли ДУ.

Договор может быть прекращен в одностороннем порядке по инициативе любой стороны в связи с невозможностью ДУ лично осуществлять управление, с предварительным уведомлением контрагента по договору. Учредитель вправе отказаться от договора и в иных случаях, но с уплатой вознаграждения ДУ. Договор прекращается также банкротством либо ликвидацией учредителя, односторонним отказом выгодоприобретателя от получения выгод, его смертью или ликвидацией.

## Вопрос 112. Страхование: понятие, формы и виды

**Страхование** – отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков (ст. 2 Закона РФ «Об организации страхового дела в РФ»).

**Страхователь** – лицо, заключающее договор страхования. Застрахованное лицо – физическое лицо, жизнь или здоровье которого застрахованы по договору личного страхования или страхования ответственности. В качестве застрахованного могут выступать как страхователь, так и выгодоприобретатель. **Выгодоприобретатель** – лицо, в пользу которого страхователь заключил договор страхования. **Страховщик** – юридическое лицо, которое имеет соответствующую лицензию на страхование соответствующего вида.

**Страховой риск** – предполагаемое событие, на случай наступления которого производится страхование.

**Страховой случай** – совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, которое влечет за собой обязанность страховщика произвести страховую выплату (ст. 9 Закона РФ «Об организации страхового дела в РФ»).

**Страховой интерес** – основанная на законе, ином правовом акте либо договоре заинтересованность страхователя заключить договор страхования.

**Страховая сумма** – определенная договором страхования или определенная законом денежная сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования.

**Страховая стоимость** – действительная стоимость имущества в месте его нахождения в день заключения договора.

**Страховая выплата** – денежная сумма, которую страховщик обязан уплатить в соответствии с законом или договором страхования в случае наступления страхового случая.

*По договору страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) выплатить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), страховое возмещение или страховую сумму.*

Данный договор является *реальным* (может быть *консенсуальным*), *взаимным*, *возмездным*. Данный договор носит *алеаторный* (рисковый) характер. **Сторонами договора** страхования являются страховщик и страхователь.

**Существенными условиями договора** страхования являются (ст. 942 ГК РФ): 1) условие об объекте страхования: в имущественном страховании - об определенном имуществе либо ином имущественном интересе; в личном страховании - о застрахованном лице; 2) условие о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая); 3) условие о размере страховой суммы; 4) условие о сроке действия договора.

Договор страхования должен заключаться **в письменной форме**, причем ее несоблюдение влечет недействительность договора, за исключением договора обязательного государственного страхования (п. 1 ст. 940 ГК РФ).

Письменная форма считается соблюденной не только при составлении одного документа, подписанного сторонами, но и в случаях вручения страховщиком страхователю страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком.

Страхователь обязан сообщить страховщику об известных ему обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления.

В целях оценки страхового риска страховщик вправе при заключении договора страхования имущества произвести осмотр этого имущества, и в случае необходимости назначить экспертизу для установления его действительной стоимости (п. 1 ст. 945 ГК РФ), при заключении договора личного страхования - провести обследование страхуемого лица для оценки фактического состояния его здоровья.

#### **Страхователь обязан:**

1) уплатить страховую премию в порядке и сроки, предусмотренные договором. Если страховая премия выплачивается в рассрочку, то периодические платежи называются страховыми взносами.;

2) незамедлительно сообщать страховщику о значительных изменениях обстоятельств, сообщенных страховщику при заключении договора, если эти изменения могут существенно повлиять на увеличение страхового риска. В любом случае страхователь обязан сообщить об изменениях, оговоренных в договоре страхования (страховом полисе) и в правилах страхования, переданных страхователю;

3) незамедлительно уведомить страховщика или его представителя о наступлении страхового случая (ст. 961 ГК РФ). Если договором предусмотрен срок и (или) способ уведомления, оно должно быть сделано в условленный срок и указанным в договоре способом.

**Страховщик обязан** при наступлении страхового случая выплатить по договору имущественного страхования страховое возмещение и по договору личного страхования страховую сумму.

Страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения и страховой суммы в следующих случаях: 1) если страхователь не выполнил обязанности по уведомлению страховщика о наступлении страхового случая; 2) если страховой случай наступил вследствие умысла заинтересованных лиц; 3) если страховой случай наступил вследствие воздействия ядерного взрыва (п. 1

ст. 964 ГК РФ); 4) если убытки возникли вследствие изъятия, конфискации, реквизиции, ареста или уничтожения застрахованного имущества по распоряжению государственных органов.

Страховщик обязан сохранять в тайне сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц, полученные им в результате своей профессиональной деятельности (ст. 946 ГК РФ).

Договор страхования прекращается до наступления срока, на который он был заключен: 1) вследствие расторжения договора по соглашению сторон, по требованию страховщика на основании судебного решения или путем одностороннего отказа страхователя от договора, о котором он может заявить в любое время (п. 2 ст. 958 ГК РФ); 2) если возможность наступления страхового случая отпала и существование страхового риска прекратилось по обстоятельствам иным, чем страховой случай.

**Формы страхования.** Выделяют добровольное и обязательное страхование. Под обязательным страхованием понимается страхование, которое должно осуществляться в силу указания закона. При установлении случаев обязательного страхования в законе должны быть определены объекты, подлежащие обязательному страхованию, риски, от которых они должны быть застрахованы, и минимальные размеры страховых сумм.

**Виды страхования.** Классификация страхования проводится по объекту страхования: имущественное и личное страхование. В первом случае объект страхования - интересы, связанные с имуществом, во втором - с личностью, принадлежащими ей неотчуждаемыми нематериальными благами, такими как жизнь, здоровье. В зависимости от объекта страхования различаются страховые риски, порядок и условия определения страховой суммы и размера страховых выплат.

Имущественное и личное страхование, в свою очередь, разделяется на подвиды в зависимости от объекта страхования. К имущественному страхованию согласно п. 2 ст. 929 ГК относятся:

*страхование риска утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества* (ст. 930 ГК);

*страхование риска 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. 931 и 932 ГК);

*страхование предпринимательского риска*, т.е. риска убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риска неполучения ожидаемых доходов (ст. 933 ГК).

### Вопрос 113. Обязательства по имущественному страхованию

Согласно п. 1 ст. 929 ГК РФ по договору имущественного страхования страховщик обязуется возместить причиненные вследствие наступления страхового случая убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы). По договору имущественного страхования могут быть, в частности, застрахованы следующие **имущественные интересы**:

1) **риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества.** Имущество может быть застраховано только в пользу того лица, который имеет интерес в сохранении этого имущества, основанный на законе, ином правовом акте или договоре (ст. 930 ГК РФ). Интерес в сохранении имущества может базироваться на праве лица в отношении имущества (как вещном, так и обязательственном), так и на его обязанности обеспечить сохранность имущества.

Договор может быть заключен в пользу как страхователя, так и выгодоприобретателя. Например, ломбарды страхуют заложенное или переданное им на хранение имущество в пользу залогодателя (поклажедателя).;

2) **риск гражданской ответственности** - риск ответственности по обязательствам из причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а также договорной ответственности. Особенностью страхования риска гражданской ответственности является то, что договор во всех случаях считается заключенным в пользу лиц, перед которыми страхователь или застрахованное лицо должны нести ответственность (в пользу потерпевшего, контрагента), даже если договор заключен в пользу иных лиц или не сказано, в чью пользу он заключен.

**По договору страхования риска ответственности за причинение вреда** может быть застрахован риск ответственности как страхователя, так и иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена (застрахованное лицо). Например, на железнодорожном, воздушном и внутреннем водном транспорте перевозчик обязан застраховать свою ответственность за возможное причинение вреда жизни и здоровью пассажира.

Страхование риска ответственности за нарушение договора допускается только в случаях, предусмотренных законом. Например, согласно п. 2 ст. 587 ГК РФ одним из существенных условий договора ренты, по которому под выплату ренты передается денежная сумма или иное движимое имущество, является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств либо предоставить обеспечение исполнения его обязательств;

3) **предпринимательский риск** - 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. Страхованием подлежит предпринимательский риск только самого страхователя и только в пользу самого страхователя.

Страховая сумма по договору страхования имущества или предпринимательского риска не должна превышать страховую стоимость. Страховая сумма - это сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение, она определяется соглашением сторон. Страховая стоимость имущества - это его действительная стоимость (п. 2 ст. 947 ГК).

Страховщик при наступлении страхового случая обязан возместить страхователю убытки пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости. Это так называемая пропорциональная система расчета страхового возмещения. Договором может быть предусмотрена система первого риска, когда убытки возмещаются в полном объеме, но в пределах страховой суммы, независимо от соотношения страховой суммы и страховой стоимости (ст. 949 ГК РФ).

Если предусмотренная договором страховая сумма ниже страховой стоимости, то такое страхование называется неполным (ст. 949 ГК РФ), и страхователь (выгодоприобретатель) вправе осуществить дополнительное страхование как у того же, так и у другого страховщика. При этом общая страховая сумма по всем договорам страхования не должна превышать страховой стоимости, в противном случае на стороне страхователя (выгодоприобретателя) может возникнуть неосновательное обогащение. Если же страховая сумма, указанная в договоре или нескольких договорах, превышает страховую стоимость, то договор по общему правилу является ничтожным в той части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость (ст. 951 ГК РФ). При единовременной уплате страховой премии излишне уплаченная ее часть возврату не подлежит. При уплате премии в рассрочку страховые взносы, оставшиеся на момент установления превышения страховой суммы, должны быть уплачены в размере, уменьшенном пропорционально уменьшению размера страховой суммы.

**По договору имущественного страхования страховщик, выплативший страховое возмещение, имеет право на суброгацию** - переход к нему в пределах выплаченной суммы права требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования. В случае отказа страхователя (выгодоприобретателя) от права требования к лицу, ответственному за убытки, или невозможности осуществления этого права по его вине, страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения полностью или в соответствующей части и вправе потребовать возврата излишне выплаченной суммы возмещения.

Для требований, вытекающих из договора имущественного страхования, установлен сокращенный срок исковой давности - 2 года (ст. 966 ГК РФ).

## Вопрос 114. Обязательства по личному страхованию

*По договору личного страхования страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью 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).*

### **Особенности договора личного страхования:**

1. Объектом страхования являются интересы, тесно связанные с личностью гражданина, поэтому страхователем или застрахованным лицом может быть только гражданин.

2. В качестве страховых случаев могут быть предусмотрены не только негативные события (причинение вреда жизни и здоровью, болезнь гражданина), но и позитивные события (достижение определенного возраста - совершеннолетия, бракосочетание, наступление иных событий в жизни граждан).

3. Личные интересы, подлежащие страхованию, не подлежат денежной оценке, поэтому стороны по своему усмотрению определяют страховую сумму (п. 3 ст. 947 ГК РФ).

4. Страховая сумма может выплачиваться не только единовременно, но и периодически.

5. Договор личного страхования в пользу лица, не являющегося застрахованным лицом, может быть заключен только с письменного согласия застрахованного лица. Если в договоре не определен выгодоприобретатель, он считается заключенным в пользу застрахованного лица, а в случае его смерти выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица (п. 2 ст. 934 ГК РФ).

6. Договор личного страхования является публичным договором.

7. Если смерть застрахованного лица наступила вследствие самоубийства, страховщик обязан выплатить страховую сумму при условии, что к этому времени договор страхования действовал уже не менее двух лет.

ГК не регулирует отдельных видов личного страхования. Однако они существуют. В частности, можно выделить договоры личного страхования от несчастных случаев. Страховым риском при этом является причинение вреда жизни и здоровью гражданина, объектом страхования - имущественные интересы, связанные с возмещением расходов, понесенных в результате причинения вреда жизни и здоровью. Особую группу составляют договоры накопительного личного страхования, в том числе страхование на дожитие до окончания срока договора или определенного возраста и т.д. **Страховой интерес** здесь выражается в получении дополнительного дохода при наступлении обусловленного договором события. Это делает данный договор схожим с договором банковского вклада.

### **Вопрос 115. Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг)**

*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).*

Договор финансирования под уступку денежного требования часто называют договором факторинга. **Под факторингом в международной практике** обычно понимается передача требования, которое не закреплено в ценной бумаге.

Поскольку определение договора финансирования под уступку денежного требования в ГК практически совпадает с определением факторинга, содержащимся в Конвенции по международным факторным операциям, то в российском законодательстве эти два договора могут рассматриваться как равнозначные.

Договор финансирования под уступку денежного требования может быть как *реальным*, так и *консенсуальным*, что прямо следует из определения договора.

По своей природе договор финансирования под уступку денежного требования является *возмездным*; финансовый агент может получать плату от клиента в виде разницы между суммой финансирования и суммой уступленного денежного требования или в виде процентов, взимаемых за предоставление кредита.

Лицо, осуществляющее финансирование под уступку денежного требования, именуется финансовым агентом, а лицо, получающее финансирование и уступающее денежное требование, - клиентом. В качестве финансового агента могут выступать банки и иные кредитные организации, а также другие коммерческие организации.

Согласно ст. 825 ГК РФ, выступать в качестве финансового агента и заключать договоры финансирования под уступку денежного требования могут любые коммерческие организации.

**Права и обязанности сторон.** Клиент вправе уступить финансовому агенту как денежное требование, срок платежа по которому уже наступил, так и право на получение денежных средств, которое возникнет в будущем. В договоре стороны должны четко определить уступаемое денежное требование, чтобы в момент заключения договора существующее требование можно было идентифицировать.

Клиент имеет право уступить денежное требование финансовому агенту даже в том случае, если между ним и его должником существует соглашение о запрете уступки или ее ограничении.

После совершения уступки финансовый агент или клиент должны уведомить должника об этом.

Получив от финансового агента все необходимые документы в подтверждение уступки денежного требования, должник тем не менее может отказаться от платежа и произвести зачет денежных требований с клиентом. Такой зачет возможен, если требование должника к клиенту, которое предъявляется к зачету, возникло у должника к моменту, когда он получил уведомление об уступке требования финансовому агенту.

Должник, убедившись в том, что уступка требования действительно имела место, и при отсутствии встречных требований к клиенту, которые могут быть приняты к зачету, обязан произвести платеж финансовому агенту. Финансовый агент приобретает право на все суммы, которые им получены от должника. У финансового агента не возникает права требования к клиенту, если выплаченная должником сумма меньше цены, за которую было приобретено требование, а клиент, соответственно, не может требовать излишне полученные финансовым агентом суммы.

У клиента могут оставаться обязательства перед должником по заключенному договору, которые он обязан исполнять после уступки денежного требования. Например, по условиям договора клиент должен поставить последнюю партию товара после платежа должника. В том случае, если клиент не выполняет такие обязательства перед должником, а должник уплатил причитающуюся сумму финансовому агенту, должник не может требовать возврата сумм от финансового агента, а вправе получить их с клиента.

**Ответственность сторон.** По общему правилу клиент несет ответственность перед финансовым агентом за действительность уступаемого денежного требования, но не отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение должником денежного требования, предъявленного финансовым агентом к платежу. Стороны в договоре могут исключить или ограничить ответственность клиента за действительность уступаемого денежного требования.

Последствия отказа должника от оплаты уступленных финансовому агенту требований зависят от момента, когда клиенту стали известны или должны были стать известны обстоятельства, предоставляющие должнику право отказаться от совершения платежа по уступленному требованию (ст. 827 ГК). Если такие обстоятельства были известны клиенту в момент уступки, то денежное требование является недействительным и клиент несет ответственность перед финансовым агентом в случае его неоплаты должником. Если же такие обстоятельства не были известны клиенту в момент уступки денежного требования, ответственность клиента за осуществление должником платежа может наступить лишь когда это предусмотрено в договоре финансирования под уступку денежного требования.

## Вопрос 116. Учредительный договор

Учредительный договор заключается, только когда он предусмотрен законом в качестве учредительного документа создаваемого юридического лица. Как сказано в п.1 ст.52 ГК, хозяйственное товарищество действует на основании учредительного договора, который заключается его учредителями (участниками) и к которому применяются правила ГК об уставе юридического лица. Юридическими лицами, действующими на основании учредительного договора в качестве единственного учредительного документа, в настоящее время являются полное товарищество (ст.70 ГК) и товарищество на вере (ст.83 ГК).

*Учредительный договор - соглашение двух или более лиц (учредителей, участников), намеревающихся создать юридическое лицо в форме, предусматривающей заключение учредительного договора, о совместных действиях по созданию юридического лица, об условиях передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, включая определение условий и порядка распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.*

По своей юридической природе учредительный договор является консенсуальным; многосторонним; взаимным; фидуциарным.

**Форма договора** – письменная, хотя требования о письменной форме закон не содержит, но поскольку это - учредительный документ юридического лица, поэтому его условия должны быть очевидны как для третьих лиц, так и для органа, осуществляющего регистрацию юридического лица; кроме того, в ст.ст.70, 83 ГК прямо установлено, что такой договор подписывается сторонами, что указывает на его исключительно *письменную форму*.

**Стороны** учредительного договора в гражданском законодательстве имеют двойное наименование: *учредители и участники*.

Учредителями являются стороны учредительного договора на этапе создания юридического лица, после регистрации юридического лица его учредители именуется участниками. По общему правилу, стороной учредительного договора может быть любое лицо.

**Существенные условия** учредительного договора следующие: о предмете, заключающееся в обязательстве сторон создать юридическое лицо (необходимо определить наименование юридического лица, место его нахождения, указать иные идентифицирующие юридическое лицо признаки); о порядке совместной деятельности сторон по созданию юридического лица; о передаче юридическому лицу имущества сторон; об участии сторон в деятельности юридического лица; о распределении между участниками прибыли и убытков и порядке такого распределения; о порядке управления деятельностью юридического лица; о порядке выхода учредителей (участников) из состава юридического лица.

Законом для юридических лиц соответствующего вида могут быть предусмотрены иные условия, включение которых необходимо для заключения

учредительного договора. Так, согласно п.2 ст.83 ГК учредительный договор товарищества на вере должен содержать помимо сведений, указанных в п. 2 ст.52 ГК, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками.

Процесс *исполнения* учредительного договора подразделяется на два этапа (до и после регистрации юридического лица), каждый из которых обладает рядом юридических особенностей.

**Исполнение договора до регистрации юридического лица**, когда стороны в предусмотренном договором порядке решают вопросы организационного (готовят документы, необходимые для государственной регистрации юридического лица, подыскивают помещение для осуществления деятельности и т.д.) и имущественного (соединяют вклады в имущество юридического лица, если такое соединение до регистрации юридического лица обязательно в соответствии с законодательством) характера.

*Исполнение договора после регистрации юридического лица*, когда после регистрации юридического лица права и обязанности сторон, а также порядок исполнения учредительного договора определяются, прежде всего, специальными нормами, регулирующими внутренние отношения в юридическом лице соответствующего вида.

Так, в полном товариществе обязанности участников определены ст.73 ГК, среди которых можно выделить: обязанность участия в ведении дел товарищества; обязанность внесения вклада в складочный капитал; обязанность не конкурировать с товариществом (не заключать от своего имени сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества). Учредительным договором могут быть предусмотрены и иные обязанности сторон, исполнение которых должно осуществляться в период деятельности юридического лица. При этом, в отличие от обязательств, исполнение которых осуществляется до регистрации юридического лица, стороны могут быть понуждены к исполнению таких обязательств в судебном порядке.

Учредительный договор может быть *прекращен* как по соглашению сторон, так и по иным основаниям. Одним из таких оснований является ликвидация созданного юридического лица.

До ликвидации учредительный договор может быть прекращен также в связи с выбытием участников из юридического лица, т.е. в случаях, когда в юридическом лице остается единственный участник. Так, согласно ст.81 ГК, полное товарищество ликвидируется в случае, когда в товариществе остается единственный участник. Такой участник вправе в течение шести месяцев с момента, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в хозяйственное общество.

Еще одним основанием прекращения учредительного договора может стать признание его недействительным. При этом признание учредительного договора недействительным влечет не реституцию, а иные последствия,

предусмотренные законом. В данном случае таким последствием будет ликвидация юридического лица.

**Ответственность** за неисполнение учредительного договора наступает в соответствии с общими положениями об ответственности за неисполнение обязательств с учетом специфики исполнения договора.

На этапе создания юридического лица стороны отвечают за свои действия только друг перед другом на условиях, предусмотренных учредительным договором.

При этом неисполнение учредительного договора помимо ответственности может повлечь для сторон и дополнительные последствия, чаще всего заключающиеся в невозможности создать юридическое лицо. Так, неисполнение императивных норм по формированию складочного капитала до регистрации полного товарищества де-юре делает невозможным его государственную регистрацию в качестве юридического лица (п.2 ст.73 ГК, подп. "а" ч.1 ст.12 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

После регистрации юридического лица стороны отвечают не только друг перед другом, но и перед вновь возникшим юридическим лицом в случаях, предусмотренных законодательством. Так, в соответствии с п.2. ст.73 ГК несоблюдение участниками полного товарищества сроков внесения вкладов в складочный капитал влечет ответственность в виде уплаты товариществу десяти процентов годовых с невнесенной части вклада и возмещения причиненных убытков, если иные последствия не установлены учредительным договором.

## Вопрос 117. Договор простого товарищества

*По договору простого товарищества (о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (п. 1 ст. 1041 ГК).*

Договор консенсуальный, многосторонний, взаимный, возмездный и фидуциарный.

**Предмет договора** – совместные действия товарищей по внесению вкладов и другие их действия, направленные на извлечение прибыли или достижения иной законной цели.

**Стороны договора** – любые субъекты гражданского права. Участниками договора, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности могут быть только индивидуальные предприниматели и коммерческие юридические лица.

**Форма договора.** Как правило – письменная. При внесении в качестве вклада недвижимого имущества необходима государственная регистрация.

Существенными условиями договора являются условия о:

- совместных действиях товарищей;
- соединении вкладов;
- общей цели, для достижения которой осуществляются эти действия.

**Содержание договора.** Каждый товарищ *имеет право*: на получение доли прибыли; на долю в общем имуществе и на ее выдел по прекращении договора; вести общие дела товарищества (по общему правилу решения принимаются товарищами единогласно); действовать в отношениях с третьими лицами от имени всех товарищей; на получение информации о состоянии общих дел и общего имущества товарищей; отказаться от участия в бессрочном договоре или расторгнуть срочный договор в отношении себя и остальных участников (товарищи имеют преимущественное право покупки доли выбывающего из договора товарища).

Товарищ *не имеет права* уступить свое право участия другим лицам без согласия других товарищей.

Товарищ *обязан*: внести вклад в общее имущество, которое признается общей долевой собственностью (доля пропорциональна вкладу); участвовать в расходах по содержанию общего имущества; нести убытки от деятельности товарищества; отвечать по общим долгам и обязательствам перед третьими лицами всем своим имуществом; вести дела в общих интересах добросовестно и разумно; предоставлять другим участникам договора информацию о состоянии общих дел и общего имущества; не разглашать конфиденциальную информацию; нести ответственность перед товарищами за ущерб, причиненный общему имуществу и деятельности партнеров.

**Ответственность товарищей.** Товарищи несут взаимную имущественную ответственность друг перед другом, в том числе: за ущерб, причиненный общему имуществу; за ненадлежащее исполнение своих обязанностей, за

---

невнесение либо просрочку внесения вкладов; за ущерб, причиненный другим участникам расторжением договора.

Товарищи несут долевую ответственность перед третьими лицами. Однако при осуществлении предпринимательской деятельности товарищи отвечают по всем обязательствам солидарно. Товарищ, прекративший участие в товариществе отвечает по общим обязательствам, возникшим в период его участия в договоре. Товарищи при этом несут солидарную ответственность перед третьими лицами.

## **Вопрос 118. Обязательства, возникающие из публичного обещания награды и из публичного конкурса**

*Лицо, публично объявившее о выплате денежного вознаграждения (или о выдаче иной награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в установленный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие.*

**Срок действительности обещания**, если он не указан в объявлении, предполагается разумным. При необъявлении срока «призвавший» вправе отказаться от данного обещания, за исключением случаев, когда в объявлении не предусмотрена возможность отказа либо к моменту отказа уже были совершены необходимые действия «отозвавшимся» лицом.

**Исполнение обязательства.** «Отозвавшийся» вправе: требовать вознаграждения вне зависимости от того, знал ли он об обещании награды в момент совершения обусловленных действий; требовать письменного подтверждения обещания. При наличии нескольких «отозвавшихся», награду получает тот из них, кто совершил необходимые действия первым. В случае невозможности установления очередности исполнения, награда делится поровну. Если из публичного объявления невозможно определить оригинальный смысл и характер обусловленных действий, то соответствие фактически выполненных действий действиям, содержащимся в объявлении, определяется «призвавшим».

*Публичный конкурс представляет собой публичное обещание награды со стороны «призвавшего» лица (выступающего в качестве организатора конкурса) для того из «отозвавшихся лиц», чей результат обусловленных действий окажется наилучшим в соответствии с заранее определенными критериями оценки (п. 1 ст. 1057 ГК)*

Различают открытые, ограниченные и закрытые конкурсы. Объявление о публичном конкурсе должно содержать: существо задания; критерии и порядок оценки результатов; размер и форму вознаграждения; порядок и сроки объявления конкурса. Публичный конкурс должен быть направлен на достижение общественно-полезных целей.

**Исполнение обязательств из публичного конкурса.** Конкурс может предусматривать обязанность «призвавшего» заключить договор с победителем. Решение о выплате награды должно быть вынесено и сообщено участникам в сроки и в порядке, установленные объявлением. Организатором конкурса должны быть определены права и обязанности сторон по поводу результатов работ. В противном случае «призвавшее лицо» обязано возратить участникам конкурса работы, не удостоенные награды, если иное не вытекает из характера выполненной работы. Организатор конкурса приобретает преимущественное право на заключение авторского договора с лицом, которое представило на конкурс произведение науки и искусства, и выиграло конкурс.

Изменение условий конкурса возможно только в течение первой половины срока и только тем же способом, каким конкурс был объявлен. Иначе призвавшее лицо обязано выплатить награду и возместить расходы.

## Вопрос 119. Обязательства из проведения игр и пари

29 декабря 2006 г. был принят новый Федеральный закон № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 244-ФЗ), который вступил в силу с 1 января 2007 г.

**Договор об игре** - это основанное на риске соглашение ее участников о получении одним или несколькими из них выигрыша в зависимости от наступления не известного заранее результата игры.

**Азартная игра** - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры

**Пари** - азартная игра, при которой исход основанного на риске соглашения о выигрыше, заключаемого двумя или несколькими участниками пари между собой либо с организатором данного вида азартной игры, зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

В других видах игр участники могут своими действиями способствовать наступлению определенного результата.

Сама по себе игра как процесс времяпрепровождения не имеет юридического значения. Право интересуют лишь те игры, которые предполагают возможность выиграть или проиграть, и юридическое значение имеет лишь выигрыш, носящий имущественный характер (денежный или вещевой). Так, награждение медалью победителя спортивных соревнований не дает оснований для квалификации соответствующей игры в качестве игры, регулируемой ст. ст. 1062 и 1063 ГК, так как медаль - это лишь символ победы, но не ее денежный эквивалент. Наряду с шансом выиграть в игре обязательно должен присутствовать и *риск проигрыша* (также имущественного характера). Наконец, самая главная особенность азартной игры - это *непредсказуемость результата*, его случайный характер (от фр. hazard – «случай, случайность»). Например, исход игры в шахматы или шашки целиком зависит от умения игроков. Поэтому даже игра на деньги в шахматы не является игрой в смысле ст. 1062 ГК.

По зависимости выигрыша и проигрыша от случайности все игры можно разделить на *азартные, коммерческие и престижные*.

Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите. Исключением из этого общего правила являются требования лиц, участвовавших в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требования, предъявленные к организатору игры - Российской Федерации, субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию или лицам, получившим от уполномоченного государственного или муниципального органа право на

проведение таких игр - в случаях, когда лицам, признанным выигравшими, не был выплачен выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр или ГК РФ размере, форме и срок.

С принятием Закона № 244-ФЗ само государство устанавливает «правила игры» для предпринимателя: где, как, кто, на чем и с каким результатом можно играть!

На территории Российской Федерации созданы пять игорных зон (ст. 9 Закона). На территории одного субъекта РФ может быть создано не более одной игорной зоны. Игорные зоны создаются на территориях следующих субъектов Российской Федерации: Республика Крым, Алтайский край, Краснодарский край, Приморский край, Калининградская область.

Порядок создания и ликвидации игорных зон, а также их наименования, границы, иные параметры игорных зон будут определяться Правительством РФ. Игорные заведения (за исключением букмекерских контор и тотализаторов) могут быть открыты исключительно в игорных зонах.

Организаторами азартных игр могут выступать исключительно юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке на территории Российской Федерации (ст. 6 Закона № 244-ФЗ). Они должны быть членами саморегулируемой организации организаторов азартных игр в букмекерских конторах или саморегулируемой организации организаторов азартных игр в тотализаторах. Не могут выступать организаторами азартных игр юридические лица, учредителями (участниками) которых являются Российская Федерация или ее субъекты, органы местного самоуправления, за исключением созданного в соответствии с указом Президента РФ акционерного общества, которое объединяет ипподромы РФ и одним из приоритетных направлений деятельности которого является развитие национальной коневодческой индустрии. Не могут выступать организаторами азартных игр юридические лица, учредителями (участниками) которых являются лица, имеющие неснятую или непогашенную судимость за преступления в сфере экономики либо за умышленные преступления средней тяжести, тяжкие преступления, особо тяжкие преступления. Стоимость чистых активов организатора азартных игр не может быть менее:

1) 600 миллионов рублей - для организаторов азартных игр в казино и залах игровых автоматов;

2) 1 миллиард рублей - для организаторов азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», а также средств связи, в том числе подвижной связи, запрещена, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

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 об игре оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа. Предложение о заключении договора об участии в игре должно включать условия о сроке ее проведения, порядке определения и размере выигрыша. Это предложение адресовано неопределенному кругу лиц и является публичной офертой.

После определения результатов игры у ее организатора возникает обязанность в течение определенного условиями проведения игр срока выплатить лицам, которые в соответствии с этими условиями признаны выигравшими, выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр размере и форме (денежной или в натуре). Если срок выплаты выигрыша в условиях не указан, то выплата должна быть произведена не позднее десяти дней с момента определения результатов игр либо в иной срок, установленный законом (ст. 1063 ГК РФ).

## **Вопрос 120. Обязательства из действий в чужом интересе без поручения**

*Действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных непротивоправных интересах (действия в чужом интересе) должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (ст. 980 ГК РФ).*

Данные правила не применяются к действиям в интересе других лиц, совершаемым государственными и муниципальными органами, для которых такие действия являются одной из целей их деятельности.

Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или о неодобрении предпринятых действий, если только такое ожидание не повлечет серьезный ущерб для заинтересованного лица. Не требуется специально сообщать заинтересованному гражданину о действиях в его интересе, если эти действия предпринимаются в его присутствии.

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным. Действия в чужом интересе, совершенные после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом, не влекут для последнего обязанностей ни в отношении совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц. Действия с целью предотвратить опасность для жизни лица, оказавшегося в опасности, допускаются и против воли этого лица, а исполнение обязанности по содержанию кого-либо - против воли того, на ком лежит эта обязанность.

Необходимые расходы и иной реальный ущерб, понесенные лицом, действовавшим в чужом интересе, подлежат возмещению заинтересованным лицом, за исключением расходов, которые вызваны действиями, указанными в пункте 1 статьи 983 ГК РФ.

Право на возмещение необходимых расходов и иного реального ущерба сохраняется и в том случае, когда действия в чужом интересе не привели к предполагаемому результату. Однако в случае предотвращения ущерба имуществу другого лица размер возмещения не должен превышать стоимость имущества. Расходы и иные убытки лица, действовавшего в чужом интересе, понесенные им в связи с действиями, которые предприняты после получения одобрения от заинтересованного лица (статья 982), возмещаются по правилам о договоре соответствующего вида.

Лицо, действия которого в чужом интересе привели к положительному для заинтересованного лица результату, имеет право на получение вознаграждения, если такое право предусмотрено законом, соглашением с заинтересованным лицом или обычаями делового оборота (ст. 985 ГК РФ).

Обязанности по сделке, заключенной в чужом интересе, переходят к лицу, в интересах которого она совершена, при условии одобрения им этой сделки и если другая сторона не возражает против такого перехода либо при заключении сделки знала или должна была знать о том, что сделка заключена в чужом интересе. При переходе обязанностей по такой сделке к лицу, в интересах которого она была заключена, последнему должны быть переданы и права по этой сделке.

Если действия, непосредственно не направленные на обеспечение интересов другого лица, в том числе в случае, когда совершившее их лицо ошибочно предполагало, что действует в своем интересе, привели к неосновательному обогащению другого лица, применяются правила, предусмотренные главой 60 ГК РФ. Отношения по возмещению вреда, причиненного действиями в чужом интересе заинтересованному лицу или третьим лицам, регулируются правилами, предусмотренными главой 59 ГК РФ.

Лицо, действовавшее в чужом интересе, обязано представить лицу, в интересах которого осуществлялись такие действия, отчет с указанием полученных доходов и понесенных расходов и иных убытков.

## **Вопрос 121. Общая характеристика обязательств из причинения вреда**

*В силу обязательства из причинения вреда лицо, причинившее вред личности или имуществу другого лица (физического или юридического), обязано возместить причиненный вред в полном объеме, а потерпевшее лицо имеет право требовать, чтобы понесенный им вред был возмещен.*

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. Законом может быть установлена обязанность лица, не являющегося причинителем вреда, выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда (например, ст.60 Градостроительного кодекса РФ устанавливает, что в случае причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, нарушения требований к обеспечению безопасной эксплуатации здания, сооружения собственник такого здания, сооружения или концессионер возмещает вред в соответствии с гражданским законодательством и выплачивает компенсацию сверх возмещения вреда, если не докажет, что указанные разрушение, повреждение, нарушение возникли вследствие умысла потерпевшего, действий третьих лиц или чрезвычайного и непредотвратимого при данных условиях обстоятельства (непреодолимой силы).

Правонарушитель несет ответственность при наличии предусмотренных законом условий. Эту ответственность принято называть внедоговорной, или деликтной, т.к. стороны не состоят в договорных отношениях.

Обязательства из причинения вреда регулируются гл.59 ГК.

*Общими условиями* возникновения обязательства из причинения вреда являются следующие:

1. Наличие вреда (уменьшение или умаление личного или имущественного блага), который бывает двух видов: имущественный и моральный. Имущественный вред предполагает наступление негативных последствий в имущественной сфере потерпевшего. Моральный вред – это физические и нравственные страдания гражданина, которые могут возникнуть как вследствие нарушения его личных неимущественных прав (других нематериальных благ), так и имущественных.

2. Противоправность поведения причинителя вреда. Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению только в случаях, прямо предусмотренных законом.

3. Причинная связь между противоправным поведением причинителя вреда и наступившим вредом.

4. Вина причинителя вреда, которая презюмируется. 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.

Перечисленные условия входят в качестве элементов в состав гражданского правонарушения, которое и является основанием гражданско-правовой ответственности.

В случае **совместного причинения вреда** условия возникновения ответственности имеют некоторые особенности: вред должен являться единым и неразрывным результатом совместных действий нескольких лиц; необходима причинная связь между действиями всех сопричинителей вреда и наступившим вредом; должно иметь место совместное (общее) намерение соучастников нанести вред. Согласно ст.1080 ГК лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно, но по заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на лиц, совместно причинивших вред, ответственность в долях. Причинитель вреда, возместивший совместно причиненный вред, вправе требовать с каждого из других причинителей вреда долю выплаченного потерпевшему возмещения в размере, соответствующем степени вины этого причинителя вреда. При невозможности определить степень вины доли признаются равными.

По **способу возмещения вреда** выделяются: возмещение вреда в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, исправление поврежденной вещи и т.п.) или возмещение убытков. Если существует опасность причинения вреда в будущем, возможно предъявление иска о запрещении деятельности, создающей такую опасность. Компенсация морального вреда допускается по решению суда в денежной форме.

По общему правилу лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом, имеет право регресса к этому лицу, кроме случаев возмещения вреда за несовершеннолетних и недееспособных.

## Вопрос 122. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих

Деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих, - это использование человеком определенных предметов (механизмов, устройств, автомашин и т.д.), проявляющих в процессе их эксплуатации вредоносность, не поддающуюся или не в полной мере поддающуюся контролю человека, в результате чего они создают опасность для окружающих. По другому такого рода устройства и механизмы называют источником повышенной опасности. ГК не дает определения источника повышенной опасности, а только устанавливает перечень видов деятельности, которые связаны с повышенной опасностью для окружающих.

*Согласно п.1 ст.1079 ГК юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.*

Юридические лица и граждане, осуществляющие такую деятельность (использование), являются владельцами источника повышенной опасности и субъектами ответственности за причинение вреда таким источником.

Особенностью данного вида ответственности заключается в том, что она наступает *независимо от вины*, т.е. и за случайное причинение вреда. Владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности, если докажет, что вред возник в результате непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Он может быть освобожден судом от ответственности полностью или частично в случае грубой неосторожности самого потерпевшего, а если причинителем является гражданин, то размер возмещения может быть уменьшен с учетом его имущественного положения.

**Основанием освобождения** владельца источника повышенной опасности от ответственности является также **неправомерное завладение** источником повышенной опасности третьим лицом. В этой связи владелец источника повышенной опасности должен доказать, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий третьих лиц. Отвечать за вред, причиненный источником повышенной опасности в таком случае, будет лицо, противоправно завладевшее источником.

При причинении вреда в результате взаимодействия нескольких источников (например, в результате столкновения транспортных средств) возникают различные ситуации в зависимости от того, кому причинен вред. Если вред причинен третьим лицам, владельцы источников несут солидарную ответственность перед потерпевшим независимо от вины. Если же вред причинен самим владельцам, вред возмещается на основе принципа вины, т.е. на общих основаниях.

---

**Вопрос 123. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами**

*Несовершеннолетние в возрасте до 14 лет (малолетние)* не отвечают за причиненный ими вред, т.е. являются полностью неделиктоспособными. Ответственность за вред, причиненный малолетними, возлагается на его родителей (усыновителей) или опекунов, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Если малолетний, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация обязана возместить вред, причиненный малолетним гражданином, если не докажет, что вред возник не по ее вине.

Если малолетний причинил вред во время, когда он временно находился под надзором образовательной организации, медицинской организации или иной организации, обязанных осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор над ним на основании договора, эта организация либо это лицо отвечает за причиненный вред, если не докажет, что вред возник не по их вине при осуществлении надзора.

Родители, усыновители, опекуны, иные граждане и организации, ответственные за вред, причиненный малолетним, отвечают за вред при наличии общих оснований деликтной ответственности с учетом презумпции их вины. Родители отвечают за вред, причиненный малолетним, несмотря на раздельное проживание, поскольку они обязаны воспитывать детей независимо от совместного или раздельного с ними проживания и в течение трех лет после лишения родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей.

Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, медицинских организаций или иных организаций по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда.

Но если родители (усыновители), опекуны либо другие граждане, ответственные за вред, причиненный малолетним, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

*Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет* признаются полностью деликтоспособными, поэтому несовершеннолетние такого возраста самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях.

В случае, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Эта ответственность является дополнительной (субсидиарной).

Родители субсидиарно отвечают за вред, причиненный несовершеннолетним от 14 до 18 лет, несмотря на раздельное проживание, поскольку они обязаны воспитывать детей независимо от совместного или раздельного с ними проживания и в течение трех лет после лишения родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей.

Если несовершеннолетний, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация несет субсидиарную ответственность и обязана возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по ее вине.

Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующей организации по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним, прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность (вступил в брак или эмансипирован).

*Граждане, признанные судом недееспособными, считаются неделиктоспособными.*

Вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Вина опекуна и организации выражается в неосуществлении надлежащего надзора и заботливости в отношении больного гражданина.

Родитель недееспособного привлекается к ответственности за вред, причиненный недееспособным, если только он назначен его опекуном.

Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор, по возмещению вреда, причиненного недееспособным гражданином, не прекращается в случае последующего признания его дееспособным.

Если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

## **Вопрос 124. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина**

*Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, выражается в смерти человека либо в причинении ему травм или увечья. У потерпевшего возникают имущественные потери, выражающиеся в том, что он постоянно или временно лишается возможности получать прежний заработок или иной доход, несет расходы на лечение и т.п. В случае смерти гражданина такие потери несут его близкие, утрачивающие со смертью близкого им человека источника доходов или содержания. Все эти потери возмещаются причинителем вреда в рамках деликтных обязательств. На этих же основаниях потерпевшему, кроме того, компенсируется моральный вред.*

При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит, прежде всего, *утраченный потерпевшим заработок (доход)*, который он имел либо определенно мог иметь. Во вторую очередь возмещению подлежат *дополнительно понесенные расходы*, вызванные повреждением здоровья, в том числе: расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.

При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные 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). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья.

**Объем и размер возмещения вреда**, причитающегося потерпевшему, могут быть увеличены законом или договором. Например, вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении обязанностей военной службы, службы в полиции и других соответствующих обязанностей возмещается в более высоком размере в соответствии с законами, регулирующими соответственно службу в армии или в полиции.

В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда возникает у близких ему людей, понесших расходы на погребение, а также у лиц, которых он полностью или частично содержал при жизни либо обязан был содержать как кормилец. В число этих лиц входят: нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания; ребенок умершего, родившийся после его смерти; один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не

достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе; лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Вред возмещается **в размере** той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты.

При определении размера возмещения вреда пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются.

Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев: рождения ребенка после смерти кормильца; назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Законом или договором может быть увеличен размер возмещения.

Платежи по возмещению вреда по случаю потери кормильца **выплачиваются**: несовершеннолетним - до достижения восемнадцати лет; обучающимся старше восемнадцати лет - до получения образования по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет; женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно; инвалидам - на срок инвалидности; одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

Выплаты денежных сумм в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, производятся периодически, как правило, ежемесячно. Они подлежат индексации, т.е. изменению пропорционально росту установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ по месту жительства потерпевшего, а при отсутствии в соответствующем субъекте РФ указанной величины данные суммы должны быть не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в целом по РФ.

## Вопрос 125. Обязательства вследствие неосновательного обогащения

*Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьей 1109 ГК РФ (ст. 1102 ГК РФ).*

Правила, предусмотренные главой 60 ГК РФ, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

**Кредитором** по обязательству является *потерпевший*, а должником – *приобретатель* – лицо, неосновательно приобретенное имущество.

Обязательство направлено *на восстановление имущественной сферы потерпевшего*.

Поскольку иное не установлено гражданским кодексом, другими законами или иными правовыми актами и не вытекает из существа соответствующих отношений, правила, предусмотренные главой 60 ГК РФ, **подлежат применению также к требованиям:**

- 1) о возврате исполненного по недействительной сделке;
- 2) об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения;
- 3) одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством;
- 4) о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица.

**Сбережение имущества** означает, что лицо должно было израсходовать свои денежные средства или иное имущество, но не израсходовало их.

Имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре. Приобретатель отвечает перед потерпевшим за всякие, в том числе и за всякие 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. В случае невозможности возвратить в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене,

существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило.

Лицо, передавшее путем уступки требования или иным образом принадлежащее ему право другому лицу на основании несуществующего или недействительного обязательства, вправе требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право. 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.

На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению **проценты** за пользование чужими средствами (статья 395 ГК РФ) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

При возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества или возмещении его стоимости приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возвратить доходы с зачетом полученных им выгод. Право на возмещение затрат утрачивается в случае, когда приобретатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату.

**Не подлежат возврату** в качестве неосновательного обогащения:

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

2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

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

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

---

Учебное издание

Коллектив авторов. Отв. ред. С.Ю. Морозов

**Учебное пособие по гражданскому праву  
(краткий курс)**

Пособие напечатано в авторской редакции

Подписано в печать 01.01.2014. Формат 60x84/16. Гарнитура Times New Roman/  
Усл. печ. л. 11,2. Уч. Изд. л. 10. Тираж 500 экз. Заказ №89/1001