

**КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ  
ПО ДИСЦИПЛИНЕ  
«ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО»**

**Автор-составитель: Мамулова И.П.**

**Улан-Удэ, 2010**

## Содержание

Тема 1. Гражданское право как отрасль права

Тема 2. Источники гражданского права

Тема 3. Гражданское правоотношение

Тема 4. Граждане как субъекты гражданского права

Тема 5. Юридические лица как субъекты гражданского права

Тема 6. Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях

Тема 7. Объекты гражданского права

Тема 8. Осуществление и защита гражданских прав

Тема 9. Гражданско-правовая ответственность

Тема 10. Сделки

Тема 11. Представительство и доверенность

Тема 12. Исковая давность и другие сроки в гражданском праве

Тема 13. Общие положения о праве собственности и иных вещных правах

Тема 14. Приобретение и прекращение права собственности

Тема 15. Общая собственность

Тема 16. Ограниченные вещные права

Тема 17. Защита права собственности и иных вещных прав

Тема 18. Общие положения об обязательствах

Тема 19. Исполнение обязательства и способы его обеспечения

Тема 20. Прекращение обязательств

Тема 21. Гражданско-правовой договор

Тема 22. Договоры на отчуждение имущества

Тема 23. Договоры на передачу имущества в пользование

Тема 24. Договоры на выполнение работ

Тема 25. Договоры на оказание услуг и другие договоры

Тема 26. Внедоговорные обязательства

Тема 27. Наследственное право

# Тема 1. Гражданское право как отрасль права

## План:

1. Общая характеристика гражданско-правовых систем
2. Соотношение понятий гражданского права как отрасли права, гражданского законодательства, юридической науки и учебной дисциплины
3. Предмет и метод гражданско-правового регулирования
4. Принципы гражданского права
5. Гражданское право и смежные отрасли права. Система отрасли права

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- значение термина «гражданское право» как отрасли права, юридической науки и учебной дисциплины
- виды отношений, регулируемых гражданским правом;
- особенности метода гражданско-правового регулирования

## 1. Общая характеристика гражданско-правовых систем

Гражданско-правовая система (семья) представляет собой объединение нескольких государств по признаку единства основных закономерностей осуществляемого в них гражданско-правового регулирования общественных отношений. Современная правовая система выделяет следующие гражданско-правовые системы — континентальную, англо-американскую, мусульманскую и патриархальную. Континентальная система права представлена практически всеми странами Европы (за исключением Великобритании), многими странами Латинской Америки, а также Японией, отчасти Китаем и многими бывшими колониальными странами, воспринявшими систему своей метрополии.

Англо-американская система существует в Великобритании, США и странах Содружества (Канаде, Австралии и Новой Зеландии), а также отчасти в Индии.

Мусульманское право действует в ряде стран Ближнего и Среднего Востока.

Патриархальное гражданское право сохраняет свое влияние в некоторых государствах Африки, Индокитая и Океании.

Континентальная или романо-германская система права рецептировала нормы частного римского права. В XIX в. и в первой половине XX в. европейские страны при создании собственного гражданского законодательства следовали либо французской модели, воплощенной в Гражданском кодексе Франции 1804 г. (Кодекс Наполеона), либо германской, положенной в основу Германского гражданского уложения 1896 г. Соответственно образовались группы романского и германского гражданского права. При этом система гражданского права романской группы (Кодекса Наполеона) считалась заимствованной из Институций, простейшего учебника по римскому праву, составляющего часть Кодификации Юстиниана (*Corpus Iuris Civilis*). Эта система, называемая институционной, предполагала группировку гражданско-правовых норм по разделам: «Лица», «Вещи», «Иски».

Система германской группы опиралась на Дигесты (Пандекты) Кодификации Юстиниана (а потому получила название пандектной) и изначально предполагала разделение норм материального и процессуального частного права. При этом все материальные нормы подразделялись на Общую часть, в которой содержались нормы, которые касаются любых институтов гражданского права и особенную часть, состоящую из Вещного права, Обязательственного права, Семейного и наследственного права.

В дальнейшем институционная и пандектная системы развивались и сближались, произошло объединение, в результате чего и образовалась Континентальная система права.

В основе англо-американской системы лежит общее право (*common law*) Великобритании, родившееся в результате деятельности королевских судов, решения которых

признавались имеющими обязательную силу для нижестоящих судов. Путем принятия новых судебных решений обеспечивалось развитие сначала общего права, а потом, когда оно остановилось в своем развитии, права справедливости (*equity law*), которое сложилось в результате деятельности суда канцлера. Затем к общему праву и праву справедливости, которые в совокупности образовали прецедентное право, добавилось статутное право (*statute law*), включающее акты, принимаемые парламентом.

Сложившееся в таком виде английское право было перенесено в колонии — США, Канаду, Австралию, Новую Зеландию. Наибольшие изменения в английское право были внесены в США. Поэтому данная правовая система получила название англо-американской.

Первая инкорпорация норм гражданского права в России была произведена М. М. Сперанским в 1-й половине XIX в. (Свод законов Российской империи).

К концу XIX в. устарелость положений Свода законов в части гражданского права стала столь явной, что началась разработка нового закона — Гражданского Уложения. Первая часть его была завершена в 1913, но так и не была введена в действие в связи с началом Первой Мировой войны.

После отмены в 1917 всех законов Российской империи земля, фабрики, заводы и иные основные средства производства и транспорта, жилищный фонд были национализированы.

По окончании гражданской войны и в связи с переходом к политике НЭПа в целях регулирования товарно-денежных отношений был принят первый советский Гражданский кодекс 1922.

Со свертыванием НЭПа в 1926—28 и в связи с развитием командной экономики область применения гражданского права значительно сузилась.

Следующая кодификация гражданского права завершилась принятием Основ гражданского законодательства СССР и союзных республик в 1961. Положения Основ в дальнейшем в незначительном объеме дополнялись и конкретизировались Гражданскими кодексами союзных республик.

Первая часть современного Гражданского кодекса РФ, действующего в настоящее время, была принята лишь в 1994, последующие части соответственно в 1996, 2002 годах.

## 2. Соотношение понятий гражданского права как отрасли права, юридической науки и учебной дисциплины

Понятие гражданского права многозначно. Прежде всего этим термином обозначают соответствующую **отрасль права**, т.е. *совокупность или систему некоторых правовых норм (право в объективном смысле)*. К ним относятся те нормы права, которые регулируют отношения имущественно самостоятельных, юридически равных частных лиц. В этом аспекте гражданское (частное) право рассматривается как важнейшая составная часть правовой системы государства.

От гражданского права как системы правовых норм следует отличать **понятие гражданского законодательства**, которое нередко смешивается или отождествляется с гражданским правом. Гражданское законодательство охватывает *совокупность законов и иных нормативных актов, содержащих нормы гражданского права*. Многие нормативные акты содержат одновременно нормы различных отраслей права, т.е. имеют комплексный характер.

Термином "гражданское право" называют также **учебную дисциплину** - курс гражданского права. Он представляет собой *систематизированную информацию о гражданском праве не только как о правовой отрасли, т.е. о догме права, но прежде всего как о цивилистической науке, ее основных постулатах и категориях*. Курс гражданского права содержит обобщенные и систематизированные сведения о гражданско-правовых явлениях, понятиях, категориях, а его изучение позволяет понимать не только содержание, но и смысл гражданско-правового регулирования, грамотно оценивать и анализировать достоинства и недостатки действующей гражданско-правовой регламентации.

Гражданское право, понимаемое как **цивилистическая наука**, само становится основным предметом изучения в курсе гражданского права. Учебный курс цивилистики

никогда не ограничивался содержанием норм действующего гражданского законодательства. Его базу составляют положения и категории цивилистической науки, в той или иной мере воплощаемые в гражданско-правовых предписаниях. Поэтому изучение гражданского права предполагает прежде всего *овладение научными цивилистическими знаниями*, а следовательно, знакомство с понятием и основами цивилистической науки.

Очевидно, что понятия гражданского права как правовой отрасли, отрасли законодательства, науки и учебной дисциплины тесно связаны, но вовсе не совпадают друг с другом. Они имеют различные *предметы и методы*, а также несовпадающие структуры.

*Гражданское право как одна из отраслей* объективного права - имеет в качестве **предмета** *определенный круг общественных отношений, на который оно воздействует закрепленным в его нормах методом юридического равенства и самостоятельности (автономии) участников.*

*Гражданское законодательство* как форма воплощения и упорядочения гражданско-правовых норм (предписаний) вводит их в общую систему законодательства для обеспечения единого, комплексного и скоординированного правового регулирования.

*Цивилистическая наука* как часть научного знания имеет своим объектом гражданско-правовые явления во всем их многообразии (в различных правопорядках) и в историческом развитии, стремясь добывать и обосновывать новую информацию о них способами, присущими научному познанию общественных явлений.

В *курсе гражданского права* на базе усвоения положений цивилистической науки изучается содержание и практика применения действующего гражданского права и гражданского законодательства.

### 3. Предмет и метод гражданско-правового регулирования

Одна отрасль права отличается от другой по предмету правового регулирования, т. е. по тем общественным отношениям, которые регулируются каждой отраслью права и методу регулирования, т.е. каким способом регулируются данные отношения. Предмет отрасли права отвечает на вопрос, *что* она регулирует (определяет и охраняет), а метод - *как* она регулирует.

Предмет гражданского права может быть в общих чертах определен согласно ст. 2 Гражданского Кодекса РФ. Смысл этой правовой нормы сводится к тому, что предметом гражданского права являются имущественно-стоимостные отношения и личные неимущественные отношения.

Чтобы понять, что такое имущественно-стоимостные отношения, надо прежде всего уяснить, что такое имущественные отношения. Имущественными отношениями называют "такие общественные отношения, которые возникают по поводу различного рода материальных благ"<sup>1</sup>. Следовательно, имущественно-стоимостные можно определить как *отношения, которые в содержании и объектах выражают материальные блага, ценности и которые в соответствии с этим могут иметь денежную оценку.*

*Имущественные отношения*, составляющие предмет гражданско-правового регулирования, *отличаются некоторыми общими признаками.*

Во-первых, *они характеризуются имущественной обособленностью участников, позволяющей им самостоятельно распоряжаться имуществом и вместе с тем нести самостоятельную имущественную ответственность за результаты своих действий.*

Во-вторых, по общему правилу *они носят эквивалентно-возмездный характер, свойственный нормальному товарообмену, стоимостным экономическим отношениям.* Возможны, конечно, и безвозмездные имущественные отношения (например, дарение, безвозмездный заем, безвозмездное пользование чужим имуществом и т. д.). Они, однако, вторичны, производны от возмездных имущественных отношений и не являются обычной формой товарообмена.

---

<sup>1</sup> Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Часть I. М., 2008. С. 4.

В-третьих, участники рассматриваемых отношений равноправны и независимы друг от друга и не находятся в состоянии административной или иной властной подчиненности, поскольку являются самостоятельными товаровладельцами.

Нетрудно видеть, что все перечисленные признаки обусловлены товарно-денежным характером имущественных отношений, входящих в предмет гражданского права. Имущественные отношения, имеющие иную (нетоварную) природу и, следовательно, отвечающие указанным признакам (например, налоговые, бюджетные и иные финансовые отношения; отношения по использованию других природных ресурсов, находящихся в государственной собственности, и т. п.), не входят в предмет гражданского права и не могут регулироваться им.

Вторую группу отношений, которые составляют предмет регулирования гражданского права входят личные неимущественные отношения.

*Личные неимущественные отношения, составляющие предмет гражданско-правового регулирования, делятся на две группы, имеющие различную историю и разное обоснование.*

Одна группа личных неимущественных отношений принадлежит предмету гражданского права вследствие их связи с имущественными отношениями, регулируемым гражданским правом. Например, между организацией, избравшей и зарегистрировавшей определенный товарный знак, и окружающими лицами складываются личные неимущественные отношения: никто не вправе пользоваться таким же товарным знаком. Однако эти отношения связаны с имущественными, потому что зарекомендовавшая себя продукция узнается по товарному знаку и незаконное пользование им способно причинить убытки его владельцу.

Иначе обстоит дело с личными неимущественными отношениями второй группы, то есть не связанными с имущественными. Здесь и объекты другие, не отделимые от личности (например, честь и достоинство), и нет такой прямой связи с имущественными отношениями, которая могла бы обусловить принадлежность данных отношений к гражданскому праву. Поэтому отнесение охраны некоторых личных благ к предмету гражданского права носит характер исключения в случаях, предусмотренных законом. Кроме чести и достоинства, гражданское право предусматривает охрану и защиту только одного — двух личных неимущественных благ, не связанных с имущественными. Недаром в Конституции уделено столько внимания личным правам, и свободам. В связи с этим правовое регулирование отношений, объектом которых являются личные неимущественные блага, причем не выборочно, а в полном объеме, настоятельно привлекает к себе интерес цивилистов.

Таким образом, предметом гражданского права являются имущественно-стоимостные отношения, предполагающие взаимную оценку участниками этих отношений количества и качества труда, воплощенного в том материальном благе, по поводу которого складываются эти отношения, и личные неимущественные отношения, предполагающие взаимную оценку их участниками индивидуальных качеств личности, участвующей в этих отношениях..

Гражданско-правовое регулирование - это совокупность приемов и способов, посредством которых гражданское право воздействует на общественные отношения. Метод определяется особенностями предмета правового регулирования. Поэтому очевидно, что в сфере частного права подлежат использованию способы, принципиально отличные от применяемых в сфере публичного права. Ведь речь здесь идет о частных (имущественных и неимущественных) отношениях, экономически независимых, самостоятельных товаровладельцев. Если в публичном праве в силу его природы господствуют методы власти и подчинения, властных предписаний (обязываний) и запретов, то для частного права, напротив, характерны дозволение и правонаделение.

Так как общественные отношения, составляющие предмет правового регулирования, являются взаимооценочными, то правильное развитие этих отношений, то есть взаимная оценка, может складываться лишь при условии равенства оценивающих сторон. Отсюда следует, что в гражданском праве применяется *метод юридического равенства сторон*.

Этот метод понимать так, что ни одна из сторон в гражданско-правовых отношениях не может иметь преимущества над другой только в силу занимаемого ею в правоотношении положения. То есть каждая из сторон обладает независимостью и самостоятельностью, позволяющими сторонам проявлять инициативу и предприимчивость при совершении любых

действий, не запрещенных законом, что имеет большое значение в условиях рыночной экономики.

#### 4. Принципы гражданского права

Гражданское право характеризуется определенными принципами. Под *принципами* права понимаются *основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений*. Большинство ученых цивилистов<sup>2</sup> выделяют шесть основных принципов гражданского права (ст. 1 ГК РФ)

- 1) принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования;
- 2) принцип равенства правового режима для всех субъектов гражданского права;
- 3) принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела;
- 4) принцип неприкосновенности собственности;
- 5) принцип свободы договора;
- 6) принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации

*Принцип дозволительной направленности* гражданско-правового регулирования. Значение данного принципа в условиях рыночной экономики чрезвычайно велико. Рыночная экономика может успешно развиваться только в том случае, если субъекты гражданского права обладают необходимой свободой, проявляют предприимчивость, инициативу и иную активность в сфере гражданского оборота. Последнее было бы невозможно без воплощенного в нормах гражданского права принципа дозволительной направленности гражданско-правового регулирования общественных отношений.

Содержащиеся в гражданском законодательстве нормы права сформулированы на базе общего правила: “разрешено все то, что не запрещено законом”. В соответствии с этим правилом субъекты гражданского права могут совершать любые действия, не запрещенные законом. В частности, граждане и юридические лица, наделенные общей правоспособностью, могут заниматься любыми видами предпринимательской и иной деятельности, не запрещенной законом (ст. 18, 49 ГК РФ).

Другим проявлением рассматриваемого принципа является то обстоятельство, что большинство норм гражданского права носит диспозитивный характер. Применение этих норм всецело зависит от усмотрения участников гражданского оборота. Они могут исключить применение диспозитивной нормы к своим отношениям, могут изменить ее содержание в целом или какой-либо ее части и т.д. Благодаря тому, что в основе гражданского законодательства лежат диспозитивные нормы, субъекты гражданского права могут реализовывать свою правоспособность по своему усмотрению, приобретать субъективные права или не приобретать их, выбирать конкретный способ их приобретения, регулировать по своему усмотрению содержание правоотношения, участниками которого они являются, распоряжаться принадлежащими им субъективными правами, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права и т.д.

Субъекты гражданского права могут приобретать права и возлагать на себя обязанности, не только предусмотренные законом и иными правовыми актами, но и такие права и обязанности, которые не предусмотрены гражданским законодательством, если они не противоречат общим началам и смыслу гражданского законодательства.

Наиболее эффективное развитие гражданского оборота происходит тогда, когда его участники вступают в отношения друг с другом и осуществляют свою деятельность в рамках

---

<sup>2</sup> Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Часть I. - М., 2008. С. 12., Гражданское право: Учебник / Под ред. О.Н. Садикова. - М., 2007. С. 24.,

этих отношений в соответствии со своими интересами, воплощенными в принадлежащих им правах. С учетом этого гражданское законодательство устанавливает, что субъекты гражданского права по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Усмотрение субъектов гражданского права при осуществлении принадлежащих им прав опирается только на их имущественные и иные интересы. Никто не вправе диктовать участникам гражданских правоотношений, как осуществлять принадлежащие им права.

Вместе с тем свобода усмотрения участников гражданских правоотношений не безгранична и существует в определенных юридических рамках. Действующее законодательство устанавливает соответствующие пределы осуществления гражданских прав.

Участник гражданского правоотношения может воспользоваться принадлежащим ему правом, а может и не воспользоваться, отказавшись от его осуществления. При этом отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом. В частности, не прекращает существования права на судебную защиту нарушенного гражданского права оговорка, сделанная сторонами в договоре о том, что все разногласия между ними решаются путем переговоров без обращения в суд за разрешением возникшего спора.

Поскольку осуществление и защита гражданских прав зависят от усмотрения участников гражданского оборота, органы государственной власти и местного самоуправления, а также иные лица не вправе понуждать участников гражданских правоотношений к осуществлению или защите их субъективных прав. Правовые акты также не могут устанавливать обязанность участников гражданских правоотношений по осуществлению или защите принадлежащих им прав и, тем более, вводить санкции в отношении тех лиц, которые не предъявляют иски защите нарушенных гражданских прав, как это имело место в недалеком прошлом.

*Принцип равенства правового режима для всех субъектов гражданского права.* Этот принцип означает, что ни один субъект в гражданском праве не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами гражданского права. Одним из проявлений указанного принципа является то, что одни и те же нормы права распространяются на отношения с участием граждан и на отношения с участием организаций, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

Этот принцип проходит через все структурные подразделения гражданского законодательства. Так, если в ранее действовавшем законодательстве предусматривалось два срока исковой давности: три года для отношений с участием граждан и один год для отношений между организациями, то в ныне действующем законодательстве закреплен единый для всех субъектов гражданского права трехгодичный срок исковой давности. В подотрасли “право собственности и другие вещные права” этот принцип воплощен в правиле о том, что права всех собственников защищаются равным образом, что внесло существенные изменения в ранее действовавшее законодательство, предусматривавшее повышенную защиту социалистических форм собственности.

*Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела.* Содержащиеся в гражданском законодательстве нормы права выражают, в первую очередь, частные интересы участников гражданского оборота. В соответствии с этим в указанных нормах воплощен принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела. Это означает, что органы государственной власти и местного самоуправления и любые иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов гражданского права, если они осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства. Так, органы государственной власти и местного самоуправления не вправе указывать гражданам и юридическим лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, какие товары (работы, услуги) им производить, на каких условиях и по каким ценам их реализовывать.

Статья 23 Конституции РФ предусматривает право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. В п. 1 ст. 11 Закона “Об информации, информатизации и защите информации” содержится запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни.

Следует иметь в виду, что не допускается только произвольное вмешательство в частные дела. В тех случаях, когда частные интересы входят в противоречие с публичным интересом,



гражданское законодательство допускает вмешательство в частные дела граждан и юридических лиц. В этих случаях в гражданское законодательство вкрапливаются публично-правовые элементы, без которых не может обойтись ни одно гражданское общество. Так, в соответствии с п. 1 ст. 49 ГК РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

*Принцип неприкосновенности собственности.* Этот принцип закладывает основы имущественного порядка в экономике. В соответствии с этим принципом нормы гражданского права обеспечивают собственникам возможность стабильного осуществления правомочий по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим им имуществом, без чего невозможно функционирование не только рыночной, но и, в принципе, любой экономики.

*Принцип свободы договора.* Этот принцип предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен. Закрепление этого принципа в гражданском праве означает отказ законодателя от понуждения к заключению договора на основе обязательных для сторон планово-административных актов. Это является чрезвычайно важным в условиях рыночной экономики, не допускающей административного вмешательства в гражданский оборот.

*Принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации.* Единый рынок не терпит каких-либо внутренних границ и барьеров. Поэтому ст. 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК РФ устанавливают, что товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. В соответствии с указанным принципом субъекты Российской Федерации и другие лица не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве Российской Федерации. На всей территории Российской Федерации должны быть одни и те же “правила игры” при осуществлении предпринимательской или иной деятельности, реализуемой в рамках гражданских правоотношений.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом только в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 74 Конституции РФ).

## **5. Гражданское право и смежные отрасли права. Система отрасли права**

Рассмотренные специфические признаки имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, позволяют отграничить их от имущественных отношений, регулируемых иными отраслями права. В то же время каждая отрасль отличается и каким-либо своим признаком.

*Гражданское и административное право.* Представление о гражданском праве будет более полным и ясным в случае его четкого и последовательного размежевания с примыкающими к нему иными

отраслями права. Любая деятельность человека требует определенной организации. Поэтому в любой сфере деятельности человека неизбежно складываются организационные отношения. Те организационные отношения, которые возникают в сфере производства, распределения, обмена или потребления, самым тесным образом связаны с возникающими там же имущественно-стоимостными отношениями. Так, для занятия строительной деятельностью необходимо получить лицензию от компетентного органа государственного управления.

*Гражданское и трудовое право.* Для разграничения гражданского и трудового права принципиальное значение имело то обстоятельство, что в соответствии со сложившейся в нашей стране концепцией рабочая сила не признавалась товаром. Соответственно считались утратившими стоимостный характер и имущественные отношения, возникавшие по поводу трудовой деятельности человека (трудовые отношения). Поэтому их правовое регулирование

осуществлялось не гражданским, а трудовым правом, в котором не применяется метод юридического равенства сторон, а отдается приоритет юридическим интересам работника.

*Гражданское и природоресурсовое право.* Поскольку земля, ее недра, леса, воды и другие природные объекты не созданы трудом человека, а даны ему самой природой, долгое время считалось, что возникающие по поводу природных объектов отношения также лишены стоимостного признака и поэтому должны регулироваться нормами особой отрасли, именуемой природоресурсовым правом.

*Гражданское и финансовое право.* Имущественные отношения, которые возникают в процессе деятельности органов государственного управления в связи с накоплением денежных средств и распределением их на общегосударственные нужды, лишены стоимостного признака. В рамках указанных отношений деньги не выступают как мера стоимости, а выполняют функцию средства накопления. Их движение осуществляется по прямым безэквивалентным связям, не носящим взаимооценочного, а стало быть, и стоимостного характера. Поэтому указанные имущественные отношения регулируются нормами финансового права. Это нашло отражение в п. 3 ст. 2 ГК РФ, в котором предусмотрено, что к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

*Гражданское и семейное право.* Семья представляет собой экономическую ячейку общества. Между отдельными членами семьи также складываются имущественные отношения. Однако в силу особого характера имущественных отношений между членами семьи они утрачивают стоимостный признак. Так, при определении размера алиментов отсутствует взаимное соизмерение имущественных затрат, произведенных одним членом семьи в пользу другого. Потому имущественно-семейные отношения регулируются нормами семейного, а не гражданского права. Между членами семьи могут возникать не только имущественные, но и неимущественные отношения. В отличие от личных неимущественных отношений, регулируемых гражданским правом, они складываются между конкретными, строго определенными членами семьи. В рамках этих неимущественных отношений не происходит индивидуализации гражданина как личности посредством выявления его нравственных и иных социальных свойств. Поэтому данные отношения также регулируются семейным, а не гражданским правом. Впрочем, сейчас происходит сближение отношений, регулируемых семейным правом, с собственно гражданско-правовыми отношениями. В частности, допускается заключение между супругами брачных контрактов, возможен переход от общей совместной собственности супругов к долевой собственности и т.п. Это нашло свое внешнее проявление в том, что целый ряд норм, которые традиционно “прописывались” в актах брачно-семейного законодательства, оказались включенными в ГК РФ.

Система гражданского права представляет собою внутренне согласованное единство и деление правовых норм, составляющих данную отрасль права.

В соответствии с объективно существующими различиями комплексов общественных отношений, регулируемых данной отраслью, нормы права группируются по институтам, которые объединяются в разделы. Система гражданского права в общих чертах нашла выражение в Гражданском кодексе РФ. В зависимости от того, идет ли речь о гражданском праве как отрасли права, отрасли законодательства, отрасли юридической науки либо учебной дисциплине, система выглядит шире или уже.

Все гражданско-правовые нормы, составляющие систему гражданского права, можно условно разделить на общую и особенную части. В общую часть входят положения, которые имеют значение для всех норм гражданского права. В частности, в нее входят положения о предмете гражданского права, возникновении, осуществлении и защите гражданских прав, субъектах и объектах гражданских прав, о главном основании возникновения гражданских прав — сделках, о сроках и т.д. Все остальные нормы можно отнести к особенной части.

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, имеющих подотраслевой предмет и

метод правового регулирования.

В настоящее время выделяют следующие подотрасли права:

- право собственности и иные вещные права;
- обязательственное право, которое в свою очередь можно условно разделить на договорное и деликтное право;
- право на результаты интеллектуальной деятельности (право интеллектуальной собственности);
- личные неимущественные права;
- наследственное право.

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 (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.).

## Тема 2. Источники гражданского права

**План:**

- 6. Понятие и виды источников гражданского права**
- 7. Действие норм гражданского права**
- 8. Применение норм гражданского права**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*  
*- основные источники гражданского права*

### **1. Понятие и виды источников гражданского права**

Гражданское право и гражданское законодательство — понятия тесно связанные друг с другом, но не тождественные: если первое представляет собою совокупность норм права, то второе — это совокупность нормативных актов.

Термин "источник права" пришел в современное правоведение из римского права. В теоретической литературе отмечается его многозначность. В данном случае речь идет о форме выражения правовых норм, имеющей общеобязательный характер. В современных развитых правовых системах господствующей формой (источником) права являются нормативные акты, среди которых приоритетное место занимают законы как акты высшей юридической силы. В гражданско-правовой сфере они традиционно охватываются понятием гражданского законодательства.

Что же понимается под гражданским законодательством?

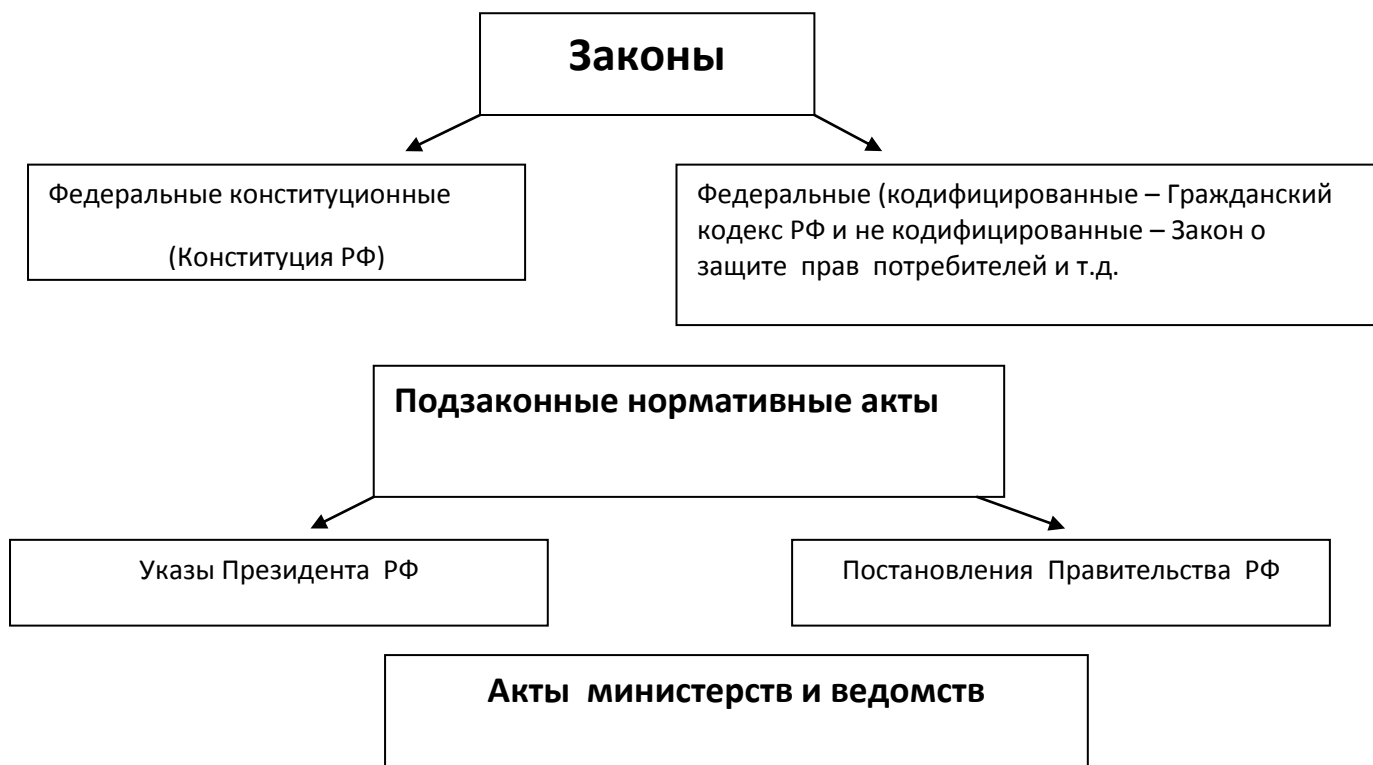
Гражданское законодательство (в широком смысле) - это вся система признанных государством источников, содержащих нормы гражданского права, действующих в Российской Федерации. Кроме законов и подзаконных актов к источникам гражданского права также относятся:

- нормы, содержащиеся в актах министерств и ведомств;
- общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ;
- обычаи делового оборота.

В буквальном смысле гражданское законодательство включает в себя лишь:

- а) Гражданский кодекс;
- б) принятые в соответствии с ним федеральные законы.

Правовые акты можно представить в виде следующей схемы (по убыванию юридической силы):



По Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Это значит, что вопросы гражданского права определяются и в основном регулируются федеральными правовыми актами.

Конституция РФ обладает высшей юридической силой по сравнению с другими правовыми актами. В ней содержатся основополагающие для гражданско-правового регулирования нормы. Это — нормы, определяющие формы и содержание права собственности, параметры правоспособности, право гражданина на занятие предпринимательской деятельностью и т.д.

Центральное положение среди источников гражданского права занимает Гражданский кодекс РФ. Кодекс подготовлен и принят в середине 1990-х - начале 2000-х гг. в четырех частях и охватывает основное содержание гражданского права, соответствующее современным мировым стандартам. В связи с содержанием ГК РФ и местом, занимаемым им во всей системе источников гражданского права, все иные нормативные акты по гражданскому праву должны приниматься в соответствии с ГК РФ.

Принятие Кодекса не повлекло отмены ранее принятых законов РФ, регулирующих гражданско-правовые отношения. Однако, как ранее принятые законы, так и федеральные законы, принятые после вступления в силу нового Гражданского кодекса, действуют, если не противоречат ГК РФ.

Нормы гражданского права содержатся и в так называемых подзаконных актах — указах Президента РФ, постановлениях Правительства РФ, актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.

Указ Президента РФ, если он не противоречит ГК РФ или иному федеральному закону, может быть принят по любому вопросу, входящему в компетенцию Президента РФ, за исключением случаев, когда соответствующие отношения согласно ГК РФ или федеральному закону могут быть урегулированы только законом.

Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права, которые не должны противоречить Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ. В противном случае такое постановление может быть отменено Президентом РФ.

Гражданско-правовые нормы могут содержаться и в нормативных актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. Однако такие нормативные акты могут издаваться только в случаях и пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

В соответствии с Конституцией РФ и ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права входят составной частью в правовую систему Российской Федерации. Одни международные договоры, участником которых является Российская Федерация, могут применяться к соответствующим гражданско-правовым отношениям непосредственно, тогда как для применения других международных договоров требуется издание внутригосударственного акта — имплементация. Международным договорам Российской Федерации придана более высокая юридическая сила по сравнению с внутренним законодательством. Как следует из ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и п. 2 ст. 7 ГК РФ, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством Российской Федерации, применяются правила международного договора.

Источником гражданского права в некоторых случаях является и обычай. Под обычаем понимаются правила, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, однако не предусмотренные законодательством. В сфере предпринимательской деятельности обычаи не только складываются, но и применяются. Поэтому в ст. 5 ГК РФ говорится об обычае делового оборота. Под обычаем делового оборота следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т.е. достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения,

При этом не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе, хотя такие документы в ряде случаев существуют. Например, в России обычаи издаются в виде сборников обычаев морских портов, публикуемых как администрацией отдельных портов, так и Торгово-промышленной палатой. Известен сборник торговых обычаев “Инкотермс”, подготовленный Международной торговой палатой (Париж).

Обычаи традиционно отличаются от обыкновений. Под деловыми обыкновениями понимаются установившиеся в гражданском обороте правила поведения. Сами по себе деловые обыкновения не являются источником гражданского права. Однако в тех случаях, когда государство правовым актом санкционирует деловое обыкновение, оно приобретает юридическую силу правовой нормы и входит в систему гражданского законодательства.

Правила морали и нравственности сами по себе также не являются источниками гражданского права. Указанные правила становятся источником гражданского права лишь в том случае, если они закреплены в каком-либо нормативном акте, входящем в систему гражданского законодательства. В этом случае правила морали и нравственности становятся правовой нормой, воплощенной в конкретном нормативном акте гражданского законодательства. Так, ст. 227 ГК закрепляет правило морали и нравственности о необходимости возврата найденной вещи лицу, потерявшему ее, или ее собственнику.

Постановления судебных пленумов не являются источниками гражданского права. Пленум Верховного Суда РФ и Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ рассматривают обобщенные материалы и дают в порядке судебного толкования руководящие разъяснения по вопросам

применения законодательства РФ. Разъяснения Пленума Верховного Суда РФ обязательны для всех судов общей юрисдикции. Разъяснения Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ обязательны для всей системы арбитражных судов.

Указанные разъяснения являются не нормативными актами, а актами применения права. Постановления судебных пленумов должны лишь толковать и разъяснять смысл гражданского законодательства, но не создавать новые нормы гражданского права.

Вместе с тем суды при разрешении конкретных споров обязаны применять соответствующие нормы гражданского права лишь в истолковании, содержащемся в постановлении соответствующего судебного пленума. Поэтому участники гражданского оборота руководствуются постановлениями судебных пленумов и в случаях, когда дело не доходит до суда, что имеет чрезвычайно важное значение для обеспечения единообразного понимания и применения гражданского законодательства на всей территории

## **2. Действие норм гражданского права**

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

### *Действие гражданского законодательства во времени.*

Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, подлежат обязательному официальному опубликованию. Такое опубликование важно и для определения момента вступления соответствующего акта в силу, и для ознакомления с содержанием его правил всех участников правоотношений.

В соответствии с ч. 1 ст. 105 Конституции РФ федеральные законы принимаются Государственной Думой. Поэтому они считаются принятыми с момента их принятия Государственной Думой в окончательной редакции (а не с момента одобрения Советом Федерации или подписания Президентом РФ). В течение 7 дней после подписания закона Президентом РФ акт подлежит официальному опубликованию в "Парламентской газете", "Российской газете" или в Собрании законодательства Российской Федерации. По истечении 10 дней после дня первой официальной публикации полного текста закона он вступает в силу, если иной порядок не предусмотрен в самом законе.

В некоторых законах прямо устанавливается иной порядок вступления их в силу. Он может быть связан с необходимостью немедленного введения в действие нового закона, но может предусматривать и более поздний по сравнению с общепринятым срок, связанный с необходимостью подготовки участников правоотношений к применению нового закона. При принятии кодекса или иного крупного закона, вносящего значительные изменения в законодательство, иногда принимается специальный закон о порядке введения в действие основного закона ("вводный закон").

Международные договоры, в которых участвует Российская Федерация, обычно вводятся в действие путем принятия законов об их ратификации (и официально публикуются вместе с этими законами).

Иные правовые акты (президентские указы и правительственные постановления) также подлежат обязательной официальной публикации (за исключением актов или их отдельных положений, содержащих сведения, которые составляют государственную тайну или носят конфиденциальный характер) в "Российской газете" или в Собрании законодательства Российской Федерации в течение 10 дней после дня подписания. Нормативные указы Президента РФ вступают в силу в течение 7 дней после дня их первого официального опубликования. Постановления федерального Правительства, затрагивающие права, свободы и обязанности граждан, а также устанавливающие правовой статус организаций, вступают в силу по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования. Однако как в указах, так и в правительственных постановлениях может предусматриваться и иной порядок вступления их в силу (например, со дня их подписания).

Гражданско-правовые нормативные акты, будучи федеральными, вступают в силу одновременно на всей российской территории. При этом по общему правилу они не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта

в действие (п. 1 ст. 4 ГК).

Это традиционное для всякого развитого правового порядка положение знает, однако, и ряд необходимых исключений. Прежде всего сам гражданский закон может предусмотреть распространение своего действия и на отношения, возникшие до вступления его в силу. Так, Закон о введении в действие части второй ГК (ст. 12) распространил действие новых правил о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина (в том числе повышающих объем возмещения), на случаи причинения такого вреда, происшедшие за три года до вступления в силу соответствующих правил Кодекса (если указанный вред остался невозмещенным). Этот же Закон (ст. 11) распространил действие новых правил об охране прав и интересов вкладчиков на отношения, связанные с привлечением денежных средств во вклады, также возникшие до принятия второй части ГК (и сохранившиеся на момент введения его в действие).

Акты гражданского законодательства обычно прекращают свое действие и теряют юридическую силу либо в результате их непосредственной отмены вновь принятыми актами, либо при наступлении прямо указанного в них обстоятельства (как правило, принятия нового акта, причем более высокого уровня, что характерно для подзаконных нормативных актов).

***Действие гражданского законодательства в пространстве и по кругу лиц.*** Федеральное законодательство определяет его действие на всей российской территории. Ограничение территориального действия правил, регулирующих имущественный оборот, может вводиться лишь федеральным законом и только в случаях, когда это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (абз. 2 п. 3 ст. 1 ГК). Например, действие нормативного акта может быть ограничено районами Крайнего Севера.

Правила гражданского законодательства распространяются на соответствующие отношения российских граждан, юридических лиц и публично-правовых образований. Вместе с тем они применяются также к гражданским правоотношениям с участием иностранцев, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом (абз. 4 п. 1 ст. 2 ГК). В частности, при известных условиях они могут применяться к договорам российских субъектов права с иностранными контрагентами.

Федеральный закон сам может установить ограничения сферы своего применения определенным кругом лиц. Так, Федеральный закон "Об акционерных обществах" до определенного им момента не распространяет действие ряда своих правил на акционерные общества, созданные в результате приватизации государственных и муниципальных предприятий (п. 5 ст. 1).

Когда действие гражданско-правового нормативного акта ограничивается определенной территорией РФ, то указанный акт действует только в отношении тех лиц, которые находятся на данной территории. Но имеют место случаи, когда в самом нормативном акте установлено или вытекает из его смысла, что он применяется не ко всем, а лишь к определенной группе лиц. К примеру в самом Законе РФ «О защите прав потребителей» установлено, что он распространяет свое действие только на тех субъектов гражданского права, которые относятся к потребителям и предпринимателям.

### **3. Применение норм гражданского права**

Содержащиеся в актах гражданского законодательства правовые нормы применяются как самими участниками общественных отношений, так и правоприменительными органами, например в случае спора, возникшего между сторонами гражданского правоотношения. Правильное применение нормы гражданского права предполагает выявление ее характера и содержания.

***Применение норм в зависимости от характера гражданско-правовой нормы.*** Этот способ применения зависит от степени обязательности для участников гражданских правоотношений содержащихся в ней правил поведения. С этой точки зрения необходимо различать диспозитивные и императивные нормы гражданского права.

*Императивная норма* – это норма гражданского права содержащая правило,

которое участники гражданского оборота не могут изменять по своему усмотрению.

*Диспозитивная норма* - это норма гражданского права содержит правило, которое участники гражданского оборота могут менять по своему усмотрению, то такая норма является диспозитивной.

В силу специфики регулируемых гражданским законодательством общественных отношений большинство норм гражданского права носит диспозитивный характер. В содержании таких норм присутствует фраза «если иное не предусмотрено договором». Так ст. 636 ГК предусматривает, что по договору аренды транспортного средства с экипажем, арендатор несет расходы, возникающие в связи с коммерческой эксплуатацией средства, если иное не предусмотрено договором. Это диспозитивная норма гражданского права, так как содержащееся в ней правило о возмещении расходов может быть изменено соглашением сторон в договоре.

Однако в гражданском законодательстве встречаются и императивные нормы. Так, ст. 198 ГК предусматривает, что сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. Это означает, что правила ст. 196—204 ГК носят императивный характер.

На императивный характер нормы указывают содержащиеся в соответствующих статьях правовых актов запреты типа «не допускается», «не могут», «недействительна» и т. п.

**Применение норм права в зависимости от их толкования.** При применении конкретной нормы гражданского права необходимо четко уяснить ее смысл и содержание. Этому служат различные приемы (способы) толкования ее текста, помогающие устранить возникшие неясности в его понимании.

В зависимости от субъекта толкования различают *аутентическое, легальное, судебное и научное* толкование.

*Аутентическое толкование* имеет место тогда, когда смысл правовой нормы разъясняется тем же органом, который принял правовой акт, содержащий данную норму. Поэтому аутентическое толкование имеет такую же силу, как и толкуемая норма права.

*Легальное толкование* имеет место тогда, когда смысл правовой нормы разъясняется не тем органом, который принял соответствующий нормативный акт, а тем, который в силу существующего законодательства вправе разъяснять смысл данного нормативного акта. Так, в соответствии со ст. 13 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ» Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ дает разъяснения по вопросам судебной практики. Такое толкование имеет обязательную силу для всех арбитражных судов в РФ.

*Судебное толкование* имеет место тогда, когда смысл правовой нормы выявляется судебным органом в выносимом им решении или определении по делу. Судебное толкование имеет обязательную силу только для участников того конкретного дела, по которому вынесено соответствующее решение или определение.

*Научное (доктринальное) толкование* имеет место тогда, когда смысл правовой нормы разъясняется ученым в юридической литературе, в комментариях к гражданским законам, на научных конференциях и т. п. Научное толкование не имеет обязательной силы.

В зависимости от способа толкования различают *грамматическое, логическое, систематическое и историческое* толкование.

*Грамматическое толкование* характеризуется тем, что смысл нормы гражданского права выявляется с помощью правил грамматики.

*Логическое толкование* характеризуется тем, что смысл нормы гражданского права выясняется с помощью правил формальной логики.

*Систематическое толкование* характеризуется тем, что смысл нормы гражданского права определяется путем уяснения места данной нормы в системе гражданского законодательства и ее соотношения со смежными нормами права.

*Историческое толкование* характеризуется тем, что смысл нормы гражданского права выявляется путем сопоставления ее с теми историческими условиями, при которых она была принята.

В зависимости от объема толкования различают *буквальное, ограничительное и расширительное* толкование.



*Буквальное толкование* гражданского закона применяется тогда, когда смысл закона точно соответствует его тексту.

Вместе с тем встречаются и такие ситуации, когда смысл правовой нормы уже, чем ее буквальный текст. В таких случаях применяется *ограничительное толкование*.

В случае, когда смысл гражданско-правовой нормы шире, чем ее буквальный текст, применяется *расширительное толкование*.

**Применение норм гражданского права по аналогии.** Широта и сложность регулируемых гражданским правом отношений могут вызвать к жизни ситуации, прямо не урегулированные гражданско-правовыми нормами. Такой пробел, не восполняемый ни условиями заключенного договора, ни обычаями делового оборота, устраняется с помощью аналогии закона (п. 1 ст. 6 ГК). Аналогия закона выражается в том, что к соответствующим отношениям применяются нормы гражданского законодательства, регулирующего сходные отношения. Она допустима при наличии определенных условий:

- во-первых, существование пробела в законодательстве, не восполняемого с помощью предусмотренных законом средств, включая обычаи имущественного оборота;

- во-вторых, наличие законодательного регулирования сходных отношений. Так, трастовые операции банков до принятия специальных правил о договоре доверительного управления имуществом фактически регулировались нормами о сходных договорах - поручения и комиссии, которые и применялись к трастовым договорам при отсутствии в них каких-либо необходимых условий;

- в-третьих, применение аналогичного закона к регулируемым отношениям должно не противоречить их существу. Нельзя, например, применять общие положения о сделках к большинству личных неимущественных отношений.

При отсутствии сходного правового регулирования для конкретного отношения может использоваться аналогия права (п. 2 ст. 6 ГК).

Аналогия права допустима при наличии пробела в законе, невосполнимого с помощью аналогии закона (т.е. при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения), а также с соблюдением названных выше критериев. При этом реальное применение аналогии права в судебной практике является крайне редким, исключительным случаем.

Следует подчеркнуть, что правила об аналогии закона и аналогии права используются в гражданском праве только при применении законодательства в строгом смысле слова, т.е. федеральных законов. Они не могут распространяться на действие подзаконных нормативных актов, а имеющиеся в них пробелы не могут восполняться подобным образом.

### **Тема 3. Гражданское правоотношение**

**План:**

#### **9. Понятие и виды гражданских правоотношений**

#### **10. Элементы гражданских правоотношений**

#### **11. Основания гражданских правоотношений**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *отличие гражданских правоотношений от других;*
- *основания гражданских правоотношений;*
- *структуру гражданских правоотношений;*
- *виды гражданских правоотношений*

#### **4. Понятие и виды гражданских правоотношений**

Правоотношение принято определять как общественное отношение, урегулированное нормами права.

Правоотношение неразрывно связано с тем фактическим отношением, формой которого выступает. В нем заключено единство прав и обязанностей участников отношений и их поведения, направленного на достижение определенных интересов.

В результате урегулирования нормами гражданского права общественных отношений они приобретают правовую форму и становятся гражданскими правоотношениями.

*Гражданское правоотношение — это общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права.* В предмет гражданского права входят как имущественные, так и личные неимущественные отношения. В результате регулирования гражданским правом имущественных отношений возникают гражданские имущественные правоотношения. Если же урегулированы гражданско-правовыми нормами личные неимущественные отношения, устанавливаются личные неимущественные правоотношения.

В науке гражданского права принята следующая классификация гражданских правоотношений.

*В соответствии с тем, как общественные отношения, регулируемые гражданским правом, делятся на имущественные и неимущественные, гражданские правоотношения, выступающие как форма этих отношений, также делятся на имущественные (отношения собственности, например) и личные неимущественные.* Последние, в свою очередь, делятся на личные отношения, связанные с имущественными (например, авторские правоотношения) и личные отношения, не связанные с имущественными (например, правоотношения по защите чести и достоинства).

*Имущественные правоотношения* имеют определенное экономическое содержание, возникают по поводу какого-то имущественного блага (вещей), совершения действия имущественного характера. *Личные неимущественные правоотношения* лишены экономического содержания и возникают по поводу личных, неимущественных благ, продуктов духовного творчества.

*В зависимости от степени определенности субъектного состава* гражданские правоотношения делят на абсолютные и относительные. В абсолютных правоотношениях определенному носителю субъективного права противостоит неопределенное число обязанных лиц. К ним относятся правоотношения собственности, отношения, закрепляющие авторские и изобретательские права. В относительных правоотношениях определенным управомоченным лицам противостоят определенные обязанные лица. Относительными являются подавляющее большинство гражданских правоотношений.

*В зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица* различают вещные и обязательственные правоотношения. Вещные правоотношения связаны с правом на вещь. В вещном правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет полезных свойств вещей путем его непосредственного взаимодействия с вещью, например право собственности. В обязательственном же правоотношении интерес уполномоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу соответствующих материальных благ, например, в обязательстве по купле-продаже и т.д.

## 5. Элементы гражданских правоотношений

*Элементами* гражданских правоотношений являются его субъекты, объект и содержание.

*Субъекты гражданских правоотношений* - это те лица, которые несут права и обязанности в правоотношении и являются его участниками. В качестве субъектов гражданских правоотношений выступают граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства, юридические лица (как российские, так и иностранные). Особый субъект гражданских правоотношений - государство и муниципальные образования.

Под *объектом* правоотношения обычно понимают то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие. В связи с тем, что предметом гражданского права являются имущественные стоимостные и личные неимущественные правоотношения, то соответственно объектами в первом случае являются материальные блага, а во втором – нематериальные блага.

Наиболее распространенный объект имущественных гражданских правоотношений - вещи. В обязательственных правоотношениях, содержание которых составляет производство какой-либо работы, объектом становятся действия. В тех обязательственных правоотношениях, где результат действия неотделим от самого действия, этот объект имеет вид услуги. Произведения литературы, науки, искусства, изобретения, промышленные образцы, представляющие собой продукты творческой деятельности, выступают в качестве объектов авторских, изобретательских правоотношений. Наконец, объектом личных неимущественных правоотношений, не связанных с имущественными, могут быть такие личные неимущественные блага, как честь, достоинство, имя и т.п.

Под *содержанием* гражданских правоотношений понимается то в какой форме субъекты воздействуют на объект.

Под *формой воздействия* понимаются субъективные гражданские права и обязанности.

*Субъективное право* - это мера возможного поведения лица.

*Субъективная обязанность* - это необходимость определенного поведения субъектов права.

Права и обязанности в правоотношении неразрывно связаны. Праву на одной стороне правоотношения обязательно соответствует обязанность на другой стороне. Субъективные права могут существовать только в правоотношении, хотя в научной литературе встречается мнение о том, что субъективные права могут существовать и вне правоотношений, например право собственности.

В практике редко встречаются простые, элементарные правоотношения, состоящие из одного субъективного права и одной обязанности. Чаще правоотношения бывают сложными, где каждая из сторон несет и права, и обязанности, причем не одно право и не одну обязанность, а целый комплекс.

## 6. Основания гражданских правоотношений

Содержащиеся в гражданском законодательстве правовые нормы сами по себе не порождают, не изменяют и не прекращают гражданских правоотношений. Для этого необходимо наступление предусмотренных правовыми нормами обстоятельств.

*Основания* для возникновения гражданских прав и обязанностей - это обстоятельства, которые возникают в процессе жизнедеятельности людей и с наступлением которых закон связывает возникновение определенных правовых последствий - возникновение гражданских правоотношений (прав и обязанностей).

Обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, называются *юридическими фактами*.

Юридические факты влекут возникновение гражданских правоотношений. Однако это не означает, что все они должны быть указаны в действующем законодательстве: это жизненные факты, их бесчисленное множество.

Юридические факты представляют собой динамичное явление. Нормы гражданского права могут уточнять и изменять их юридическое значение, а в некоторых случаях и лишать их качества юридического факта. Иногда требуется несколько юридических фактов для возникновения правовых последствий. *Совокупность юридических фактов* называется *юридическим или фактическим составом*.

Все многочисленные юридические факты в гражданском праве в зависимости от их индивидуальных особенностей подвергнуты классификации, которая позволяет более свободно ориентироваться среди множества юридических фактов и четко отграничивать их

друг от друга. Это, в свою очередь, способствует правильному применению гражданского законодательства субъектами гражданского права и правоохранительными органами.

В зависимости от характера течения юридические факты в гражданском праве делятся на *события и действия*. *События* - это явления окружающего мира, которые протекают независимо от воли людей.

События бывают абсолютные, когда не только их течение, но и возникновение не зависит от воли людей (например, различные природные явления: землетрясения, ураганы и т. д.), и относительные, возникновение которых обусловлено волевой деятельностью людей (например, пожар, возникший вследствие умышленного поджога).

*Действия* совершаются по воле человека. Например, заключение договора, исполнение обязательства, создание произведения, принятие наследства и т.д. Необходимо иметь в виду, что событие может быть вызвано не только силами природы, но и действиями человека. Например, причиной пожара может служить и удар молнии и поджог, совершенный правонарушителем. Однако независимо от причины пожар — это всегда событие, так как его течение проходит помимо воли человека. Действия же человека, что бы ни являлось их причиной, всегда представляют собой волевые акты, совершаемые людьми.

В зависимости от того, соответствуют ли действия нормам права, их подразделяют на *правомерные* (например, законное приобретение имущества) и *неправомерные* (например, причинение вреда или неосновательное обогащение).

*Неправомерные действия* противоречат требованиям закона или других нормативных актов. В гражданском праве, заимствованном из римского частного неправомерные действия зачастую называются *деликтами*. Поэтому совершение неправомерного действия влечет за собой применение предусмотренных гражданским законодательством санкций к правонарушителю. Так, действие, причиняющее вред другому лицу, влечет за собой установление обязательства по возмещению причиненного вреда (абз. 1 п. 1 ст. 1064 ГК).

*Правомерные действия* соответствуют требованиям гражданского законодательства. По своему юридическому значению все правомерные действия делятся на *юридические поступки* и *юридические акты*. *Юридические поступки* — это такие правомерные действия, которые порождают гражданско-правовые последствия независимо, а иногда и вопреки намерению человека, совершившего юридический поступок. Так, авторское правоотношение возникает в момент создания писателем произведения в доступной для воспроизведения форме независимо от того, стремился ли он при написании произведения к приобретению авторских прав или нет. Находка потерянной вещи порождает обязательство по ее возврату потерявшему даже в том случае, если у нашедшего вещь нет никакого желания вернуть эту вещь ее владельцу (ст. 227 ГК).

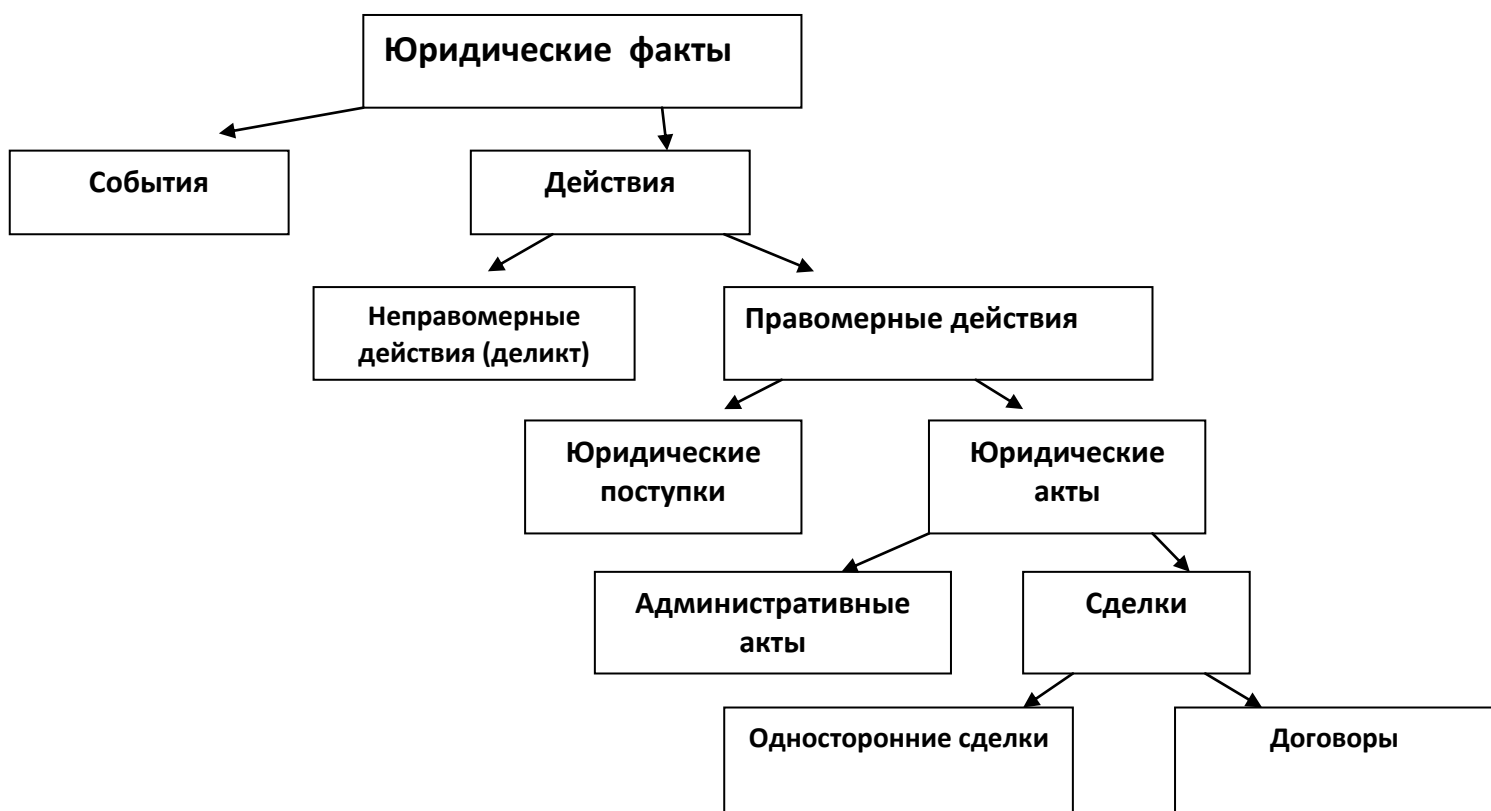
В отличие от юридических поступков *юридические акты* — это такие правомерные действия, которые порождают соответствующие юридические последствия лишь тогда, когда они совершены со специальным намерением вызвать эти последствия.

К числу юридических актов относятся *административные акты и сделки*.

*Административные акты* всегда совершаются с намерением вызвать соответствующие административно-правовые последствия. Поэтому большинство административных актов являются основанием административных правоотношений и не принадлежат к числу гражданско-правовых юридических фактов. Вместе с тем некоторые административные акты совершаются с намерением вызвать не только административные, но и гражданско-правовые последствия. Например, выдача гражданину ордера на жилое помещение местной администрацией порождает не только административное правоотношение между местной администрацией и жилищной организацией, но и гражданско-правовое отношение между гражданином и жилищной организацией по заключению договора жилищного найма.

В отличие от административных актов *сделки* совершаются с целью вызвать только гражданско-правовые последствия. В соответствии со ст. 153 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. В свою очередь сделки делятся на *односторонние и двусторонние (многосторонние)*, которые иначе называются *договорами*. Так, к числу односторонних сделок относятся объявление конкурса, завещание, выдача

доверенности. К двусторонним сделкам относятся различные договоры (купля-продажа, дарение, подряд, имущественный наем, аренда, заем и т.д.)



#### Тема 4. Граждане как субъекты гражданского права

План:

12. Понятие и состав гражданской правосубъектности
13. Понятие и элементы дееспособности
14. Предпринимательская деятельность гражданина

- 15. Место жительства гражданина
- 16. Безвестное отсутствие
- 17. Опекa и попечительство
- 18. Акты гражданского состояния

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- правовую природу правоспособности граждан;
- новеллы гражданского права дееспособности граждан;
- пределы ограничения дееспособности.

## 1. Понятие и состав гражданской правосубъектности

Понятие правосубъектности, применяемое в современной теории права, определяет, способность лица быть субъектом гражданского права.

*Понятие «субъект права» «лицо» - persona - берет свое начало с эпохи римского частного права. Субъекты гражданского права – это участники регулируемых гражданским правом отношений (лица - физические и юридические), наделенные гражданской правосубъектностью.* В отношении могут вступать как отдельные граждане, которые именуется в гражданском праве физическими лицами, так и коллективные образования, обладающие предусмотренными законом признаками. К числу таких образований относятся организации, именуемые юридическими лицами, а также особые субъекты гражданского права — государства, национально-государственные и административно-территориальные образования.

Гражданские правоотношения могут возникать между всеми субъектами гражданского права в любом их сочетании.

Хотя гражданская правосубъектность физических лиц (граждан) и гражданская правосубъектность юридических лиц урегулированы в ГК РФ отдельно, они имеют вместе с тем ряд *общих черт.*

Гражданская правосубъектность, то есть качество, позволяющее гражданам, организациям, общественным (в том числе - публичным) образованиям *быть* носителями гражданских прав и обязанностей, участвовать в гражданских правоотношениях, одинаково, *на равных* распространяется как на физических, так и на юридических лиц. Причем выражения «субъект права» и «лица, обладающие правосубъектностью», совпадают. Здесь термины «субъект» и «лицо» обозначают одно и то же.

Правосубъектность охватывает два элемента:

- *правоспособность* - способность обладать субъективными правами и нести юридические обязанности, т. е. просто иметь их.
- *дееспособность* - способность самостоятельно, своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанности и исполнять их (ст. 21).

*Правоспособностью гражданин наделен с момента рождения и до самой смерти.* Определение моментов рождения и смерти не составляет предмет юридической науки, поскольку речь идет о чисто физиологических понятиях. Для права важно лишь, что с момента, когда гражданин считается родившимся (медицина, как правило, руководствуется в этом случае критерием начала самостоятельного дыхания), ребенок приобретает гражданскую правоспособность.

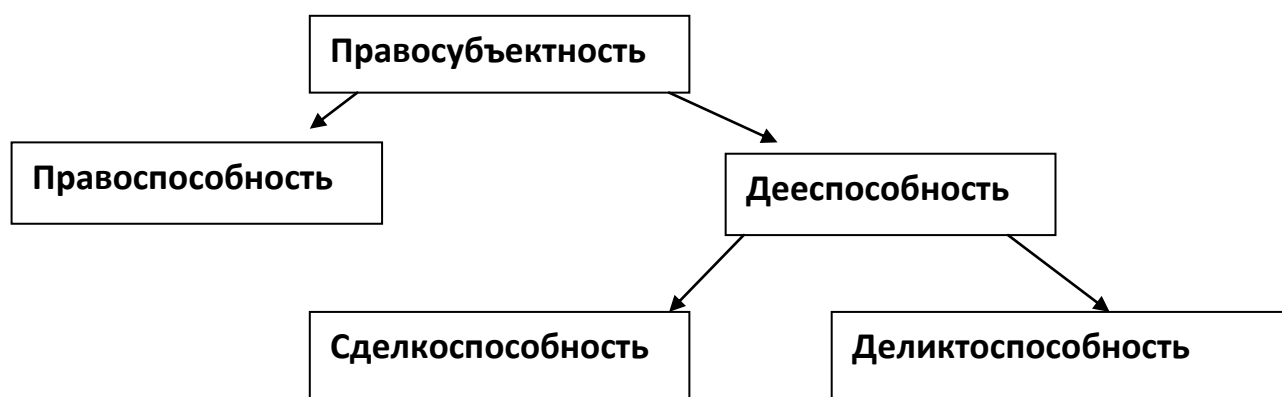
*Правоспособность прекращается смертью гражданина.* Для определения момента, с которым гражданское законодательство связывает прекращение правоспособности, следует говорить о биологической смерти, когда возврат человека к жизни исключен. Правоспособность возникает один раз и прекращается также только один раз. Никаких изменений не претерпевает правоспособность гражданина и в случаях объявления судом

гражданина умершим. При вынесении такого решения суд исходит не из достоверных фактов о смерти гражданина, а из предположения о его возможной смерти. Поэтому, хотя правовые последствия такого решения такие же, как и при смерти гражданина (в частности, происходит открытие наследства), его правоспособность либо продолжает существовать до момента фактической смерти либо прекратилась еще до вынесения судом соответствующего решения (если гражданина на самом деле нет в живых).

## 2. Понятие и элементы дееспособности

Дееспособность, как и правоспособность, по юридической природе субъективное право гражданина <1>. Это право отличается от других субъективных прав своим содержанием: оно означает возможность определенного поведения для самого гражданина, обладающего дееспособностью, и вместе с тем этому праву соответствует обязанность всех окружающих гражданина лиц не допускать его нарушений.

Содержание дееспособности может быть представлено такими правовыми категориями как, сделкоспособность – способность самостоятельно совершать активные действия, направленные на возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей; и деликтоспособность - способность самостоятельно нести гражданско-правовую ответственность.



Содержание дееспособности граждан тесно связано с содержанием их правоспособности. Если содержание правоспособности составляют права и обязанности, которые физическое лицо может иметь, то содержание дееспособности характеризуется способностью лица эти права и обязанности приобретать и осуществлять собственными действиями. Поэтому можно сделать вывод, что дееспособность есть предоставленная гражданину законом возможность реализации своей правоспособности собственными действиями.

Дееспособность, как и правоспособность, нельзя рассматривать как естественное свойство человека, они предоставлены гражданам законом и являются юридическими категориями. Поэтому и в отношении дееспособности закон устанавливает ее неотчуждаемость и невозможность ограничения по воле гражданина.

Если возникновение правоспособности законодатель связывает с наступлением события (рождения), то в качестве критерия достижения гражданином возможности собственными действиями приобретать для себя права и нести обязанности закон предусматривает *возраст*.

Полная дееспособность признается за совершеннолетними гражданами, т.е. гражданами, достигшими восемнадцатилетнего возраста. Допускаются два исключения из этого правила.

Полная дееспособность может возникнуть у гражданина и до достижения восемнадцатилетнего возраста в случаях, во-первых, вступления в брак лицом, не достигшим 18 лет, если ему в установленном законом порядке снижен брачный возраст, и, во-вторых,

несовершеннолетний, достигший 16 лет, согласно ст. 27 ГК может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью и зарегистрирован в качестве предпринимателя.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным, именуемое эмансипацией, производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия - по решению суда.

В зависимости от объема сделкоспособности и деликтоспособности все физические лица могут быть разделены на четыре категории.

*Первая категория, граждане не достигшие 6-летнего возраста.* У них отсутствует сделкоспособность, т.е. они самостоятельно не правомочны совершать никаких сделок. Отсутствует у них и деликтоспособность. Ответственность за действия таких детей несут их родители, опекуны или законные представители.

*Вторая категория – несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет.* Законодатель таких несовершеннолетних называет *малолетними*. Объем их *сделкоспособности* сводится к способности самостоятельно совершать следующие виды сделок:

А) самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки;

Б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;

В) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (п. 2 ст. 28 ГК).

Все остальные сделки за малолетних совершают их родители, опекуны или законные представители.

Малолетние, несмотря на обладание возможностью совершения определенных сделок, не несут самостоятельной ответственности, являясь недееспособными, поэтому у них отсутствует *деликтоспособность*.

Ответственность за их действия, включая сделки, которые они вправе совершать самостоятельно, несут их родители, усыновители или опекуны в полном объеме, они же отвечают и за вред, причиненный малолетними.

*Третья категория – несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет.* Такие граждане вправе самостоятельно совершать все те сделки, которые самостоятельно совершают малолетние, а также распоряжаться собственным заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а также по достижении 16 лет быть членами кооперативов (ст. 26 ГК). Право совершения названных сделок означает наделение несовершеннолетних определенным объемом дееспособности, что позволяет говорить об их частичной дееспособности.

Все остальные сделки они совершают самостоятельно при условии письменного согласия их законных представителей. Согласие может быть получено как до совершения сделки, так и быть письменным одобрением уже состоявшейся сделки.

Гражданско-правовая ответственность наступает с 14 лет, поэтому несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают деликтоспособностью, на них возлагается самостоятельная ответственность по заключенным сделкам, а также за причинение вреда.

*Четвертая категория – граждане, достигшие 18 летнего возраста.* Они вправе самостоятельно совершать любые сделки, а соответственно и несут ответственность в полном объеме.

В случае возникновения дееспособности на ее содержание более не оказывают влияния возрастные факторы. Способности гражданина к волевым осознанным действиям могут быть подвержены изменениям, а то и вовсе не возникнуть либо быть утрачены вследствие заболевания, ведения расточительного образа жизни, злоупотребления алкогольными или наркотическими веществами, а также несостоятельности. Целям защиты имущественных и



личных интересов как самого гражданина, так и его семьи служит признание гражданина недееспособным либо ограниченно дееспособным, причем как то, так и другое может быть только по суду и лишь при наличии предусмотренных законом условий.

*Ограничение гражданина в дееспособности.* Оно заключается в том, что гражданин лишается способности своими действиями приобретать такие гражданские права и создавать такие гражданские обязанности, которые он в силу закона уже мог приобретать и создавать, т.е. уменьшается объем имевшейся у лица дееспособности. Ограниченным в дееспособности может быть как лицо, имеющее неполную (частичную) дееспособность, так и лицо, имеющее полную дееспособность.

Согласно п. 4 ст. 26 ГК ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет допускается только по решению суда в случае расходовании денег на цели, противоречащие закону и нормам морали (покупка спиртных напитков, наркотиков, азартные игры и т.п.), либо неразумное их расходование, без учета потребностей в питании, одежде и т.д.

Ограничение дееспособности может выразиться в ограничении или даже в лишении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться заработком, стипендией или иными доходами. После вынесения судом такого решения несовершеннолетний будет иметь возможность распоряжаться заработком, стипендией и иными доходами (в полной мере или частично) только с согласия родителей, усыновителей, попечителя.

Гражданский кодекс определяет круг лиц, которые могут обратиться в суд с ходатайством об ограничении или лишении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться заработком, стипендией или иными доходами: к их числу отнесены родители, усыновители или попечители, а также орган опеки и попечительства. Ни общественные организации, ни какие-либо заинтересованные лица (как предусматривалось ГК РСФСР 1964 г.) выступать с таким ходатайством не вправе.

На основании решения суда заработок, стипендия, иные доходы несовершеннолетнего полностью или частично должны выдаваться не ему, а его законным представителям - родителям, усыновителям, попечителю.

Ограничение дееспособности несовершеннолетнего невозможно, если он приобрел полную дееспособность в связи с вступлением в брак до достижения 18 лет либо в порядке эмансипации..

Законом допускается ограничение дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 30 ГК). Но основанием для ограничения дееспособности гражданина по ст. 30 ГК служит такое чрезмерное употребление спиртных напитков или наркотических веществ, которое влечет за собой значительные расходы средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение.

В этом случае над гражданином устанавливается попечительство и совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Он вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки (п. 1 ст. 30 ГК)

При прекращении гражданином злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над ним попечительство. Если гражданин после отмены ограничения его дееспособности снова начнет злоупотреблять спиртными напитками или наркотическими средствами, суд по заявлению заинтересованных лиц может повторно ограничить его дееспособность.

Одним из важных факторов, влияющих на дееспособность гражданина, является психическое здоровье. Согласно п. 1 ст. 29 ГК гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным.

С заявлением в суд согласно ст. 258 ГПК могут обратиться члены семьи гражданина, прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрическое лечебное учреждение. Для

рассмотрения такого дела требуется заключение о состоянии психики гражданина, выдаваемое судебно-психиатрической экспертизой по требованию суда; обязательным является участие прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

Гражданин считается недееспособным лишь после вынесения судом соответствующего решения. При этом на основании решения суда над ним устанавливается опека.

Если состояние психического здоровья гражданина, признанного недееспособным, улучшилось, он по решению суда может быть признан дееспособным. Основанием для такого решения должно быть соответствующее заключение судебно-психиатрической экспертизы. Признание гражданина дееспособным влечет отмену установленной над ним опеки.

### 3. Предпринимательская деятельность гражданина

ГК в качестве элемента дееспособности гражданина выделил также *возможность гражданина заниматься предпринимательской деятельностью* (ст. 23 ГК). В соответствии с ГК предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке (ст. 2 ГК).

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Предпринимательская деятельность без образования юридического лица предполагает участие гражданина в различных договорных отношениях, совершение им юридических действий, связанных с исполнением договорных и иных обязательств, с предъявлением претензий и исков и т.д. Все юридические действия гражданин-предприниматель совершает от своего имени и на свой риск. В случаях, когда в предпринимательской деятельности участвуют лица, обладающие частичной дееспособностью, такие лица совершают юридические действия с согласия законных представителей - родителей, усыновителей, попечителя (см. абз. 1 п. 1 ст. 27 ГК).

В сельском хозяйстве предпринимательская деятельность без образования юридического лица может осуществляться в форме ведения крестьянского (фермерского) хозяйства. Такое хозяйство может состоять из одного лица, которое является главой хозяйства и признается индивидуальным предпринимателем. Если в деятельности хозяйства участвуют трудоспособные члены его семьи, другие родственники и иные лица, то они предпринимателями не являются. В качестве предпринимателя выступает только глава крестьянского (фермерского) хозяйства (п. 2 ст. 23 ГК).

Согласно ст. 1 Федерального закона от 11 июня 2003 г. N 74-ФЗ "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" крестьянское (фермерское) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родственными отношениями, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность, основанную на их личном участии. Крестьянское (фермерское) хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, являясь неправосубъектным с точки зрения гражданского права объединением граждан.

Необходимым условием участия гражданина в предпринимательской деятельности является государственная регистрация его в качестве индивидуального предпринимателя или в качестве главы крестьянского (фермерского) хозяйства.

Если гражданин осуществляет предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, то к сделкам, которые он совершает, суд может применить положения, установленные для предпринимателей. В частности, к нему применяются правила об ответственности предпринимателя без вины за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств (п. 3 ст. 401 ГК), о недопущении ограничения ответственности перед потребителем (п. 2 ст. 400 ГК) и другие нормы, регламентирующие предпринимательскую деятельность.

#### 4. Место жительства гражданина

Для индивидуализации гражданина характерно два основных элемента:  
- имя и место жительства.

Имя, включающее фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Данный гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем или в порядке, установленном законом, под псевдонимом. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени, произведенная в установленном законом порядке, подлежит регистрации в соответствии с нормами о регистрации актов гражданского состояния (ст. 19\* ГК РФ).

В случаях, предусмотренных законом, гражданин вправе использовать вымышленное имя — псевдоним либо не пользоваться ни подлинным, ни вымышленным именем. Например, при опубликовании произведений науки, литературы или искусства гражданин вправе выпустить произведение в свет как под собственным именем, так и используя псевдоним или анонимно, т.е. без указания имени автора. Используя псевдоним, необходимо проследить, чтобы вымышленное имя не совпало с каким-либо именем конкретного лица, в противном случае будет иметь место использование имени другого гражданина.

*Место жительства* - место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Постоянное проживание не означает обязательно длительное проживание. Важно, чтобы в силу сложившихся условий гражданин обосновался в данном месте. Например, молодой специалист, приехавший по окончании вуза на работу в определенный населенный пункт, имеет со дня поселения местом жительства этот населенный пункт, а не город, где он учился или где живут его родители.

Понятие "*преимущественное проживание*", содержащееся в ст. 20 ГК, имеет существенное значение, поскольку жизнь и деятельность гражданина часто не связаны постоянно с определенным местом пребывания. Так, геологи, моряки, рыболовы, строители и представители других профессий значительную часть жизни проводят в экспедициях, плавании, на стройках и т.п. В подобных случаях местом жительства признается место, где они проживают преимущественно, т.е. больше, чем в других местах.

Каждый дееспособный гражданин РФ избирает место жительства по своему усмотрению. Свободный выбор места жительства - одно из важнейших прав человека, предусмотренных международными соглашениями и Конституцией РФ (ст. 27). Право выбора места жительства как нематериальное благо, принадлежащее гражданину, защищается законом (ст. 150 ГК).

Провозглашая принцип свободы выбора места жительства, закон вместе с тем устанавливает, что возможно и ограничение этого права. Согласно ст. 8 Закона о свободе передвижения право граждан РФ на свободу передвижения и выбор места жительства может быть ограничено: в пограничной полосе; в закрытых военных городках; в закрытых административно-территориальных образованиях; в зонах экологического бедствия; на отдельных территориях и в населенных пунктах, где в случае опасности распространения инфекционных и массовых неинфекционных заболеваний и отравлений людей введены особые условия и режимы проживания населения и хозяйственной деятельности; на территориях, где введено чрезвычайное или военное положение. Ограничение свободы выбора места жительства, как видно из приведенного перечня, продиктовано соображениями безопасности, охраны государственных интересов и интересов населения.

Согласно названному выше Закону граждане РФ обязаны регистрироваться по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ. Регистрационный учет должен полностью заменить привычную для граждан нашей страны прописку. В настоящее время граждане, имеющие прописку по определенному месту жительства, считаются зарегистрированными по этому месту жительства.

Для некоторых категорий граждан предусматривается легальное, т.е. определенное самим законом, место жительства. Во-первых, местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, признается место жительства их родителей, усыновителей или опекунов (п.

2 ст. 20 ГК). В случае проживания родителей или усыновителей в разных местах местом жительства их детей в возрасте до 14 лет будет место жительства того из родителей (усыновителей), с которым дети проживают. Во-вторых, местом жительства недееспособных граждан, находящихся под опекой, считается место жительства их опекунов.

Точное определение места жительства имеет существенное значение для охраны прав и интересов граждан, обеспечения устойчивости гражданских правоотношений, а также государственных интересов.

Необходимость знать точное место жительства гражданина возникает при решении ряда вопросов правового характера. Так, вопрос о том, где должно быть исполнено обязательство, решается во многих случаях в зависимости от места жительства участников обязательственного правоотношения - кредитора и должника (ст. 316 ГК). Местом открытия наследства согласно ст. 1115 ГК признается последнее место жительства наследодателя.

С местом жительства связывается общее предположение (презумпция) о том, что гражданин всегда находится в месте жительства, хотя бы в данный момент он и находился в другом месте. Например, в адрес постоянного места жительства всегда посылаются различные официальные вызовы и извещения, в том числе судебные повестки.

## 5. Безвестное отсутствие

Отсутствие гражданина в постоянном месте жительства может создать неопределенность в гражданских и иных правоотношениях. Поэтому, если гражданин отсутствует в месте его постоянного жительства и в течение года нет сведений о том, где он пребывает, он может быть признан судом безвестно отсутствующим (ст. 42 ГК РФ).

Сущность признания лица безвестно отсутствующим состоит в том, что происходит официальная констатация того факта, что в настоящий момент неизвестно, живо ли данное лицо или нет и где оно находится. Такая констатация осуществляется решением суда. При этом необходимо установить, что:

- 1) гражданин отсутствует в постоянном месте жительства не менее 1 года;
- 2) никто не может сказать, где гражданин находится, и о нем нет никаких сведений;
- 3) принимались меры к установлению местонахождения гражданина, но результатов не дали.

Исчисление годового срока производится со дня получения последних сведений об отсутствующем, а если этот день установить невозможно, то с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц - с 1 января следующего года (ч. 2 ст. 42 ГК РФ).

Признание гражданина безвестно отсутствующим влечет за собой ряд правовых последствий, имеющих целью временно ликвидировать неопределенность в тех гражданских и семейных правоотношениях, участником которых он является. Прежде всего, над имуществом безвестно отсутствующего назначается опека. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий по закону обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего (ст. 43 ГК РФ). Оставшийся супруг безвестно отсутствующего вправе требовать расторжения с ним брака в органах загса независимо от наличия у них общих несовершеннолетних детей (ст. 19 СК РФ).

В случае явки или обнаружения безвестно отсутствующего суд отменяет свое решение о признании безвестно отсутствующим (ст. 44 ГК РФ), на основании этого решения опека отменяется, а брак может быть восстановлен по совместному заявлению супругов (ст. 26 СК РФ). Не восстанавливаются лишь те правоотношения, которые были прекращены на основе ранее вынесенного решения.

Суд может объявить гражданина умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет (ст. 45 ГК РФ). Для объявления лица умершим предварительного признания его безвестно отсутствующим не требуется.

При наличии обстоятельств, дающих основания предполагать гибель отсутствующего от определенного несчастного случая (кораблекрушение, авария самолета и т.п.), гражданин может быть объявлен умершим по истечении шести месяцев со дня несчастного случая.

Применение такого сокращенного срока для объявления лица умершим требует веских доказательств. Особые правила установлены для объявления умершими военнослужащих и иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями. Эти лица могут быть объявлены умершими не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Случаи объявления лица умершим следует отграничивать от установления факта смерти. В первом случае смерть гражданина предполагается и датой его смерти считается либо день вступления решения суда в законную силу, либо день предполагаемой гибели гражданина. Во втором случае смерть гражданина определенно имела место, но по каким-либо причинам не была зарегистрирована органами загса, и датой смерти его считается день фактической смерти, установленный судом.

Объявление безвестно отсутствующего гражданина умершим не влечет за собой прекращения его право- и дееспособности, поскольку фактически он может находиться в живых и в месте пребывания совершать всевозможные сделки. Но там, где гражданин объявлен умершим, возникают те же последствия, что и в случае смерти гражданина: открывается наследство, брак его прекращается без специального оформления, прекращаются все личные обязательства объявленного умершим.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет ранее вынесенное решение. Независимо от того, сколько времени прошло со дня объявления умершим, явившийся гражданин вправе требовать от наследников и других лиц, к которым имущество перешло безвозмездно, возврата всего сохранившегося имущества. Лица, к которым имущество объявленного умершим перешло по возмездным сделкам (например, купли-продажи, мены), обязаны возвратить это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых (ст. 46 ГК РФ).

## **6. Опека и попечительство**

Опека и попечительство устанавливаются прежде всего для обеспечения оптимальных условий для жизни и воспитания детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей либо не имеющих нормальных условий для воспитания в семье. Эти отношения изучаются наукой семейного права.

Вместе с тем многие правила об опеке и попечительстве носят гражданско-правовой характер, поскольку этот институт служит и цели защиты прав и интересов несовершеннолетних, а также недееспособных лиц и лиц с неполной дееспособностью либо дееспособных, но по состоянию здоровья не имеющих возможности самостоятельно осуществлять свои права и нести обязанности. Посредством гражданско-правовых норм регулируются отношения по опеке над имуществом умершего гражданина или признанного безвестно отсутствующим.

Одна из важнейших задач этих органов - выявление лиц, нуждающихся в установлении над ними опеки или попечительства. Опекунами и попечителями могут быть совершеннолетние, полностью дееспособные граждане, не лишенные родительских прав.

*Опека устанавливается* над малолетними, над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия. Опекун - законный представитель подопечного и совершает сделки от его имени и в его интересах (ст. 32 ГК РФ).

*Попечительство назначается* над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, и над дееспособными гражданами, если они по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять обязанности (лица преклонного возраста, инвалиды). Попечитель не является представителем подопечного, он только дает согласие на заключение подопечным сделок, а в отношении совершеннолетних граждан, нуждающихся в попечительстве по состоянию здоровья, функции

попечителя заключаются лишь в содействии и практической помощи осуществлению ими своих прав и обязанностей (ст. 33 ГК РФ).

С целью предотвращения всякой возможности злоупотребления интересами подопечных, опекунам и попечителям запрещено совершать сделки со своими подопечными, представлять их интересы при заключении сделок и ведении судебных дел с членами своих семей или иными своими родственниками. Совершение договора дарения от имени подопечного не допускается (ст. 37 ГК РФ).

*Опека и попечительство прекращаются* вследствие отпадения оснований, вызвавших их установление, в случае смерти подопечного или после объявления его умершим. При ненадлежащем выполнении опекуном или попечителем возложенных на него обязанностей орган опеки и попечительства отстраняет опекуна или попечителя от исполнения этих обязанностей, а в случае злоупотребления правами опекун или попечитель обязан возместить имущественный вред, причиненный подопечному (ст. 40 ГК РФ).

## 7. Акты гражданского состояния

*Гражданское состояние* - правовое положение конкретного гражданина как носителя различных прав и обязанностей (политических, имущественных, личных и проч.), определяемое фактами и обстоятельствами естественного и общественного характера. Следовательно, ответить на вопрос о гражданском состоянии гражданина - значит указать факты, индивидуализирующие его (фамилия, имя, отчество, гражданство, пол, возраст), охарактеризовать правоспособность и дееспособность (гражданскую, трудовую и т.д.) и семейное положение.

Понятие гражданского состояния может употребляться и в более узком смысле - правового положения гражданина как участника только имущественных и личных неимущественных отношений, регулируемых гражданским правом.

*Актами гражданского состояния* являются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан (ст. 3 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния"). Перечень обстоятельств, которые относятся к числу актов гражданского состояния, дается в п. 1 ст. 47 ГК и в п. 2 ст. 3 Закона об актах гражданского состояния. В них предусмотрены следующие виды актов гражданского состояния:

- рождение,
- заключение брака,
- расторжение брака,
- усыновление (удочерение),
- установление отцовства,
- перемена имени,
- смерть гражданина.

Каждый из перечисленных фактов индивидуализирует гражданско-правовое и семейно-правовое положение лица. Так, с фактом рождения связывается возникновение гражданской правоспособности, а смерть гражданина служит основанием прекращения его правоспособности. Заключение и расторжение брака характеризуют семейное положение гражданина, кроме того, заключение брака до достижения гражданином 18-летнего возраста существенно влияет на его дееспособность (возникает в полном объеме).

В государственных и общественных интересах и с целью охраны личных и имущественных интересов граждан законом установлена обязательная регистрация этих фактов посредством актовых записей в органах загса.

Регистрация осуществляется органом записи актов гражданского состояния (орган загс), который составляет соответствующую запись акта в книге установленного образца (книге регистрации рождений, книге регистрации браков и т.д.). На основании записи

выдается свидетельство о регистрации акта гражданского состояния, которое удостоверяет факт регистрации

Рождение ребенка должно быть зарегистрировано не позднее месяца со дня его рождения, а в случае рождения мертвого ребенка - не позднее трех суток с момента родов. Одновременно с регистрацией рождения ребенка делается запись о его фамилии, имени и отчестве. Регистрация смерти осуществляется не позднее трех суток со дня наступления смерти или обнаружения трупа.

При наличии оснований, предусмотренных п. 2 ст. 69 Закона об актах гражданского состояния, и при отсутствии спора между заинтересованными лицами орган загса вносит исправления и изменения в записи актов гражданского состояния. Например, исправления и изменения в записи актов гражданского состояния вносятся на основании записи акта об усыновлении, об установлении отцовства, о перемене имени и т.д. При наличии спора между заинтересованными лицами внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится на основании решения суда.

Исправления или изменения в запись акта гражданского состояния могут быть внесены на основании заключения органа загса. Это возможно, в частности, если в записи акта гражданского состояния указаны неправильные или неполные сведения, а также допущены орфографические ошибки. Например, в записи о рождении ребенка отчество матери было указано с ошибкой: вместо "Максимовна" было записано "Максумовна". Такая ошибка может быть исправлена на основании заключения самого органа загса.

В порядке, предусмотренном Законом об актах гражданского состояния (ст. ст. 74, 75), возможно восстановление и аннулирование записей актов гражданского состояния.

При изучении правового регулирования отношений, связанных с актами гражданского состояния, необходимо учитывать, что не все события и факты, которые влияют на правовое положение гражданина, подлежат специальной записи и регистрации. Например, признание гражданина недееспособным вследствие душевной болезни существенно влияет на его гражданское состояние, но специальная запись в органах загса об этом факте не предусмотрена. Записи делаются только о тех событиях и фактах, которые указаны в законе.

Записи актов гражданского состояния хранятся в органах в течение 100 лет, а после этого они передаются на постоянное хранение в государственный архив (ст. 77 Федерального закона "Об актах гражданского состояния"). В случае утраты записей они восстанавливаются посредством обращения граждан в соответствующий загс. Чаще всего у граждан возникает необходимость восстановления записей о рождении, поскольку эта запись важна для подтверждения не только времени рождения, но и родственных отношений.

## **Тема 5. Юридические лица как субъекты гражданского права**

**План:**

- 19. Понятие юридического лица, его признаки**
- 20. Образование юридического лица**
- 21. Прекращение юридического лица**
- 22. Классификация юридических лиц**
- 23. Коммерческие юридические лица**
- 24. Некоммерческие юридические лица**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- понятие и признаки юридического лица*
- способы возникновения и классификацию юридических лиц;*

## 1. Понятие юридического лица, его признаки

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ).

При анализе данного понятия можно выделить признаки юридического лица. Признаки юридического лица - это такие внутренне присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе - достаточны для того, чтобы организация могла признаваться субъектом гражданского права. В этом контексте слово "признаки" употребляется в более узком смысле, чем обычно, и это соответствует правовой традиции.

Правовая доктрина традиционно выделяет четыре основополагающих признака, каждый из которых необходим, а все в совокупности - достаточны, чтобы организация могла быть признана субъектом гражданского права, т.е. юридическим лицом.

1. Организационное единство юридического лица проявляется прежде всего в определенной иерархии, соподчинении органов управления (единоличных или коллегиальных), составляющих его структуру, и в четкой регламентации отношений между его участниками. Благодаря этому становится возможным превратить желания множества участников в единую волю юридического лица в целом, а также непротиворечиво выразить эту волю вовне.

Множество лиц, объединенных в организацию, выступает в гражданском обороте как одно лицо, один субъект права.

Организационное единство юридического лица закрепляется его учредительными документами (уставом и/или учредительным договором) и нормативными актами, регуливающими правовое положение того или иного вида юридических лиц.

2. Если организационное единство необходимо для объединения множества лиц в одно коллективное образование, то обособленное имущество создает материальную базу деятельности такого образования. Любая практическая деятельность немыслима без соответствующих инструментов: предметов техники, знаний, наконец, просто денежных средств. Объединение этих инструментов в один имущественный комплекс, принадлежащий данной организации, и отграничение его от имуществ, принадлежащих другим лицам, и называется имущественной обособленностью юридического лица.

Так, под имуществом можно понимать только вещи, а значит, отсутствие вещей в собственности, оперативном управлении или хозяйственном ведении организации препятствует признанию ее юридическим лицом. С другой стороны, в понятие имущества наряду с вещами можно включить и обязательственные права. Ведь могут существовать и такие юридические лица, все имущество которых исчерпывается средствами на банковском счете и арендуемым помещением. Обе эти позиции объединяет то, что наличие имущества (понимаемого более или менее широко) рассматривается как необходимый атрибут юридического лица. Но признаком юридического лица является, скорее, не наличие обособленного имущества, а такой принцип функционирования организации, как имущественная обособленность, а это не одно и то же.

Юридическое лицо в течение какого-то периода времени может вообще не обладать никаким имуществом, как бы широко мы его ни трактовали. Так, большинство некоммерческих организаций на другой день после создания не имеют ни вещей, ни прав требования, ни тем более обязательств. Вся имущественная обособленность таких юридических лиц заключается лишь в их способности в принципе обладать обособленным имуществом, т.е. в их способности быть единственным носителем единого самостоятельного нерасчлененного имущественного права того или иного вида.



Степени имущественной обособленности имущества у различных видов юридических лиц могут существенно различаться. Так, хозяйственные товарищества и общества, кооперативы обладают правом собственности на принадлежащее им имущество, тогда как унитарные предприятия - лишь правом хозяйственного ведения или оперативного управления. Однако в обоих случаях возможность владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом говорит о такой степени обособленности имущества, которая достаточна для признания данного социального образования юридическим лицом.

Итак, имущественная обособленность присуща всем без исключения юридическим лицам с самого момента их создания, тогда как появление у конкретного юридического лица обособленного имущества, как правило, приурочено к моменту формирования его уставного (складочного) капитала. Все имущество организации учитывается на ее самостоятельном балансе или проводится по самостоятельной смете расходов, в чем и находит внешнее проявление имущественная обособленность данного юридического лица.

Персональный состав участников нескольких юридических лиц и их органов управления, равно как и их компетенция, порой могут полностью совпадать, поэтому с чисто организационной точки зрения их трудно разграничить. В этом случае именно имущество, принадлежащее данному юридическому лицу и только ему, отделенное от имуществ всех других юридических лиц, позволяет точно его идентифицировать.

3. Принцип самостоятельной гражданско-правовой ответственности юридического лица. Согласно этому правилу участники или собственники имущества юридического лица не отвечают по его обязательствам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам первых. Иными словами, каждое юридическое лицо самостоятельно несет гражданско-правовую ответственность по своим обязательствам.

Необходимой предпосылкой такой ответственности является наличие у юридического лица обособленного имущества, которое при необходимости может служить объектом притязаний кредиторов. Существующие исключения из правила о самостоятельной ответственности юридического лица ни в коей мере не колеблют общего принципа, поскольку ответственность иных субъектов права по долгам юридического лица является лишь субсидиарной (т.е. дополнительной к ответственности самого юридического лица).

4. Выступление в гражданском обороте от собственного имени означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде. Это итоговый признак юридического лица и одновременно та цель, ради которой оно и создается. Наличие организационной структуры и обособленного имущества, на котором базируется самостоятельная ответственность, как раз и позволяют ввести в гражданский оборот новое объединение лиц и капиталов - нового субъекта права.

Правоспособность и дееспособность юридического лица. Как всякий участник гражданского оборота, юридическое лицо обладает правоспособностью и дееспособностью. Состав правосубъектности юридического лица аналогичен составу правосубъектности граждан и состоит из правоспособности и дееспособности. Однако эти его качества отличаются от аналогичных качеств, признаваемых законом за физическими лицами (гражданами).

Прежде всего, правоспособность и дееспособность юридического лица возникают одновременно, в момент его государственной регистрации (п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК). У граждан же дееспособность, как известно, возникает лишь с достижением определенного возраста, а иногда зависит и от состояния здоровья человека. Поэтому для юридических лиц различие данных категорий обычно не имеет значения. Прекращаются они также одновременно - в момент завершения ликвидации юридического лица путем внесения соответствующий записи об этом в государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК).

Правоспособность, т.е. способность иметь права и нести обязанности, юридического лица может быть *общей (универсальной)* и *специальной (целевой)*. Правоспособность граждан всегда является общей, ибо гражданин обладает признанной законом возможностью иметь любые имущественные и личные неимущественные права.

*Специальная правоспособность* заключается в том, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью, они могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (ст. 49 ГК РФ). Соответственно, специальной правоспособностью обладают некоммерческие юридические лица, а также унитарные предприятия.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). *Лицензия* - специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

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

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

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (п. 3 ст. 49 ГК РФ).

*Органы юридического лица.* Правоспособность и дееспособность юридического лица реализуются через его органы (п. 1 ст. 53 ГК), формирующие и выражающие волею как самостоятельного субъекта права. Органы юридического лица не только осуществляют управление его деятельностью, но и выступают в имущественном обороте от его имени, иначе говоря, их действия признаются действиями самого юридического лица. Они составляют часть юридического лица и не являются самостоятельными субъектами права (в отличие от представителей, которые тоже могут выступать от имени юридического лица по его поручению, и от полных товарищей, предпринимательская деятельность которых признается деятельностью соответствующего товарищества в целом). Поэтому для совершения сделок от имени юридического лица они не нуждаются в доверенности.

Органы юридического лица могут быть *единоличными* (директор, генеральный директор, президент, председатель правления и т.п.) и *коллегиальными* (правление, наблюдательный или попечительский совет, общее собрание).

Коллегиальные органы обязательно создаются в корпоративных юридических лицах, построенных на началах членства (товариществах и обществах, кооперативах, общественных организациях, ассоциациях и союзах). Высшим органом здесь всегда является общее собрание их участников. Они, впрочем, могут создаваться и в фондах (попечительские советы), и в учреждениях (например, в научных и образовательных), не относящихся к корпоративным организациям. Это, однако, не касается собраний трудовых коллективов юридических лиц, поскольку наемные работники (рабочие и служащие) в этом своем качестве не участвуют в формировании имущества (уставного или иного капитала) юридического лица и потому не вправе влиять на формирование его воли (по крайней мере без прямого на то согласия учредителей или участников).

Органы юридического лица могут создаваться для формирования его воли (*волеобразующие органы*) и для одновременного выражения его воли вовне, по отношению ко всем третьим лицам - участникам имущественного оборота (*волеизъявляющие, или исполнительные, органы*).

К числу первых относятся прежде всего общие собрания и иные коллегиальные органы, волю которых как волю юридического лица должны затем осуществлять соответствующие исполнительные органы.

Вместе с тем исполнительные (волеизъявляющие) органы одновременно всегда являются и волеобразующими. Их деятельность не ограничивается только строгим исполнением воли, сформированной иными органами юридического лица. Более того, в унитарных предприятиях, а также во многих видах учреждений единоличный руководитель (директор) одновременно является единственным волеобразующим и волеизъявляющим (исполнительным) органом. Поэтому закон требует, чтобы волеизъявляющие органы юридического лица действовали добросовестно и разумно, руководствуясь его, а не собственными интересами (п. 3 ст. 53 ГК). При нарушении этих требований на них может быть возложена обязанность по возмещению причиненных юридическому лицу убытков за счет своего личного имущества.

Права полномочия исполнительных (волеизъявляющих) органов на выступление от имени юридического лица могут дополнительно ограничиваться законом или учредительными документами организации (т.е. волей ее учредителей), например необходимостью получения предварительного согласия на совершение определенных сделок от соответствующего коллегиального органа или учредителя (собственника). Если такие ограничения установлены в нормативном порядке, их несоблюдение влечет недействительность соответствующих сделок с третьими лицами (ст. 168 ГК), ибо последние должны были знать о требованиях закона. Например, унитарное предприятие не вправе распоряжаться своей недвижимостью без согласия собственника-учредителя (п. 2 ст. 295 ГК). Если же ограничения введены уставом конкретного юридического лица (например, запрет единоличному органу акционерного общества заключать договоры на определенную сумму без предварительного согласия коллегиального органа), оспаривание соответствующих сделок возможно лишь при доказанности знания контрагентов об этих ограничениях (ст. 174 ГК).

Единоличные органы либо назначаются учредителями (например, собственником имущества унитарного предприятия или учреждения или уполномоченным им органом), либо избираются участниками (учредителями) юридического лица или созданным ими коллективным органом (советом, правлением). Коллективные органы либо избираются всеми участниками (учредителями) (совет директоров, правление), либо состоят из них (общее собрание, попечительский совет). Состав и компетенция органов юридических лиц, а также порядок их формирования (назначение или избрание) определяются законодательством и учредительными документами.

*Представительства и филиалы юридического лица.* Юридическое лицо может испытывать потребность в постоянном совершении каких-либо действий за пределами своего основного места нахождения. С этой целью оно вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде представительства или филиала.

*Представительство* - обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту. Представительство создается для представления и защиты интересов юридического лица, т.е. с целью постоянного совершения для него определенных юридических действий (п. 1 ст. 55 ГК), например в центре того или иного региона.

*Филиал* - подразделение, которое также расположено вне места нахождения юридического лица и осуществляет все или часть его функций, в том числе функции представительства (п. 2 ст. 55 ГК). Другими словами, филиал занимается той же деятельностью, что и создавшее его юридическое лицо, но одновременно может осуществлять и функции его представительства. В этой роли может выступать, например, отдельно расположенный цех или иное производство, отделение банка и т.п.

Создавшие представительство или филиал юридические лица передают им некоторое имущество (обязательно указывая об этом в своих учредительных документах для того, чтобы об этом знали потенциальные кредиторы) и утверждают положения, определяющие содержание и порядок их деятельности. Однако это имущество остается принадлежащим создавшему их юридическому лицу. Ведь представительства и филиалы являются обособленными подразделениями, т.е. частями создавших их юридических лиц. Не будучи самостоятельными юридическими лицами, они не могут иметь собственного имущества и, следовательно, не в состоянии сами участвовать в гражданском обороте. В связи с этим выделенное представительствам и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных

балансах, может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц, причем независимо от того, связано ли это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенным этим своим подразделением.

Отсутствие у филиалов и представительств гражданской правосубъектности лишает их действия юридического (гражданско-правового) значения. Для осуществления представительских и иных юридических функций от имени юридического лица последнее должно выдать доверенность назначенному им руководителю (директору) своего представительства или филиала (абз. 2 п. 3 ст. 55 ГК). Руководитель представительства или филиала на основании выданной ему доверенности действует от имени и в интересах юридического лица, а не от имени филиала или представительства.

Индивидуализация юридического лица – это выделение его из массы всех других организаций, осуществляется путем определения его местонахождения и присвоения ему наименования.

Использование юридическим лицом собственного наименования позволяет отличить его от всех иных организаций и поэтому является необходимой предпосылкой гражданской правосубъектности юридического лица.

Наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму (например, общество с ограниченной ответственностью, государственное унитарное предприятие, благотворительный фонд), а в ряде случаев и на характер его деятельности (п. 1 ст. 54 ГК) (например, страховое акционерное общество, профсоюз работников жилищно-коммунального хозяйства, добровольное общество защиты животных). Термины "биржа" и "банк" в соответствии с требованиями законодательства могут использоваться в наименовании лишь тех организаций, которые имеют лицензию на право совершения соответствующей деятельности.

Фирменное наименование - это название коммерческой организации. С 1 января 2008 г. фирменные наименования юридических лиц регулируются § 1 гл. 76 ГК РФ. ), например АО "АвтоВАЗ". Фирменные наименования организаций с устойчивой деловой репутацией и стабильно высоким качеством производимой продукции (товаров, работ, услуг) представляют собой большую коммерческую ценность. Поэтому право на использование фирменного наименования в гражданском обороте является личным неимущественным правом коммерческой организации и носит абсолютный характер. Оно является неотчуждаемым.

Исключительное право на использование фирменного наименования возникает с момента государственной регистрации юридического лица и включения фирменного наименования в Единый государственный реестр юридических лиц. Организация, зарегистрировавшая фирменное наименование, получает исключительную возможность его использования (в фирменных бланках, вывесках, рекламе, упаковке и т.п.) и вправе требовать прекращения неправомерного (без ее согласия) использования такого наименования другими юридическими лицами и возмещения причиненных этим убытков (п. 4 ст. 54 ГК).

Наименование некоммерческого юридического лица не является объектом исключительного (имущественного) права его носителя.

Другим средством индивидуализации юридического лица является его местонахождение. Местонахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по местонахождению его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 54 ГК РФ). Конкретный адрес юридического лица указывается в уставе или учредительном договоре и, как правило, привязан к местонахождению его постоянно действующего органа. Определение точного местонахождения юридического лица важно для правильного

применения к нему актов местных органов власти, предъявления исков, исполнения в отношении него обязательств и решения многих других вопросов.

В гражданском обороте необходимо индивидуализировать не только юридическое лицо, но и его продукцию (товары, работы, услуги). Ведь одни и те же виды товаров могут выпускаться многими организациями. Для того чтобы их различать, используются производственные марки, товарные знаки и наименования мест происхождения товаров.

Производственная марка - это словесный (описательный) способ индивидуализации товара, она в обязательном порядке помещается на самом товаре или его упаковке и обычно включает в себя фирменное наименование предприятия-изготовителя и его адрес, название товара, ссылку на стандарты, которым должен соответствовать товар, перечень его основных потребительских свойств и ряд других данных. Производственная марка может применяться юридическим лицом без какой-либо специальной регистрации и сама по себе не пользуется правовой защитой.

Товарный знак представляет собой словесное, изобразительное, объемное или иное условное обозначение товара (или группы товаров), используемое для его отличия от однородных товаров других изготовителей. Исключительное право на использование товарного знака возникает после регистрации товарного знака в Патентном ведомстве, которое находится при Торгово-промышленной палате РФ. В отличие от производственной марки товарный знак, как правило, не содержит информации о виде, качестве, свойствах самого товара, а если она и присутствует в знаке, то не пользуется правовой охраной.

В большинстве случаев товарный знак регистрируется за одним юридическим лицом, которое имеет исключительное право его использования и может передать это право по лицензионному договору другой организации. Также возможна регистрация коллективных товарных знаков, которые закрепляются за ассоциациями или союзами предприятий и могут использоваться всеми участниками таких объединений.

Ранее права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий были урегулированы Законом РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", а с 1 января 2008 г. эти отношения регулируются главой 76 ГК РФ (ст. 1473 - 1541).

## **2. Образование юридического лица**

Юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство (публичная власть) в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания. Отсюда - требование обязательной государственной регистрации юридических лиц (п. 1 ст. 51 ГК).

В качестве учредителей юридического лица могут выступать их первоначальные участники (члены) (в хозяйственных обществах и товариществах, кооперативах, ассоциациях, общественных и религиозных организациях) либо собственник их имущества или уполномоченный им орган (при создании унитарных предприятий и учреждений), а также иные лица, вносящие в них имущественные вклады, хотя и не принимающие затем непосредственного участия в их деятельности (учредители фондов).

Законодательству известно несколько способов (порядков) создания юридических лиц. Традиционно существуют три способа образования юридических лиц: распорядительный, разрешительный и явочно-нормативный.

Распорядительный порядок предполагает образование юридического лица в силу прямого распоряжения государственного органа или органа местного самоуправления (государственные и муниципальные унитарные предприятия).

При разрешительном порядке инициатива исходит от учредителей юридического лица, однако необходимо согласие соответствующих государственных или муниципальных органов на его создание. В таком порядке создаются коммерческие банки, поскольку их деятельность связана с оказанием финансовых услуг неограниченному кругу потребителей и

аккумуляцией значительных денежных средств последних. Кроме того, данный порядок используется при создании юридических лиц, могущих занять доминирующее или даже монопольное положение на рынке определенных товаров или услуг с тем, чтобы сохранить в интересах потребителей конкуренцию между существующими товаропроизводителями (услугодавателями).

Явочно-нормативный порядок означает, что согласие на создание таких юридических лиц уже дано в нормативных актах. После создания учредительных документов достаточно лишь "явиться" для регистрации. Отказ в государственной регистрации по мотивам нецелесообразности не допускается (хозяйственные общества и товарищества).

При создании юридического лица разрабатываются учредительные документы (учредительный договор или устав либо и то и другое). В них должны быть определены наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления его деятельностью и т.д. (ст. 52 ГК РФ). Предмет и цели деятельности указываются в учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий. Что касается учредительных документов хозяйственных обществ и товариществ, то в них предмет деятельности может и не указываться, поскольку последним разрешено заниматься любой деятельностью.

Учредительный договор должен включать обязательство о создании юридического лица, в том числе порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи в собственность юридического лица имущества создателей и участие в его деятельности. В учредительном договоре также фиксируются условия и порядок распределения прибыли и убытков между учредителями (участниками), порядок управления деятельностью юридического лица, условия выхода из состава учредителей (участников).

Изменения, внесенные в учредительные документы, приобретают силу для третьих лиц с момента государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, - с момента уведомления органа, осуществляющего такую регистрацию, о внесенных изменениях. Для юридического лица и его учредителей такие изменения обязательны с момента их внесения в учредительные документы (п. 3 ст. 52 ГК РФ).

В соответствии с ГК РФ юридические лица должны регистрироваться в уполномоченном государственном органе (органе Федеральной налоговой службы РФ) в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

Для регистрации представляются документы, исчерпывающим образом перечисленные в Законе о государственной регистрации юридических лиц. Требовать представления иных документов Закон запрещает. Регистрация должна проводиться в срок не более пяти рабочих дней с момента представления документов в регистрирующий орган. Отказ в государственной регистрации юридического лица возможен только по мотивам непредставления необходимых для регистрации документов или представления их в ненадлежащий регистрирующий орган, но не по иным основаниям, например из-за отсутствия целесообразности. При этом решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке. Таким образом, предусматривается максимально возможное упрощение процедуры государственной регистрации юридических лиц.

Законодательством может быть установлена необходимость иной (специальной) регистрации в органах государственной власти некоторых видов организаций (например, кредитных, страховых, общественных, профсоюзных, с иностранными инвестициями, политических партий, средств массовой информации и т.п.). Такая специальная регистрация преследует иные цели, нежели государственная регистрация, предусмотренная ст. 51 ГК, а потому и не заменяет ее. Специальная регистрация сама по себе не влияет на наличие или отсутствие правоспособности юридического лица, тем более что иногда она вообще не связана со статусом организации как юридического лица (например, для общественных организаций).

### **3. Прекращение юридического лица**

Деятельность юридического лица прекращается посредством его реорганизации или ликвидации.

Различие между ними заключается в том, что при реорганизации происходит правопреемство, а при ликвидации - нет.

В свою очередь, реорганизация юридического лица осуществляется в таких формах, как:

- слияние нескольких юридических лиц в одно;
- присоединение одного или нескольких юридических лиц к другому;
- разделение юридического лица на несколько самостоятельных организаций;
- выделение из состава юридического лица (не прекращающего при этом своей деятельности) одного или нескольких новых юридических лиц;
- преобразование юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п. 1 ст. 57 ГК).

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность по крайней мере одного юридического лица, однако все его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным (а в случаях присоединения - к существующим) юридическим лицам в порядке правопреемства, причем универсального (во всей своей совокупности). Правопреемство происходит и при выделении, ибо к вновь создаваемому (выделяющемуся) юридическому лицу и в этом случае переходит часть прав и обязанностей остающегося юридического лица. Следовательно, реорганизация юридического лица влечет появление универсального правопреемства (даже не будучи связанной с прекращением его деятельности в случае выделения или при отсутствии нового юридического лица в случаях присоединения или преобразования).

При этом почти во всех случаях реорганизации (кроме присоединения) возникают новые юридические лица, в связи с чем реорганизацию можно считать способом не только прекращения, но и возникновения юридических лиц. Таким образом, при реорганизации имеет место либо прекращение юридических лиц (присоединение), либо возникновение юридических лиц (выделение), либо и то и другое (слияние, разделение, преобразование). Ликвидация юридического лица - прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ).

Ликвидация может быть добровольной и принудительной. Добровольная ликвидация проводится по решению учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами по любому основанию, в том числе в связи с истечением срока, на который оно было создано, или достижением цели создания или с признанием судом регистрации недействительной. Решение о добровольной ликвидации в связи с банкротством юридического лица может принять только совместно со своими кредиторами (п. 2 ст. 65 ГК). В отношении благотворительных и иных фондов добровольная ликвидация не допускается (п. 2 ст. 119 ГК, п. 2 ст. 18 Закона о некоммерческих организациях) для предотвращения возможных злоупотреблений в использовании собранного ими имущества.

Принудительная ликвидация осуществляется по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции РФ, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении некоммерческой организацией, в том числе общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом, деятельности, противоречащей ее уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных ГК РФ (п. 2 ст. 61 ГК РФ).

Для ликвидации предусмотрена определенная процедура. Начинается она с того, что учредители (участники) юридического лица или орган, принявший соответствующее решение, незамедлительно направляют письменное сообщение о предстоящей ликвидации органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц. Выступившие с

инициативой ликвидации назначают и ликвидационную комиссию, определяют ее персональный состав, а также порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Она публикует сообщение о ликвидации юридического лица, принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, удовлетворяет требования кредиторов, продает имущество с публичных торгов, составляет промежуточный и окончательный ликвидационные балансы и осуществляет иные действия, связанные с ликвидацией (ст. 62 ГК РФ).

Требования кредиторов удовлетворяются в очередности, установленной ст. 64 ГК РФ. Не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица требования кредиторов считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

*Юридическое лицо считается прекращенным с момента исключения его из Единого государственного реестра.*

#### 4. Классификация юридических лиц

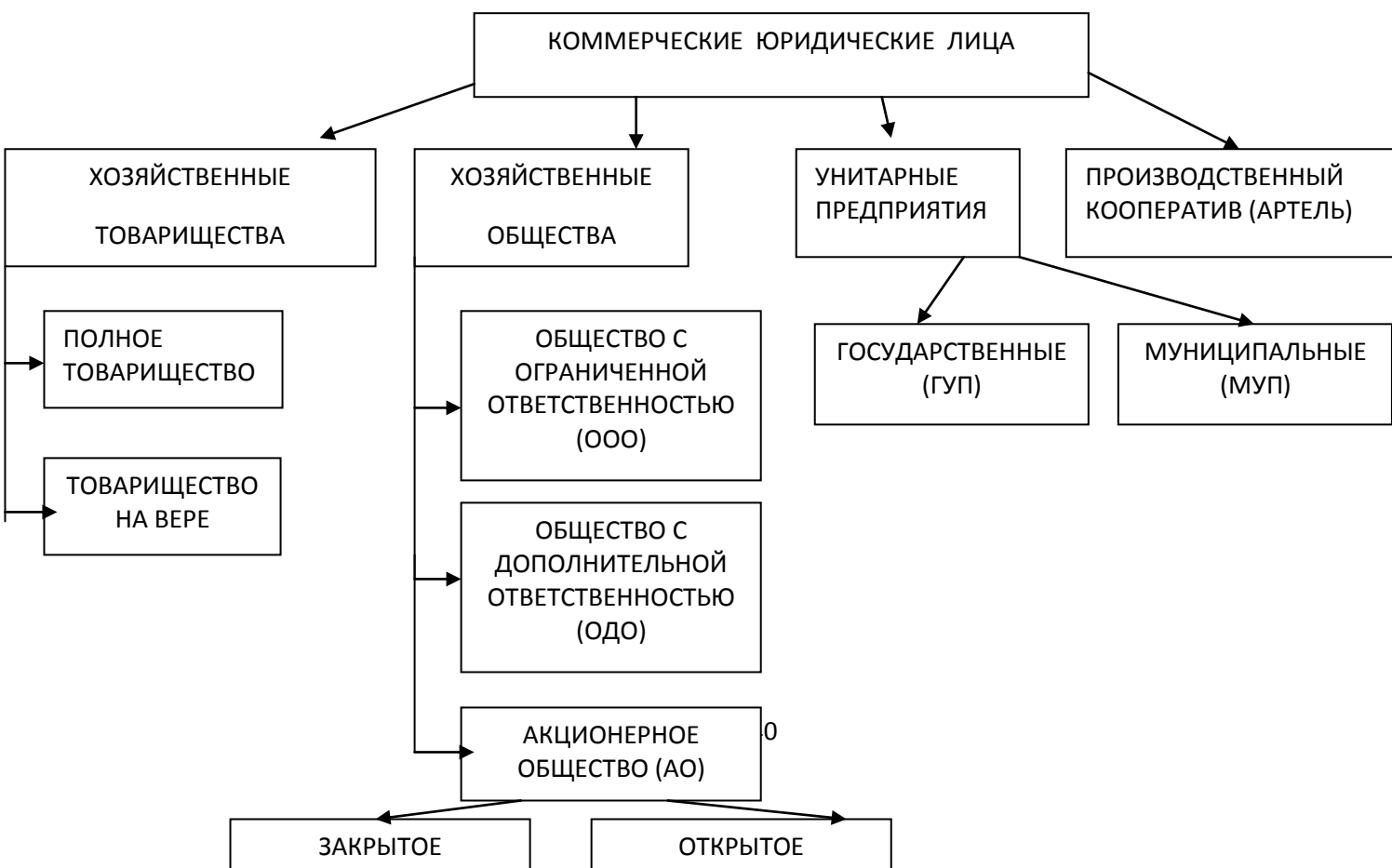
Будучи весьма сложным по своей природе правовым явлением, юридическое лицо может рассматриваться в самых различных аспектах. Поэтому и различных классификаций юридических лиц может быть больше, чем шире перечень юридических лиц и чем значительнее отличия одних организаций от других.

Место, которое юридические лица занимают в системе имущественных отношений общества, своеобразие вышеуказанного субъекта гражданского права позволяют определить наиболее важные основания их классификации.

*В зависимости от формы собственности, лежащей в основе юридического лица:* а) *государственные* - к числу государственных (в широком смысле, т.е. включая и муниципальные) относятся все унитарные предприятия, а также некоторые учреждения; б) *частные (негосударственные)*

*В зависимости от цели деятельности, для которой они создаются:*

А) *коммерческие* – юридические лица, основная цель которых, извлечение и распределение ее между участниками. К таким относятся:





Б) *некоммерческие* - по общему правилу некоммерческие организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это не противоречит их уставной цели, но полученную прибыль не распределяют между участниками, а направляют ее на благотворительность или на уставные цели.

В зависимости от состава учредителей можно выделить:

А) юридические лица, учредителями которых могут выступать только юридические лица (союзы и ассоциации);

Б) юридические лица, учредителями которых могут выступать только государство (унитарные предприятия и государственные корпорации)

В) юридические лица, учредителями которых могут выступать любые, за отдельными исключениями, субъекты права (все остальные юридические лица).

В зависимости от характера прав участников можно выделить:

а) организации, на имущество которых учредители имеют право собственности или иное вещное право: государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения;

б) организации, в отношении которых их участники имеют обязательственные права: хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства, государственные корпорации, общины коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока РФ;

в) организации, в отношении которых их участники не имеют имущественных прав: общественные объединения, религиозные организации, фонды, объединения юридических лиц и автономные некоммерческие организации.

В зависимости от объема прав самого юридического лица на используемое им имущество можно различать:

а) юридические лица, обладающие правом оперативного управления на имущество: учреждения и казенные предприятия;

б) юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения на имущество: государственные и муниципальные унитарные предприятия (кроме казенных);

в) юридические лица, обладающие правом собственности на имущество: все другие юридические лица.

В зависимости от личного или имущественного участия учредителей различают:

А) юридические лица, в которых объединяются личные усилия участников для достижения предпринимательских целей (товарищества);

Б) юридические лица, в которых объединяются капиталы участников: общества, кооперативы, унитарные предприятия

В зависимости от учредительных документов различают:

А) договорные юридические лица — хозяйственные товарищества;

Б) договорно-уставные — общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы;

В) уставные юридические лица – акционерные общества, унитарные предприятия, кооперативы некоммерческие юридические лица

## 5. Коммерческие юридические лица

В действующем российском гражданском законодательстве все юридические лица в зависимости от характера деятельности разделяются прежде всего на коммерческие и некоммерческие организации. К коммерческим относятся организации, имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК). Полученную прибыль они в дальнейшем тем или иным способом распределяют между своими участниками (учредителями). Это – хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Хозяйственные товарищества и общества – это основная разновидность коммерческих организаций с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом, принадлежащим товариществу или обществу на праве собственности

В число хозяйственных обществ и товариществ входят:

- а) полное товарищество;
- б) товарищество на вере;
- в) общество с ограниченной ответственностью;
- г) общество с дополнительной ответственностью;
- д) акционерное общество.

В чем же основное отличие этих юридических лиц. Каждое из указанных обществ может быть учреждено и состоять как из одного лица – субъекта гражданского права, так и из нескольких. Товарищества же могут создаваться как минимум двумя субъектами гражданского права.

Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть разнообразное имущество – деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права, имеющие денежную оценку. Но для создания общества достаточно объединение вкладов, а для создания товариществ – необходимо личное участие в осуществление предпринимательской деятельности его участников.

По общему правилу, участники обществ не отвечают по долгам созданных ими обществ, в участники хозяйственных товариществ, наоборот, несут субсидиарную ответственность по долгам юридического лица.

Рассмотрим каждое товарищество и общество в отдельности.

**Полное товарищество** – это товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними учредительным договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (ст. 69 ГК РФ).

Среди норм, установленных в ГК РФ в отношении полного товарищества (ст. 69-81\*), существенное значение имеют, в частности, следующие:

- управление деятельностью товарищества осуществляется по общему согласию всех его участников. Каждый участник товарищества вправе действовать от имени товарищества, если договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам;

- участник товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени и в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества;

- прибыль и убытки товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не установлено учредительным договором или иным соглашением участников;

- участник товарищества вправе выйти из него, заявив об отказе в товариществе (не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества);

- будучи по своей природе объединением лиц, полное товарищество не может состоять из единственного участника, и если все же такое случается, должно быть преобразовано в хозяйственное общество или ликвидировано (ст. 81 ГК).

**Товарищество на вере (командитное товарищество)** - это товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полные товарищи), имеется один или несколько участников - вкладчиков. Эти вкладчики (командитисты) несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов, и не принимают участие в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ст. 82 ГК РФ).

В данной разновидности товарищества установлены принципиальные различия между полными товарищами (их положения и действия регулируются в основном нормами о полном товариществе) и вкладчиками - командитистами, статус, права и обязанности которых в основном определяются положением «вкладчика».

Согласно ГК РФ, лицо может быть полным товарищем только в одном командитном товариществе.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами (руководствуясь в основном нормами о полном товариществе). Вкладчики же вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества, выступать от его имени не иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

ГК РФ устанавливает права вкладчиков - командитистов, главное из которых - это получение части прибыли товарищества, причитающейся на их долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором. При ликвидации товарищества вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение своих вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов.

Основания ликвидации товарищества на вере обладают значительной спецификой. В частности, товарищество на вере сохраняется, если в нем остаются по крайней мере один полный товарищ и один командитист (ч. 2 п. 1 ст. 86 ГК). Значит, во всех случаях изменений персонального состава участников товарищество, по общему правилу, продолжает существовать.

**Общество с ограниченной ответственностью** – это общество, уставный капитал которого разделен на доли. Участники общества не отвечают по обязательствам общества - они несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Среди норм, установленных в ГК РФ (ст. 87-90) и специальным Федеральным законом № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» в отношении общества с ограниченной ответственностью существенное значение имеют, в частности, следующие:

- учредительными документами общества являются учредительный договор и устав;

- число участников общества не должно превышать предела, установленного законом – 50 человек, в противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а затем (при отсутствии преобразования) - ликвидации в судебном порядке.

- общество с ограниченной ответственностью не вправе иметь в качестве единственного участника другое общество, состоящее из одного лица;

- уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. Минимальный размер уставного капитала – не менее 100 МРОТ. В ГК РФ и специальном законе установлены правила, связанные с уменьшением и увеличением уставного капитала;

- высшим органом общества является общее собрание;

- в обществе также создаются исполнительный орган - коллегиальный и (или) единоличный, подотчетные общему собранию;

- общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников. Оно вправе преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив;

- участник общества вправе в любое время выйти из него независимо от согласия других его участников;

- изменения персонального состава участников общества, равно как и их имущественного положения, не приводят к его ликвидации. Общество продолжает функционировать, даже если в нем остался всего один участник.

**Общество с дополнительной ответственностью** – это общество, уставный капитал которого разделен на доли, а участники общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (ст. 95 ГК РФ).

При банкротстве одного из участников общества его ответственность по обязательствам общества распределяется между другими участниками пропорционально их вкладам.

При регулировании отношений, связанных с данным обществом, применяются нормы, установленные для общества с ограниченной ответственностью.

**Акционерное общество** - это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций, владельцы которых (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ст. 96 ГК РФ).

Среди норм, установленных в ГК РФ и других законах в отношении акционерных обществ (ст. 96-104 ГК РФ; Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах») с последующими редакциями, существенное значение имеют, в частности, следующие:

- учредительным документом является устав;

- акционерные общества подразделяются на два вида:

а) открытые - общества, участники которых могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров;

б) закрытые - общества, акции которых распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Акционеры этой разновидности акционерных обществ имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Число участников закрытого общества не должно превышать предела, установленного законом; в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а затем (при отсутствии преобразования) - ликвидации в судебном порядке;

- акционерное общество не вправе иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица, если иное не установлено законом;

- имущество, внесенное в качестве вклада акционерами при учреждении общества или вступлении в него, образует капитал общества, имеющий неделимый (до ликвидации общества) характер.

- минимальный размер уставного капитала - не менее 1000 МРОТ;

- уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами. Он определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. В ГК РФ и специальном законе установлены детализированные правила, посвященные порядку и пределам уменьшения и увеличения уставного капитала;

- управление акционерным обществом осуществляется по правилам, по ряду пунктов близких к нормам, регулирующим отношения представительной демократии (как политического института) вообще. Органами управления обществом являются: общее собрание, совет директоров, коллегиальный или (и) единоличный исполнительный орган - директор, генеральный директор. В ГК РФ и в законе в отношении ряда органов управления установлена исключительная компетенция;

- акционерное общество может быть ликвидировано или реорганизовано добровольно. Оно вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив, а также в некоммерческую организацию в соответствии с законом.

***Дочерние и зависимые общества.*** Наряду с основными видами и разновидностями хозяйственных товариществ и обществ, ГК РФ выделяет субъектов, так сказать «второго ряда». Это:

- дочернее хозяйственное общество (ст. 105\* ГК РФ: общество, созданное и действующее в условиях, когда другое - основное - общество или товарищество имеет возможность определять решения дочернего общества);

- зависимое хозяйственное общество (ст. 106\* ГК РФ: общество, созданное и действующее в условиях, когда другое - преобладающее, участвующее - общество имеет более 20 % голосующих акций данного акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью).

ГК РФ и законы регулируют сложные, возникающие здесь вопросы ответственности. Так, в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

***Производственный кооператив (артель)*** – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом или ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (ст. 107\* ГК РФ).

Среди норм, установленных в ГК РФ (ст. 107-112\*) и в специальном Федеральном законе № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» в отношении производственных кооперативов - артелей, существенное значение имеют, в частности, следующие:

- предметом деятельности кооперативов данной разновидности (артелей) являются производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, оказание услуг, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг;

- артели действуют на основе ГК РФ, а также других законов и учредительных документов (уставов), в которых может быть предусмотрено участие в производственном кооперативе юридических лиц. В основе их деятельности - членство. Имущество, находящееся в собственности, делится на пай его членов (часть имущества по уставу составляет неделимый фонд, используемый на цели, определяемые уставом). Члены кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом;

- управление кооперативом осуществляют члены кооператива - общее собрание (высший орган), наблюдательный совет (в кооперативах с числом членов более 50), правление и (или) его председатель;

- член артели вправе по своему усмотрению выйти из кооператива. В этом случае ему по окончании финансового года должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом;

- обращение взыскания на пай члена кооператива по его собственным долгам допускается лишь при недостатке у него иного его имущества и в порядке, предусмотренном законом и уставом кооператива. Взыскание при этом не может быть обращено на неделимые фонды кооператива;

- производственный кооператив по единогласному решению его членов может быть преобразован в хозяйственное товарищество или общество.

***Унитарное предприятие*** - это коммерческая организация, осуществляющая производственную, иную хозяйственную деятельность в качестве государственного или муниципального предприятия и наделенная в отношении закрепленного за ней собственником имущества правом хозяйственного ведения или (казенное предприятие) правом оперативного управления (ст. 113 ГК РФ).

Среди норм, установленных в отношении унитарных предприятий в ГК РФ (ст. 113-115) и в специальном Федеральном законе № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», существенное значение имеют, в частности, следующие:

- унитарные предприятия действуют на основании норм Гражданского кодекса, а также учредительных документов (уставов). В соответствии с этим их правовое положение в принципе такое же, как и положение иных субъектов гражданского права, юридических лиц. Вместе с тем ГК РФ и законом введен ряд ограничений, в том числе при совершении сделок, которые не позволяют им в полной мере участвовать в товарно-рыночных отношениях;

- в форме унитарного предприятия могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Руководитель предприятия назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен;

- имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится соответственно в государственной или муниципальной собственности. Оно принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, позволяющим участвовать предприятию в гражданском обороте. Это имущество является неделимым, не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В то же время предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом; но оно не несет ответственности по обязательствам собственника имущества;

- различают два основных вида унитарных предприятий:

а) предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения (ст. 114 ГК РФ) - это унитарное предприятие в строгом значении. Право хозяйственного ведения, на котором основаны предприятия этого вида, является по своей сути вещным правом общедозволительного действия, близким по своей сути к праву собственности, за исключением права распоряжения в том его значении, которое влияет на судьбу государственного или муниципального имущества. Размер уставного фонда предприятия не может быть менее суммы, определенной законом и необходимой для удовлетворения требований кредиторов. В ГК РФ и в Законе предусмотрены правила, связанные с порядком и последствиями увеличения или уменьшения размера уставного фонда.

До государственной регистрации предприятия его уставный фонд должен быть полностью оплачен собственником.

Собственник имущества унитарного предприятия, как уже отмечалось, не отвечает по долгам предприятия (за исключением случаев, указанных в п. 3 ст. 56 ГК РФ, предусматривающем возможность субсидиарной ответственности).

б) предприятие, основанное на праве оперативного управления - казенное предприятие (ст. 115 ГК РФ). Казенное предприятие, основанное на праве оперативного управления. Право оперативного управления является вещным правом разрешительного порядка - оно дозволяет строго определенные действия, акты. Предприятия этого вида создаются, реорганизуются и ликвидируются на основе государственной и муниципальной собственности. Собственник имущества казенного предприятия (Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование) несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества.

## **6. Некоммерческие юридические лица**

*Некоммерческие организации – это организации, не имеющие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль (доходы) между членами и участниками организации.*

Существенная черта данного вида юридических лиц, предусмотренных ГК РФ и специальным Федеральным законом. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» заключается в том, что в отличие от коммерческих организаций, их деятельность не охватывается целиком

гражданским правом. Вместе с тем эта деятельность с точки зрения статуса организаций, ее защиты, ряда сторон функционирования затрагивает не только стандартные гражданские правоотношения - вещные и обязательственные, но и напрямую связана со специфическими гражданско-правовыми категориями и конструкциями (интеллектуальной собственностью, личными неимущественными правами и др.).

ГК РФ закрепляет следующие основные виды некоммерческих организаций:

- потребительский кооператив;
- общественные и религиозные организации (объединения);
- фонды;
- учреждения.

Кроме того, в ГК РФ и в Федеральном законе особо выделены - объединения юридических лиц (ассоциации и союзы). Однако этот перечень не является исчерпывающим и некоммерческие юридические лица могут создаваться в других формах.

*Потребительский кооператив - это добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (ст. 116 ГК РФ).*

Содержание деятельности кооператива и основные вопросы статуса и функционирования определяются ГК РФ, специальным Законом «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» № 97-ФЗ и уставом.

В уставе определяются условия о размере и порядке внесения паевых взносов, вопросы управления, в том числе те, решение по которым должно приниматься единогласно или квалифицированным большинством голосов, и др.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. Они солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса.

Если кооператив в соответствии с законом и уставом занимается предпринимательской деятельностью, то полученные в результате этой деятельности доходы распределяются между его членами.

*Общественные и религиозные организации и объединения - это добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей - политических, социальных и др. (ст. 117 ГК РФ).*

Участники (члены) общественных и религиозных организаций вправе передавать организациям имущество в собственность, и они не сохраняют на него - как и на членские взносы - каких-либо прав.

Указанные организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они были созданы, и соответствующую этим целям. Участники (члены) рассматриваемых организаций не отвечают по их обязательствам, а организации не отвечают по обязательствам своих членов (участников).

**Фонды** - это не имеющие членства добровольные организации, учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели (ст. 118 ГК РФ).

Фонд использует переданное ему имущество для целей, определенных в его уставе. Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не несет ответственности по обязательствам своих учредителей. Фонд вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых был создан фонд, и соответствующую этим целям. При этом фонд вправе создавать хозяйственные общества и участвовать в них.

В ст. 118-119 ГК РФ, специальных законах, уставах фондов определяется порядок управления ими, а также изменение устава и порядок ликвидации фондов.

Учреждения - это организации, созданные собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (ст. 120 ГК РФ).

Имущественной основой учреждения является вещное право в форме *оперативного управления* закрепленным за ним имуществом (ст. 296 ГК РФ) - форме аналогичной, но не тождественной имущественной основе казенных предприятий. Можно предположить, что категория «учреждение» может получить в последующем и более широкое распространение, например, при организации экономической жизни в области естественных монополий.

Различаются частные учреждения (созданные гражданами и юридическими организациями) и государственные или муниципальные учреждения (созданные соответственно Российской Федерацией, ее субъектами и муниципальными образованиями). Последние в свою очередь в зависимости от степени финансирования собственником подразделяются на бюджетные и автономные.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества в субсидиарном порядке.

Объединения юридических лиц - ассоциации и союзы - это объединения коммерческих организаций, создаваемые ими по договору в формах ассоциаций и союзов в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов (ст. 121 ГК РФ).

Ассоциации и союзы являются обобщающими категориями, которые хотя и имеют некоммерческий характер, но создаются и функционируют в сфере коммерческих отношений, находятся на грани с ними.

Вместе с тем, как это определено в ст. 121 ГК РФ, если ассоциация или союз непосредственно осуществляют предпринимательскую деятельность, они преобразуются в хозяйственное общество или товарищество. В настоящее время все более широкое распространение получают такие объединения, как *холдинги (холдинговые компании)*, которые, не являясь по ГК РФ юридическим лицом, имеют в немалой мере коммерческий характер и находят правовое обоснование через определение основного и дочерних хозяйственных обществ.

Ассоциация или союз может иметь свое имущество, создаваемое из взносов образовавших объединение коммерческих организаций. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Но последние несут субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации - учредительным договором. В ст. 122 и 123 ГК РФ характеризуются учредительные документы (договор, устав) ассоциаций и союзов, а также права и обязанности их членов. В том числе предусматривается, что члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами.

В отличие от коммерческих организаций некоммерческие могут создаваться и на основании иных федеральных законов. В частности, такие как государственная корпорация, некоммерческое партнерство, автономная некоммерческая организация и другие.

## **Тема 6. Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях**

**План:**

- 25. Публично-правовые образования как субъекты гражданского права**
- 26. Исключительные права государства в российском и международном гражданском обороте**



## 27. Гражданско-правовая ответственность государства

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- иерархию системы публично-правовых образований в России;
- правосубъектность публично-правовых образований;
- участие в российском и международном гражданском обороте;
- ответственность публично-правовых образований по гражданско-правовым образованиям

### 1. Публично-правовые образования как субъекты гражданского права

Наряду с физическими и юридическими лицами участниками отношений, регулируемых гражданским правом, являются государство и другие публично-правовые образования. Для решения стоящих перед ними публичных, общенациональных или иных общественных (региональных, местных) задач они во многих случаях нуждаются в участии в имущественных отношениях. При этом должны быть учтены особенности статуса таких образований, обладающих публичной властью, а в ряде случаев являющихся политическими суверенами, которые сами определяют правопорядок, в том числе случаи и пределы собственного участия в гражданских правоотношениях. С другой стороны, необходимо в полной мере соблюсти интересы участников имущественного оборота как юридически равных собственников (или иных законных владельцев) имущества, находящихся в частноправовых, а не в публично-правовых отношениях друг с другом. Этими обстоятельствами и определяются особенности участия публично-правовых образований в гражданском (имущественном) обороте.

К числу публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях, относятся, во-первых, государство и, во-вторых, муниципальные образования. Особенности отечественного государственного и социально-экономического устройства имеют следствием то положение, что государство не выступает в качестве единого субъекта гражданских правоотношений, а, напротив, характеризуется множественностью субъектов. К их числу относятся: Российская Федерация (федеральное государство) в целом, ее отдельные субъекты - республики, края, области, города федерального подчинения, автономная область, автономные округа (ч. 1 ст. 65 Конституции), являющиеся государственными образованиями. Согласно ст. 73 Конституции вне пределов ведения Российской Федерации (ст. 71 Конституции) и ее полномочий по предметам совместного ведения с субъектами РФ (ст. 72 Конституции) последние "обладают всей полнотой государственной власти".

Что касается городских и сельских поселений и других муниципальных образований, то в них осуществляются функции местного самоуправления (ст. 131 Конституции), в связи с чем они не могут считаться государственными образованиями. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Несомненно, однако, что они обладают известными властными полномочиями, т.е. функциями публичной власти, которыми их наделяет закон (ст. 132 Конституции). Поэтому как муниципальные, так и государственные образования охватываются общим понятием публично-правовых образований.

Публичные образования (Российская Федерация - РФ, субъекты РФ, муниципальные образования), их структурные подразделения, выполняя в основном публичные задачи, имеют вместе с тем гражданскую правосубъектность, обеспечивающую осуществление ими интересов и потребностей, относящихся к гражданскому праву.

Российская Федерация – государство (в составе всех своих подразделений), отличающееся суверенностью, целостностью и призванное осуществлять функции публично-правового характера - организованность, безопасность, обороноспособность страны, устойчивое и восходящее развитие всего общества. Субъекты РФ - политические образования, имеющие в пределах Конституции свойства суверенности. Публично-правовой

самостоятельностью отличаются и муниципальные образования - города, сельские поселения и др., являющиеся органами местного самоуправления.

Все эти публичные образования, выполняющие государственные и иные публичные функции, имеют также и гражданскую правосубъектность, т.е. обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью. При определении их характера и содержания следует иметь в виду, что рассматриваемые субъекты, в отличие от юридических лиц, созданы не для участия в гражданских правоотношениях, которое носит для них вынужденный, вспомогательный по отношению к основной деятельности характер. Следует поэтому согласиться с утверждением, что гражданская правоспособность государства (и других публично-правовых образований) хотя и может быть достаточно широкой по содержанию, но в целом носит специальный, а не общий (универсальный) характер. Указанные субъекты могут иметь лишь те гражданские права и обязанности, которые соответствуют целям их деятельности и публичным интересам.

Особенность государства как участника гражданских правоотношений заключается в том, что оно является носителем политической власти и суверенитета и потому может в нормативном порядке определять характер и порядок участия субъектов права в гражданских правоотношениях (в том числе и самого государства как участника этих отношений). Однако в гражданских правоотношениях государство не пользуется властными полномочиями: оно выступает на равных началах со своими контрагентами. Государство и другие публично-правовые образования приобретают для себя гражданские права и создают гражданские обязанности, т.е. реализуют свою дееспособность, через свои органы (органы государственной власти или органы местного самоуправления), действующие в рамках их компетенции, установленной актами о статусе этих органов (п. п. 1 и 2 ст. 125 ГК). Но в результате их действий участниками гражданских правоотношений становятся именно публично-правовые образования в целом, а не органы их исполнительной или законодательной власти, либо органы местного самоуправления. Таким образом, действия органов власти, совершенные в пределах их компетенции, являются действиями самих публично-правовых образований.

Государство выступает в гражданских правоотношениях через свои органы: федеральные органы исполнительной власти (министерства, ведомства и т.д.).

Все они (в том числе - образующие его учреждения, другие управленческие подразделения) в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, не охватываемых регулированием конституционным, административным правом, другими отраслями, обладают также *гражданско-правовым статусом, соответствующим статусу юридического лица*, если иное не вытекает из закона и особенностей данного субъекта (ст. 124 ГК РФ).

В том числе могут своими действиями и от имени соответствующего публичного образования приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, возлагать на себя и исполнять гражданско-правовые обязанности, выступать в суде и др.

В соответствии с федеральными нормативными актами, актами субъектов РФ и муниципальных образований по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане (ст. 125 ГК РФ).

Органами, практически осуществляющими гражданскую правосубъектность от имени всего государства (Российской Федерации) и субъектов РФ, являются в рамках их компетенции Правительство, его органы; по имущественным вопросам - главным образом финансовые органы, охватываемые понятием «казна».

*Казну* (Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований) образуют средства соответствующего бюджета и иное государственное (муниципальное) имущество, не закрепленное за государственными (муниципальными) предприятиями и учреждениями.

Государство участвует как в вещных, так и обязательственных правоотношениях. Так, государство является субъектом права собственности, в том числе субъектом исключительного права собственности (например, на недра). Управление и распоряжение

государственной собственностью осуществляется через Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

Государство участвует в следующих обязательственных правоотношениях:

- 1) отношениях займа (при выпуске облигаций и других ценных бумаг);
- 2) в отношениях по поставке продукции для федеральных государственных или муниципальных нужд;
- 3) в отношениях подряда для государственных или муниципальных нужд;
- 4) в отношениях дарения (когда имущество дарится государству).

Российская Федерация может быть субъектом наследственных правоотношений. В частности, оно наследует так называемое выморочное имущество, т.е. имущество, у которого нет наследников или же наследники отказались от принятия наследства.

## **2. Исключительные права государства в российском и международном гражданском обороте**

В сфере исключительных прав (интеллектуальной собственности) субъектом правоотношений в определенных законом случаях может становиться государство (РФ или ее субъекты), но не муниципальные образования. Так, в соответствии со ст. 9.1 Патентного закона Российская Федерация или ее субъект могут приобретать права патентообладателя на изобретения, полезные модели или промышленные образцы, созданные при выполнении работ по государственному контракту (для федеральных нужд или нужд субъекта РФ). Такие права могут возникнуть у Российской Федерации и при переходе к ней патента в порядке наследования, в том числе в случае выморочности наследственного имущества (п. 6 ст. 10 Патентного закона).

Российская Федерация является обладателем исключительного права на некоторые товарные знаки, в прошлом использовавшиеся государственными предприятиями (в частности, на некоторые водочные изделия).

Специально уполномоченный орган исполнительной власти РФ может осуществлять охрану некоторых авторских прав умершего автора в течение срока их действия при отсутствии наследников (абз. 2 п. 2 ст. 27, ч. 3 ст. 29 Закона об авторском праве и смежных правах), т.е., по сути, выполнять от имени государства некоторые функции наследника авторского права. Поскольку авторское право переходит по наследству (ч. 1 ст. 29 Закона об авторском праве и смежных правах), РФ может стать его субъектом в качестве наследника, в том числе в случае выморочности наследственного имущества. Режим таких объектов авторского права по существу близок к режиму общественного достояния (ст. 28 Закона об авторском праве и смежных правах).

Вместе с тем участие Российской Федерации или ее субъектов в данных правоотношениях носит характер исключения, обусловленного либо прямым бюджетным финансированием создания патентоспособных объектов по государственному заказу (в сфере патентного права), либо необходимостью защиты некоторых объектов интеллектуальной собственности, оставшихся без управомоченных лиц, в порядке правопреемства (в сфере авторского права). По общему же правилу государство не становится и не может становиться субъектом авторских, патентных и других промышленных прав, которые принадлежат их непосредственным создателям или пользователям - физическим и юридическим лицам.

## **3. Гражданско-правовая ответственность государства**

В соответствии со ст. 126 ГК РФ, все три подразделения публичных образований (Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования), выступающие в качестве

казны, не отвечают по обязательствам друг друга и по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, когда один в отношении другого принял в установленном порядке гарантию (поручительство).

Всякий раз, когда государство становится участником какого-либо гражданско-правового отношения, оно может быть привлечено к ответственности за нарушение прав и охраняемых законом интересов другого участника этих отношений и наоборот. Это общее правило, касающееся гражданско-правовой ответственности. Однако говоря о государстве как субъекте ответственности, нужно вести речь об ином — об особых случаях внедоговорной ответственности государства за вред, причиненный в определенных ситуациях.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания акта государственного органа или органа местного самоуправления, не соответствующего закону или иному правовому акту, подлежит возмещению.

Вред возмещается за счет соответственно казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниципального образования (ст. 16 и 1069 ГК). Таким образом, в законе установлено общее правило об ответственности государства за вред, причиненный его органами или должностными лицами. Такая ответственность наступает независимо от того, является ли орган государства юридическим лицом и может ли он самостоятельно нести ответственность. Естественно, государство не отвечает *вместо* унитарных (казенных) предприятий и учреждений, не выполняющих властных функций, и их должностных лиц, что не исключает субсидиарной ответственности государства по обязательствам указанных субъектов.

Государство отвечает перед реабилитированными жертвами допущенных им политических репрессий на основании Закона РФ «О реабилитации жертв политических репрессий» и принятых во исполнение его других нормативных актов. Эта ответственность конкретизирована в Положении о порядке возврата гражданам незаконно конфискованного, изъятого или вышедшего иным путем из владения в связи с политическими репрессиями имущества, возмещения его стоимости или выплаты денежной компенсации, утвержденном постановлением Правительства РФ.

К ответственности государства в строгом смысле слова относятся только возмещение стоимости имущества и выплата денежной компенсации. Соответствующие денежные выплаты производятся за счет средств федерального бюджета Министерством финансов РФ в пределах установленных лимитов.

Вред (в том числе моральный), причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, — за счет казны субъекта РФ или муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц соответствующих правоохранительных органов (ст. 1070 ГК). Вред, причиненный этими органами в других ситуациях, возмещается по общим правилам о деликтной ответственности.

Согласно ст. 306 ГК в случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности, причиненные собственнику убытки, в том числе стоимость его имущества, возмещаются государством. Принятие закона, как правило, акт правомерный. Поэтому возмещение убытков не будет мерой ответственности. Но если закон, на основании которого было прекращено право собственности, противоречит Конституции РФ или международно-правовым нормам, государство должно нести ответственность за неправомерные действия, например, в случае принятия закона о национализации какого-либо имущества без компенсации его стоимости.

Требования, которые вытекают из перечисленных выше случаев ответственности государства, могут быть предъявлены к Министерству финансов РФ (Федеральному казначейству) или его органам на местах, финансовым органам субъектов РФ или муниципальных образований и удовлетворяются за счет средств соответствующей казны (ст.

1071 ГК). Помимо финансовых органов от имени казны в соответствии с п. 3 ст. 125 ГК могут выступать и иные государственные органы, юридические лица или граждане. Но источник средств во всех этих случаях один — казна. Взыскание денежных сумм производится за счет средств соответствующего бюджета, а при их отсутствии — за счет иного имущества, составляющего казну.

## Тема 7. Объекты гражданского права

### План:

#### 28. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений

#### 29. Юридическая классификация вещей

#### 30. Деньги и ценные бумаги как объекты гражданского права

#### 31. Нематериальные блага

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- о специфических особенностях каждого объекта гражданского права;
- классификацию вещей как объектов гражданского права;
- специфику предприятия и имущества как объектов гражданского права;
- особенности правового регулирования ценных бумаг;
- нематериальные объекты гражданского права;

### 1. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений

Объект гражданского правоотношения - это то, по поводу чего оно складывается, или то, на что направлены субъективные права и обязанности его участников. Объектам гражданских прав посвящен подраздел 3 раздела I ГК РФ. Безобъектных гражданских правоотношений не существует.

Объекты гражданских правоотношений служат средством удовлетворения потребностей граждан и организаций. Объекты гражданских правоотношений - это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

Смысл категории объектов гражданских правоотношений (объектов гражданских прав) заключается в установлении для них определенного гражданско-правового режима, т.е. возможности или невозможности совершения с ними определенных действий (сделок), влекущих известный юридический (гражданско-правовой) результат. Ясно, что такой режим на самом деле устанавливается не для различных благ, а для людей, совершающих по поводу этих благ различные юридически значимые действия. Иначе говоря, он определяет именно поведение участников правоотношений, касающееся соответствующих материальных и нематериальных благ.

В силу этого объектом гражданских правоотношений (или объектом гражданских прав) можно было бы признать правовой режим разнообразных благ, а не сами эти блага. Ведь именно этим (а не своими физическими свойствами) отличаются друг от друга различные объекты гражданского оборота, и именно эта их сторона имеет значение для гражданского права. Тем не менее по сложившейся традиции и при известном упрощении ситуации к числу таких объектов относят именно *материальные и нематериальные блага* либо деятельность по их созданию, имея в виду, что в связи с ними (по их поводу) и возникают соответствующие права и обязанности, реализуемые в поведении участников правоотношений.

По своему целевому назначению и правовому режиму они могут быть подразделены на следующие группы:

а) вещи - суть материальные предметы внешнего по отношению к человеку окружающего мира. Ими являются как предметы материальной и духовной культуры, т. е. продукты человеческого труда, так и предметы, созданные самой природой и используемые людьми в своей жизнедеятельности, — земля, полезные ископаемые, растения и т.д. Важнейший признак вещей, благодаря которому они и становятся объектами гражданских прав, заключается в их способности удовлетворять те или иные потребности людей. Предметы, не обладающие полезными качествами либо полезные свойства которых еще не открыты, а также предметы, недоступные на данном этапе развития человеческой цивилизации (например, космические тела), объектами гражданско-правовых отношений не выступают. Иными словами, режим вещей приобретают лишь материальные ценности, т.е. материальные блага, полезные свойства которых осознаны и освоены людьми.

б) действия - материальным благом может являться не только вещь, но и деятельность по созданию или улучшению вещей, и даже деятельность по оказанию иных материальных услуг. Поэтому в данную группу объектов включаются и услуги, не сопровождающиеся созданием или изменением вещей, но создающие известный полезный эффект материального, хотя и не обязательно овеществленного характера (например, услуги по хранению вещей, перевозке пассажиров и багажа или услуги оздоровительного либо культурно-зрелищного характера) и деятельность, результатом которой является овеществленный результат - работа;

в) результаты творческой деятельности как блага нематериальные могут рассматриваться в качестве определенного вида информационных ресурсов. Однако сами эти ресурсы несводимы к произведениям творчества и другим результатам интеллектуальной деятельности и могут существовать также в виде самых разнообразных знаний научного, технического, технологического, коммерческого и иного характера. В современном мире информация уже давно приобрела товарный характер и выступает в качестве особого объекта договорных отношений, связанных с ее сбором, хранением, поиском, переработкой, распространением и использованием в различных сферах человеческой деятельности. Служебная и коммерческая тайна есть особая разновидность информации, которая специально выделяется в ст. 139 ГК. Ее образует та часть информации, которая имеет действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам при условии, что к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

г) нематериальные блага - не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителей блага и свободы, признанные и охраняемые действующим законодательством.

## 2. Юридическая классификация вещей

Самым распространенным объектом гражданских прав являются вещи. Правовое регулирование общественных отношений по поводу владения, пользования и распоряжения разнообразными вещами во многом определяется естественными свойствами последних, зависит от их экономического назначения, строится с учетом их ценности, общественных интересов и т. д. В связи с этим не только теоретическое, но и большое практическое значение приобретает научная классификация вещей, призванная служить ориентиром при выявлении правового режима того или иного имущества, определении объема и содержания прав и обязанностей участников гражданских правоотношений.

1. В зависимости от того, насколько те или иные вещи могут быть вовлечены в гражданский оборот, различают три группы вещей:

а) изъятые из оборота - гражданские правоотношения по их поводу, как правило, возникнуть не могут. К ним относят дороги, реки, государственную собственность и иное.

б) *ограниченные в обороте* - ограничение состоит в том, что вещи данной группы могут приобретаться и отчуждаться только в специально установленном порядке по разрешению компетентных органов. Такие ограничения вводят по различным соображениям. Во-первых, в силу их большого значения для государства; во-вторых, в силу соображений общественной и государственной безопасности такие объекты, как оружие, летательные аппараты, сильнодействующие яды и т.п., могут приобретаться и отчуждаться также только в специально установленном порядке; в-третьих, в силу иных государственных или общественных интересов ряд объектов также ограничивается в обороте, например, памятники истории и культуры;

в) *свободно обращаемые* - , не изъятые из гражданского оборота. Они могут отчуждаться и приобретаться в соответствии с действующим законодательством.

**2. Вещи потребляемые и непотребляемые.** Данная классификация имеет в основе юридический критерий, так как в экономическом смысле все вещи потребляемы. Потребляемые вещи как объект потребления в процессе использования прекращают свое существование или существенно изменяют свои свойства (предметы питания, горючее, сырье и т.д.). Непотребляемые вещи хотя и изнашиваются (амортизируются), но сохраняют свои свойства на протяжении длительного времени (машины, здания, сооружения, одежда, обувь и т.д.). Юридическое деление вещей на потребляемые и непотребляемые условно. Одни гражданские правоотношения могут возникать только по поводу потребляемых вещей. Другие правоотношения, напротив, возникают только по поводу непотребляемых вещей.

**3. Вещи, определяемые родовыми признаками, и вещи индивидуально-определенные.** Индивидуально-определенными являются уникальные, единственные в своем роде вещи. К этой категории относятся подлинные произведения искусства. Все остальные вещи - родовые. Индивидуальная определенность вещей определяется не их естественными свойствами, а соглашением сторон. Из общей массы вещей, определяемых родовыми признаками, стороны могут выделить отдельные из них при помощи категорий меры, веса, числа. Индивидуализировать вещь можно с помощью признаков, которые составляют не род вещей, а конкретную вещь из числа других вещей (вещь, отобранная покупателем в магазине и отложенная до оплаты). Вещь может быть индивидуализирована присвоением ей номера (часы, денежная купюра), снабжена ярлыком. Юридическое значение данной классификации заключается в том, что родовые вещи заменяются такими же вещами. Индивидуально-определенные вещи - незаменимы. Поэтому в случае гибели родовых вещей должник не освобождается от обязанностей исполнить договор в натуре, а в случае гибели индивидуально-определенных вещей - освобождается. Предметом одних договоров могут быть только индивидуально-определенные вещи (договоры хранения, имущественного найма, подряда), других - только вещи, определяемые родовыми признаками (договор займа).

**4. Вещи делимые и неделимые.** Это сугубо юридическая классификация, так как физически все вещи делимы. Но одни от этого теряют свое прежнее хозяйственное назначение (неделимые), другие - не теряют (делимые).

Юридическое значение данной классификации состоит в том, что при прекращении общей собственности по поводу делимых вещей проблем не возникает, тогда как при неделимости имущества необходимо или отчуждать его и делить уже деньги, вырученные от продажи, или передать имущество одному из собственников, обязав его к соответствующей денежной компенсации в пользу других собственников.

Кроме того, по разным принципам строится ответственность по обязательствам в зависимости от того, что служит предметом обязательства. При делимом имуществе ответственность носит долевой характер, при неделимом - солидарный.

### **5. Отдельные вещи и совокупность вещей.**

Совокупность вещей - комплекс вещей однородных или разнородных, выполняющих свое хозяйственное назначение не поодиночке, а в определенной группе (гарнитур, набор инструментов, столовый сервиз и т.п.). По общему правилу это единый объект, однако возможны сделки по поводу отдельных предметов этого комплекса.

Парные вещи (ботинки, сапоги, перчатки, лыжи и т.п.) состоят из двух предметов. Каждая из них равноценна другой, но свое хозяйственное назначение они выполняют только в

паре, а не по отдельности. Юридическое значение этого обстоятельства заключается в том, что они рассматриваются как единый объект гражданского права, и если повреждена или уничтожена одна из них, то потерпевший может требовать с причинителя или предоставления таких же двух (аналогичных) вещей, или возмещения стоимости пары вещей.

**Главная вещь и принадлежность.** Здесь налицо неравноценное хозяйственное назначение вещей, входящих в группу. Главная вещь выполняет основную функцию данной группы, принадлежность увеличивает удобство и надежность пользования главной вещью (наручные часы и браслет, автомобиль и комплект ключей к нему, лыжи и палки к ним). Принадлежность не является ни составной, ни запасной частью главной вещи.

От принадлежности следует отличать составную часть. В отличие от принадлежности составная часть конструктивно связана с другой вещью. Любая деталь, конструктивно связанная с общей вещью, не может рассматриваться как принадлежность, даже если вещь без данной детали и может функционировать. Принадлежность не становится составной частью главной вещи потому, что связана с ней не конструктивно, а общим хозяйственным назначением.

Принадлежность отличается от запасной части тем, что запасная часть предназначена для замены составной детали главной вещи.

**Плоды, продукция, доходы.** Объектами гражданских прав могут быть вещи, которые в силу естественного органического развития приносят плоды (плоды фруктовых деревьев, приплод скота и животных, молоко) либо при их эксплуатации или обращении в гражданском обороте дают доходы (арендная плата, проценты по вкладам и т.п.).

Плоды с момента отделения от плодоносящей вещи могут быть предметом гражданско-правовых сделок.

В соответствии с ГК РФ плоды, доходы, приносимые вещью, принадлежат собственнику вещи, поскольку иное не установлено законом или договором собственника с другим лицом. Эта норма является диспозитивной. В договоре между собственником и нанимателем может быть оговорено, что плоды или доходы остаются в собственности нанимателя. В законе может быть предусмотрено, что плоды или доходы не подлежат возврату собственнику. В частности, при истребовании собственником принадлежащей ему вещи у добросовестного приобретателя плоды и доходы, которые принесла вещь, возврату собственнику не подлежат.

### 3. Деньги и ценные бумаги как объекты гражданского права

Главная особенность денег как объекта гражданских прав заключается в том, что они, будучи всеобщим эквивалентом, могут заменить собой в принципе почти любой другой объект имущественных отношений, носящих возмездный характер. Иными словами, деньгами можно погасить практически любой имущественный долг, если только на это нет запрета в законе или если против этого не возражает кредитор.

По своей природе деньги относятся к родовым, заменимым и делимым вещам. Но в отличие от обычных вещей такого рода, отмеченные свойства денег определяются не естественными свойствами и количеством отдельных купюр, а выраженной в них денежной суммой.

Официальной денежной единицей России является рубль, состоящий из ста копеек. Рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости, на всей территории РФ. Исключительное право выпуска наличных денег в обращение и изъятия их из обращения принадлежит Банку России. Эмиссия наличных денег осуществляется в форме банковских билетов (банкнот) Банка России и металлической монеты. Банкноты и монета являются безусловными обязательствами Банка России и обеспечиваются всеми его активами.



Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории РФ допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке.

Помимо собственно денег в гражданском обороте участвуют иные денежные документы, особое место среди которых занимают ценные бумаги.

В развитой экономике объектом товарного (имущественного) оборота становятся не только вещи, но и имущественные права, в том числе выраженные в специальных документах - ценных бумагах. Основную особенность этих документов составляет тесная неразрывная связь выраженных в них прав с документарной (бумажной) формой их фиксации. В силу такой связи имущественное право существует лишь в форме бумаги, следовательно, передача (отчуждение) бумаги является передачей самого права, а ее утрата - прекращением права.

Таким образом, только тот, кто имеет право на бумагу, может осуществить право, вытекающее из бумаги.

Ценная бумага - это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Ценная бумага как документ относится к категории движимых вещей. Для признания документа ценной бумагой он должен отвечать некоторым особым признакам (свойствам), вытекающим из требований закона. К их числу относятся:

Во-первых, литеральность, под которой понимается возможность требовать исполнения только того, что прямо обозначено в ценной бумаге. Отсюда необходимость установления и соблюдения строго формальных реквизитов, при отсутствии хотя бы одного из которых документ теряет свойства ценной бумаги (становится недействительным). Ценная бумага - строго формальный документ (п. 2 ст. 144 ГК).

Во-вторых, это легитимация субъекта права, выраженного в ценной бумаге, т.е. его узаконение в качестве управомоченного по бумаге лица. Речь идет прежде всего о способе обозначения такого субъекта, форме (или степени) его определенности (различной, например, в именных и предъявительских ценных бумагах).

В-третьих, важнейшим свойством такого документа является необходимость его презентации (предъявления обязанному лицу). Только в этом случае возможна беспрепятственная реализация выраженного в документе права, ибо лишь предъявление бумаги гарантирует осуществление права управомоченного лица и лишь предъявителю подлинника этого документа обязанное лицо должно предоставить исполнение. Другие документы, используемые в обороте, могут доказывать наличие или содержание известных правоотношений (расписка, текст договора и т.п.), но не становятся обязательным условием реализации составляющих их прав. Поэтому начало презентации отличает ценную бумагу от других документов, имеющих гражданско-правовое значение.

В-четвертых, ценная бумага характеризуется также абстрактностью закрепленного в ней обязательства, поскольку отказ от его исполнения обязанным лицом со ссылкой на отсутствие основания или его недействительность не допускается (п. 2 ст. 147 ГК). Данное правило действует и в том случае, если в самой ценной бумаге указано основание ее выдачи, которое, например, оспаривается должником. Лишь отсутствие предусмотренных законом реквизитов может повлечь недействительность ценной бумаги (и, следовательно, выраженного в ней права).

В-пятых, ценная бумага придает выраженному в ней праву свойство автономности. Имеется в виду, что лицо, законным порядком приобретшее ценную бумагу, получает по ней право требования, не зависящее от прав на данную бумагу предшествующего обладателя, т.е. имеющее автономный (самостоятельный) характер.

Таким образом, ценной бумагой признается документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы (реквизитов) имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

По способу определения субъекта ценные бумаги подразделяются на виды (поскольку в законе нет запрещения на тот или иной вид):

- ценная бумага на предъявителя (может быть реализована любым лицом);

- *именная ценная бумага* (реализуется только названным в бумаге лицом);
- *ордерная ценная бумага* (может быть реализована названным в бумаге лицом или назначенным им своим распоряжением (приказом) другим управомоченным лицом).

В зависимости от указанных видов определяется способ передачи прав по ценной бумаге. Бумаги передаются другим лицам (ст. 146 ГК РФ):

- *на предъявителя* - путем простой передачи;
- *именная* - в порядке уступки требования (цессии);
- *ордерная* - путем совершения на бумаге передаточной надписи - индоссамента, который, в свою очередь, может быть *бланковым* (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение), или *ордерным* (в указанном выше значении). Лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно (с возникновением при исполнении требования одним лицом, *права регресса* к другим солидарно ответственным лицам). Владелец ценной бумаги, обнаруживший подлог или подделку бумаги, вправе предъявить к передававшему ее лицу требования о надлежащем исполнении соответствующего обязательства и о возмещении убытков.

Восстановление прав на утраченные бумаги на предъявителя и ордерные ценные бумаги производится судом (ст. 147-148 ГК РФ).

По содержанию удостоверенных ценными бумагами прав они делятся на:

- *денежные*, выражающие право требования уплаты определенной денежной суммы (например, облигация, вексель, чек);
- *товарораспорядительные*, выражающие право на определенные вещи (товары) (закладная, коносамент, складское свидетельство);
- *корпоративные*, выражающие право на участие в делах компании (акции и их сертификаты).

Специфические права и обязанности складываются в связи с развитием электронной (компьютерной) техники в отношении *бездокументарных ценных бумаг*.

Согласно ст. 149 ГК РФ, законом допускается фиксация лицом по специальной лицензии прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т. п.). Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, который официально совершает записи прав. Это лицо несет ответственность за сохранность официальных записей, обеспечение их конфиденциальности, предоставление правильных данных о таких записях, совершение официальных записей о проведенных операциях.

Рассмотрим вкратце основные виды ценных бумаг.

Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права.

Облигация удостоверяет отношения займа между ее владельцем, являющимся кредитором, и эмитентом, являющимся должником. Облигации могут быть именованными и предъявительскими, с залоговым обеспечением и без такового, свободно обращающимися и с ограниченным кругом обращения, обычными и конвертируемыми, т.е. обмениваемыми при определенных условиях на акции.

Векселем является ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя.

Вексель может быть простым и переводным. *Простой вексель* — это ценная бумага, которая удостоверяет ничем не обусловленное обязательство самого векселедателя оплатить в оговоренный в векселе срок денежную сумму векселедержателю или по его приказу другому лицу.

В переводном векселе в качестве плательщика фигурирует не сам векселедатель, а другое лицо. Держатель такого векселя в любой момент может передать свои права, вытекающие из векселя, иному лицу путем совершения индоссамента. При этом лицо,

передающее вексель посредством индоссамента, если только им прямо не оговорено иное, становится ответственным за исполнение вексельного обязательства.

*Чеком* признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму.

В чековом правоотношении участвуют, по крайней мере, три лица: чекодатель — лицо, выписавшее чек, чекодержатель — лицо, уполномоченное на получение денежных средств по чеку, и плательщик — банк или иное кредитное учреждение, имеющее лицензию на банковские операции. Обязательной предпосылкой выдачи чека является наличие соглашения между чекодателем и плательщиком, в соответствии с которым последний обязуется оплачивать чеки чекодателя за счет средств, хранящихся на его счете или специально депонированной чекодателем суммы. Во исполнение данного соглашения банк выдает чекодателю специальную чековую книжку (лимитированную или нелимитированную) с определенным числом чеков.

Чек является сугубо срочной ценной бумагой и подлежит оплате плательщиком при условии предъявления его к оплате в срок, установленный законом. Отзыв чека до истечения срока его предъявления не допускается.

Чеки могут быть именными и переводными. Именной чек передаче не подлежит, передача прав по переводному чеку производится в порядке, установленном ст. 146 ГК.

*Депозитный и сберегательный сертификаты.* Указанные ценные бумаги представляют собой письменное свидетельство банка о вкладе денежных средств, удостоверяющее право вкладчика на получение по истечении установленного срока суммы вклада и процентов по ней в любом учреждении данного банка.

Вкладчикам-организациям выдаются депозитные сертификаты, депонирование в банках свободных денежных средств граждан оформляется с помощью сберегательных сертификатов.

Оба вида сертификатов могут быть именными или на предъявителя, срочными или до востребования. Срок обращения по срочным сертификатам ограничивается одним годом, если только иное специально не согласовано банком-эмитентом с Центральным банком РФ. В случае досрочного предъявления срочного сертификата к оплате владельцу сертификата выплачиваются сумма вклада и проценты по пониженной ставке, установленной банком при выдаче сертификата.

*Банковская сберегательная книжка на предъявителя.* Данная ценная бумага подтверждает внесение в банковское учреждение денежной суммы и удовлетворяет право владельца книжки на ее получение в соответствии с условиями денежного вклада.

Обладателями сберегательной книжки на предъявителя могут быть как граждане РФ, так и иностранцы. Права вкладчика могут свободно передаваться другим лицам путем простого вручения книжки.

*Коносамент.* Им является товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в коносаменте грузом и получить груз после завершения перевозки.

Основной сферой применения коносамента является морская перевозка грузов, где с его помощью заключается договор перевозки. Одновременно коносамент наделяется свойствами ценной бумаги, которая возлагает на перевозчика ничем не обусловленную обязанность по выдаче груза предъявителю коносамента. В частности, перевозчик не вправе ссылаться на ошибки, допущенные при составлении коносамента, и должен исполнить обязанность в точном соответствии с тем, что записано в коносаменте.

Коносамент может быть именованным, ордерным и на предъявителя. При составлении коносамента в нескольких подлинных экземплярах выдача груза по первому предъявленному коносаменту прекращает действие остальных экземпляров.

*Акцией* признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, на участие в управлении делами акционерного общества и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации.

Выпуск акций может осуществляться лишь акционерными обществами, которые таким образом формируют свой уставный капитал. При этом акции могут быть разных видов. В зависимости от способа определения уполномоченного лица различаются акции именные и на

предъявителя. В настоящее время акционерные общества могут выпускать лишь именные акции, что является, надо полагать, временным ограничением, так как это обстоятельство существенно сдерживает свободный оборот акций.

По объему предоставляемых акционерам прав акции подразделяются на обыкновенные (простые) и привилегированные. Держателям привилегированных акций гарантируется выплата фиксированного дивиденда и преимущественное по сравнению с владельцами обыкновенных акций право на получение части имущества, оставшегося после ликвидации общества. Однако обычно, если иное не предусмотрено в уставе общества, они не имеют права голоса, т.е. устранены от участия в управлении делами общества.

*Складское свидетельство.* Сдача товара на хранение на товарный склад может быть оформлена выдачей владельцу товара особого документа — складского свидетельства, которое является товарораспорядительной ценной бумагой. Складские свидетельства бывают простыми и двойными. Простое складское свидетельство является ценной бумагой на предъявителя и в силу этого обладает повышенной оборотоспособностью. Вручение данного документа другому лицу означает передачу прав на хранящийся на складе товар, который может быть получен со склада любым держателем простого складского свидетельства.

*Приватизационные ценные бумаги.* Ими являются государственные ценные бумаги целевого назначения, которые используются в качестве платежного средства для приобретения объектов приватизации.

Примером такой ценной бумаги являются приватизационные чеки (ваучеры), которые в 1992 г. получили все граждане РФ независимо от возраста, размера доходов и срока постоянного проживания в РФ. Приватизационные чеки выпуска 1992 г. являлись предъявительскими ценными бумагами и могли свободно продаваться и покупаться без ограничения количества, не утрачивая, однако, своего основного назначения.

#### 4. Нематериальные блага

К особой группе объектов гражданских прав относятся *нематериальные блага*, под которыми понимаются *не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителя блага и свободы, признанные действующим законодательством.*

Характерные особенности этой группы объектов состоят в том, что они: 1) не имеют материального (имущественного) содержания; 2) неотделимы от личности их носителя; 3) обладают свойством индивидуализации самой личности обладателя этих прав.

Статья 150 ГК дает примерный перечень юридически защищаемых нематериальных благ, подразделяя их на: а) нематериальные блага, приобретаемые гражданами и юридическими лицами в силу рождения (создания), и б) нематериальные блага, приобретаемые ими в силу закона.

То, что ГК дает лишь примерный перечень нематериальных благ, пользующихся гражданско-правовой защитой, позволяет сделать вывод о том, что объектом гражданско-правовых отношений может оказаться и не названное ГК нематериальное благо.

К нематериальным благам, приобретаемым гражданами и юридическими лицами *в силу рождения (создания)*, ГК относит жизнь, здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну;

к нематериальным благам, приобретаемым *в силу закона*, — право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, иные личные неимущественные права.

*Блага первого уровня* неразрывно связаны с самим существованием личности. Они объективно существуют независимо от их правовой регламентации и только в случаях посягательств на эти блага нуждаются в правовой защите. Право граждан на защиту чести, достоинства, деловой репутации является их конституционным правом, а деловая репутация юридических лиц — одним из условий их успешной деятельности.

*Блага второго уровня:* право на имя, право авторства и иные личные неимущественные права являются субъективными правами, образующими содержание конкретного правоотношения и тем самым уже урегулированными нормами права. В случае же нарушения этих прав они пользуются правовой защитой.

Таким образом, нематериальные блага обладают связанными между собой двумя признаками:

- 1) отсутствие материального (имущественного) содержания и
- 2) неразрывная связь с личностью носителя, предопределяющая неотчуждаемость и непередаваемость этого блага.

## **Тема 8. Осуществление и защита гражданских прав**

**План:**

### **32. Понятие осуществления субъективного гражданского права**

### **33. Понятие защиты гражданских прав**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- основания возникновения и способы осуществления гражданских прав;
- пределы осуществления гражданских прав
- нормы Гражданского кодекса по защите гражданских прав

#### **1. Понятие осуществления субъективного гражданского права**

*Под осуществлением субъективного гражданского права* понимается реализация управомоченным лицом возможностей, заключенных в содержании данного права.

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

- приобретение имущества на праве собственности;
- занятие предпринимательской деятельностью;
- совершение сделок;
- закрепление научного приоритета в результате публикации произведения и приобретения авторских прав и т.п.

Из этого со всей очевидностью следует, что осуществление субъективного гражданского права есть процесс, в результате которого управомоченный субъект на основе имеющихся у него юридических возможностей удовлетворяет свои материальные и духовные потребности.

Их теории права следует вспомнить, что обязанности разграничиваются на обязанности пассивного и активного типа. Обязанности пассивного типа вытекают из запретов, а активного типа содержат требование совершить какое-либо действие в интересах управомоченного лица

Формой исполнения обязанностей пассивного типа является их соблюдение путем воздержания от запрещенных действий. Обязанность активного типа исполняется в форме совершения обязанным субъектом действия, требования к которому составляют содержание обязанности

Субъективные гражданские права могут осуществляться любыми дозволенными законодательством *способами*. При этом в науке гражданского права общепринято разграничение фактических и юридических способов.

*Под фактическими способами* осуществления субъективного права понимается действие или система действий управомоченного лица, не обладающих признаками сделок, или иные юридически значимые действия. Например, использование собственником дома для

проживания, автомобиля - для транспортировки собственных предметов домашнего обихода; производственное использование основных средств организацией, владеющей ими на праве хозяйственного ведения, и т.п.

*Под юридическими способами* осуществления субъективного гражданского права понимаются действие или система действий, обладающих признаками сделок, или иные юридически значимые действия. Речь идет как о двусторонних, так и об односторонних сделках. Продажа имущества и его передача по договору купли-продажи, заключение авторского договора о переводе произведения - примеры осуществления прав путем совершения двусторонних сделок. Принятие или отказ от наследства путем подачи заявления в нотариальную контору, акцепт платежного требования, предъявление претензий и исков и им подобные действия являются примерами осуществления прав путем совершения односторонних сделок. Реализация кредитором права удержания вещи должника - пример иного юридически значимого действия.

Обязанности пассивного типа исполняются путем соблюдения лицами возложенных на них запретов. Соблюдение запретов может породить у их субъектов право требовать какого-либо имущественного удовлетворения лишь в случаях, предусмотренных законом или соглашением с лицом, в пользу которого установлен запрет. Так, в ст. 621 ГК указано, что, если иное не предусмотрено законом или договором аренды, арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности (включая соблюдение запрета на нецелевое использование арендованного имущества), по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок.

Исполнение гражданско-правовых обязанностей активного типа во всех случаях является юридическим фактом, порождающим у обязанного лица право получения встречного удовлетворения и прекращающим или отдельное встречное субъективное право, или правоотношение в целом. Передача имущества продавцом дает ему право требовать от покупателя уплаты покупной цены, выполнение подрядчиком работы означает для заказчика необходимость выплатить вознаграждение подрядчику, возврат долга заемщиком прекращает правоотношение займа, передача имущества в качестве отступного прекращает обязательство и т.д.

В силу диспозитивности гражданско-правового регулирования участники гражданских правоотношений свободно, по своему усмотрению осуществляют субъективные гражданские права. Но свобода усмотрения субъекта при этом не безгранична. Она имеет пределы, очерченные конкретными нормами и системой правовых принципов.

*Под принципами осуществления прав и исполнения обязанностей* понимаются закрепленные в нормах гражданского права руководящие положения, определяющие наиболее общие требования к субъектам в процессе осуществления ими гражданских прав и исполнения обязанностей.

В данных принципах получают отражение политическая, экономическая сущность и социальное назначение осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей

#### Принцип законности

В соответствии с ним субъекты должны соблюдать законодательно установленный порядок осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей и использовать при этом допускаемые способы и средства.

#### Принцип разумности и добросовестности

Данный принцип формулируется через указание на то, что в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права субъектами разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность субъектов предполагается (ст. 10 ГК). Без опровержения данной презумпции в установленном законом порядке нельзя требовать возложения на субъектов каких-либо неблагоприятных правовых последствий:

- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- истребования имущества как недобросовестно приобретенного и т.п.

Так, не доказав обмана со стороны контрагента по сделке, нельзя требовать признания сделки недействительной по данному основанию и применения к контрагенту конфискационной санкции (ст. 179 ГК); при прочих условиях, не доказав недобросовестности субъекта, возмездно приобретшего вещь у ее арендатора, собственник этой вещи не вправе ее виндицировать - истребовать из чужого владения (ст. 302 ГК); арендодатель может быть освобожден судом от обязанности возместить арендатору стоимость улучшений, внесенных в арендованное предприятие, если докажет, что при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности (п. 2 ст. 662 ГК).

#### Принцип солидарности интересов и делового сотрудничества

Принцип законности, добросовестности и разумного осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей тесно взаимосвязаны с принципом солидарности интересов и делового сотрудничества субъектов гражданских прав и обязанностей. В соответствии с ним, во-первых, осуществление гражданских прав управомоченным субъектом не должно нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц (п. 3 ст. 209 ГК);

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

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

Процесс осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей подчинен также принципу осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей в соответствии с их социальным назначением. Действие данного принципа весьма своеобразно и заключается в установлении *социальных и юридических пределов* осуществления субъективных гражданских прав и определении юридических последствий выхода субъектом за эти пределы.

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

Осуществление субъективных прав имеет временные границы. Законодательством устанавливаются сроки, в течение которых может быть осуществлено или защищено то или иное право (более подробно см. гл. 14 настоящего учебника).

Пределы осуществления субъективных гражданских прав могут определяться правилами о недопустимости или допустимости тех или иных способов осуществления. Так, запрещается использование предпринимателями методов недобросовестной конкуренции, запрещается бесхозяйственное обращение с принадлежащим гражданину на праве собственности имуществом, имеющим значительную историческую, научную, художественную или иную культурную ценность для общества, и т.д. Эти запреты однородны с запретами, устанавливающими недопустимость нарушения формы и процедуры осуществления субъективных гражданских прав. Например, запрещается отчуждение имущества граждан, находящегося в общей долевой собственности, с нарушением права преимущественной покупки; залог недвижимости без придания залоговой сделке нотариальной формы и последующей государственной регистрации сделки и т.п.

Пределы осуществления гражданских прав также ограничиваются запретами использовать права для достижения социально вредных целей. Наиболее ярко это проявляется в запрете сделок, совершенных в целях, противоречащих основам правопорядка и нравственности, посягающих на публичные интересы. Например, подобное имеет место при совершении сделки по изготовлению и сбыту ядовитых наркотических веществ, боевых вооружений и т.д.

Очевидно, что главным средством установления пределов осуществления субъективных гражданских прав являются законодательные запреты на общественно вредные способы, средства и цели осуществления этих прав. Благодаря этим запретам становится ясным социальное назначение, цели того или иного субъективного гражданского права. Из этого следует, что применительно к случаям, когда социальное назначение и цели осуществления

субъективных прав определяются конкретными запретами, принцип осуществления гражданских прав в соответствии с их социальным назначением является не чем иным, как специфической формой принципа законности осуществления прав и исполнения обязанностей.

Действия субъектов гражданских правоотношений, совершаемые в рамках предоставленных им прав, но с нарушением их пределов, характеризуются в литературе как *злоупотребление правом*.

Злоупотребление правом представляет собой особое гражданское правонарушение. Основная его специфика состоит в том, что действия нарушителя формально опираются на принадлежащее ему право, однако при конкретной его реализации они приобретают такую форму и характер, что это приводит к нарушению прав и охраняемых законом интересов других лиц. Так, явным злоупотреблением правом должны быть признаны действия обладателя субъективного права, если они совершаются с единственной целью причинить вред другому лицу (так называемая *шикана*). Не вызывает сомнений квалификация в качестве злоупотребления правом и рассмотренных выше действий предпринимателей, которые направлены на ограничение конкуренции. В обоих случаях права осуществляются с незаконной целью или, говоря иными словами, в противоречии с их назначением.

Достаточно распространенной формой злоупотребления правом является реализация предоставленных им возможностей *недозволенными средствами*. Например, закон закрепляет за автором право на имя, одной из допустимых форм реализации которого является опубликование произведения под псевдонимом. Если, однако, в качестве псевдонима автором будет избрано имя, способное ввести публику в заблуждение, такое использование права должно быть квалифицировано как злоупотребление им.

Злоупотреблением правом следует признать и те случаи, когда субъектом используются *недозволенные средства его защиты*. Так, если собственник имущества в целях предохранения его от кражи применяет такие средства, которые представляют смертельную опасность для окружающих, он выходит за рамки предоставленных ему законом возможностей и, следовательно, злоупотребляет своим правом.

Злоупотребление правом, как и всякое другое гражданское правонарушение, влечет применение к нарушителям предусмотренных законом санкций. В случаях, когда конкретные правовые последствия специальными нормами не определены, в качестве общей санкции в соответствии со ст. 10 ГК выступает отказ в охране субъективного права.

## 2. Понятие защиты гражданских прав

Всякое право, в том числе и любое субъективное гражданское право, имеет для субъекта реальное значение, если оно может быть защищено как действиями самого управомоченного субъекта, так и действиями государственных и иных уполномоченных органов.

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

Сама закрепленная или санкционированная законом правоохранительная мера, посредством которой производится устранение нарушения права и воздействие на правонарушителя, называется в науке гражданского права способом защиты гражданского права.

Перечень способов защиты гражданских прав содержится, как правило, в общей части гражданского законодательства. В ст. 12 ГК закреплено, что защита гражданских прав осуществляется путем:

- 1) признания права;
- 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;



- 3) признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- 4) признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- 5) самозащиты права;
- 6) присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- 7) возмещения убытков;
- 8) взыскания неустойки;
- 9) компенсации морального вреда;
- 10) прекращения или изменения правоотношения;
- 11) неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- 12) иными способами, предусмотренными законом.

Порядок и пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого субъективного права и характера его нарушения

Каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке. Этот порядок именуется формой защиты гражданского права.

В науке гражданского права различают юрисдикционную и неюрисдикционную форму защиты прав.

Юрисдикционная форма защиты - это защита гражданских прав государственными или уполномоченными государством органами. Юрисдикционная форма защиты означает возможность защиты гражданских прав в судебном или административном порядке. Судебная форма защиты гражданских прав наиболее полно соответствует принципу равенства участников гражданских правоотношений. В п. 1 ст. 11 ГК говорится, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

Защита гражданских прав в административном порядке путем обращения к вышестоящему органу или должностному лицу нетипична для гражданского права. Поэтому в п. 2 ст. 11 ГК указано, что защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. В качестве примера законодательного разрешения защиты гражданского права в административном порядке можно привести правила о рассмотрении споров об отказе выдачи патентов Апелляционной Палатой Патентного ведомства РФ.

В отдельных случаях закон предусматривает альтернативную возможность защиты гражданского права как в административном, так и в судебном порядке - по выбору управомоченного лица. Так, дела по жалобам граждан на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающих права и свободы граждан, дела по жалобам на отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации за границу или на въезд из-за границы можно по выбору управомоченного лица возбуждать в суде либо обращаться с ними к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу или должностному лицу (ст. 239.4 ГПК).

Законом может быть предусмотрена ситуация, когда защита гражданского права в административном порядке является обязательным предварительным условием для обращения в суд. В таком порядке, например, рассматриваются споры, связанные с отказом в предоставлении либо с изъятием земельных участков. Следует иметь в виду, что решение, принятое в административном порядке, в любом случае может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК).

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

Способы защиты гражданских прав, допускаемые законом, отличаются друг от друга по юридическому и материальному содержанию, формам и основаниям применения. По этим признакам способы защиты гражданских прав можно классифицировать на следующие виды:

а) фактические действия управомоченных субъектов, носящие признаки самозащиты гражданских прав;

б) меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав;

в) меры правоохранительного характера, применяемые к нарушителям гражданских прав компетентными государственными или иными органами.

Меры фактического характера, направленные на охрану прав граждан или организаций, могут быть как предусмотренными законом, так и вытекающими из обычно принятых в обществе мер такого рода. Это использование различного рода охранных средств и приспособлений в виде замков, охранной сигнализации на автомобилях и др. По общему правилу использование такого рода охранительных мер самозащиты допустимо, если не запрещено законом и соответствует обычно принятым правилам.

Использование названных мер самозащиты имеет свои границы и подчинено общим нормам и принципам осуществления субъективных гражданских прав. Недопустимо использование мер охраны имущества, опасных для жизни и здоровья окружающих, наносящих вред нравственным устоям общества и основам правопорядка.

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

К ним, в частности, относятся: односторонний отказ от нарушенного другой стороной договора, задержка выдачи груза получателю до внесения им всех причитающихся платежей и т.п.

В отличие от мер самозащиты гражданских прав меры оперативного воздействия, несмотря на то что они применяются самим управомоченным лицом без обращения к государственным органам, носят юридический, а не фактический характер, т.е. всегда влекут соответствующее изменение прав и обязанностей прежде всего для правонарушителя (например, прекращение права на оплату товара при обнаружении его недоброкачества или появление обязанности устранить за свой счет дефекты в поставленном оборудовании и т.д.).

Возможность обратиться к компетентным государственным органам за защитой права - важнейшая в содержании принадлежащего управомоченному лицу права на защиту. И хотя обеспечительную сторону права нельзя сводить только к применению мер государственного принуждения, следует признать, что подключение управомоченным лицом к реализации своего права аппарата государственного принуждения - важное условие реальности и гарантированности прав граждан и организаций.

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

Меры государственно-принудительного порядка, применяемые компетентными государственными органами, условно можно подразделить на два блока. Первый блок составляют меры государственно-принудительного порядка, не обладающие признаками гражданско-правовой ответственности. В науке гражданского права их именуют мерами защиты в узком смысле слова. Второй блок составляют меры гражданско-правовой ответственности.

В свою очередь, меры государственно-принудительного порядка, не обладающие признаками гражданско-правовой ответственности, можно разделить на следующие подвиды:

а) меры превентивного (предупредительного) характера;

б) меры регулятивного характера, имеющие задачей упорядочение нормальных отношений между спорящими участниками гражданских правоотношений.

Меры превентивного (предупредительного) характера – эти меры государственно-принудительного воздействия имеют целью либо непосредственное предупреждение возникновения возможных правонарушений, либо их устранение лицами, допустившими не соответствующее требованиям закона поведение. К ним относится предупреждение возможного нарушения права. Так, опасность причинения вреда в будущем может явиться основанием для применения такого способа защиты права, как запрещение деятельности, создающей такую опасность (п. 1 ст. 1065 ГК).

Превентивный характер имеют и такие меры, как признание права и установление факта, имеющего юридическое значение.

Важной мерой предупредительного характера является признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.

Превентивный характер имеет и такая мера, как признание судом обоснованной жалобы гражданина на неправильные действия органов управления или должностных лиц и возложение на названных лиц обязанности устранить допущенные нарушения

Основная особенность государственно-принудительных мер регулятивного характера заключается в том, что они принимаются компетентными государственными органами при разрешении гражданско-правовых споров, причем обычно тогда, когда стороны сами не в состоянии урегулировать возникший между ними конфликт. При этом речь может и не идти о каком-либо правонарушении (хотя нередко такого рода споры возникают в связи с неправильным поведением того или иного участника правоотношения).

Другая особенность подобного рода мер состоит в том, что они не связаны с применением санкций, с определенным имущественным воздействием на правонарушителя, поскольку такого правонарушения может и не быть либо оно носит такой характер, который позволяет разрешить спор без применения мер юридической ответственности.

Представляется целесообразным выделить три основных группы гражданско-правовых мер регулятивного характера.

Первая группа - *меры, направленные на устранение разногласий между участниками гражданских правоотношений, возникших при определенных обстоятельствах*. К ним относятся, в частности, определение судом долей в праве общей собственности на строение или иное имущество либо реальный раздел имущества, если этого требуют стороны и имущество может быть разделено без ущерба его прямому назначению.

Вторая группа - *меры, направленные на восстановление имущественной сферы потерпевшей стороны*. К ним относятся прежде всего меры, связанные с истребованием имущества, принадлежащего собственнику или иному владельцу, из чужого незаконного владения (виндикационный иск), а также меры по устранению нарушений прав названных лиц, не связанных с лишением владения (негаторный иск).

Третья группа - *меры, направленные на обеспечение реального исполнения обязанности должником*. Речь идет об исполнении обязанности в принудительном порядке.

К подобного рода мерам относятся:

- принуждение должника к возврату долга, передаче покупателю проданной вещи;
- исправление или замена вещи должником по гарантийному обязательству;
- возмещение ответчику той части расходов, которые он понес на изготовление вещи, если отношения между сторонами прерваны по требованию заказчика и при отсутствии вины подрядчика, и т.п.

## **Тема 9. Гражданско-правовая ответственность**

**План:**

- 34. Понятие гражданско-правовой ответственности как способа защиты гражданских прав**
- 35. Основания и условия гражданско-правовой ответственности**

## 36. Формы гражданско-правовой ответственности

*В результате изучения данной темы студент должен знать:  
- виды гражданско-правовой ответственности*

### 1. Понятие гражданско-правовой ответственности как способа защиты гражданских прав

Существующий в обществе правопорядок обеспечивается различными правовыми средствами, одним из которых является гражданско-правовая ответственность. Это одна из мер воздействия на лицо, нарушившее права или охраняемые законом интересы других участников гражданского оборота. **Гражданско-правовая ответственность** состоит в возложении на правонарушителя обязанности претерпеть неблагоприятные имущественные последствия в виде безвозмездного умаления его имущественной сферы. Исполнение правонарушителем этой обязанности обеспечивается мерами государственного принуждения.

Гражданско-правовая ответственность имеет компенсационную и предупредительную функции. *Компенсационная функция* заключается в устранении для потерпевшего неблагоприятных последствий правонарушения за счет умаления имущественной сферы нарушителя. *Предупредительная функция* состоит в направленности на исключение в будущем подобных правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В зависимости от оснований возникновения гражданско-правовая ответственность подразделяется на два вида: деликтная (внедоговорная) ответственность, или ответственность за причинение вреда, — эта ответственность возникает непосредственно из правонарушения, при отсутствии на момент его совершения обязательственных отношений между нарушителем и потерпевшим; договорная ответственность, которая наступает при нарушении должником своих обязательств в уже существующем между сторонами относительном правоотношении (например, ненадлежащее исполнение подрядчиком своих обязательств по договору подряда).

Определенную специфику имеет возложение ответственности при множественности правонарушителей (должников): в этих случаях может наступать долевая, солидарная или субсидиарная ответственность.

В соответствии со ст. 321 ГК РФ при множественности должников *каждый из должников несет ответственность в равной доле с другими* постольку, поскольку из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное. Таким образом, в большинстве случаев имеет место долевая ответственность.

Солидарная ответственность наступает только в случае, если она предусмотрена договором или установлена законом (п. 1 ст. 322 ГК РФ). Следует особо отметить, что ответственность нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, является солидарной, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не установлено иное.

*При солидарной ответственности кредитор вправе привлечь к ответственности любого из ответчиков как в полном объеме, так и в любой ее части.* Солидарная ответственность является более удобной для кредитора, так как предоставляет больше возможностей по реальному удовлетворению имеющихся у кредитора требований к ответственным лицам, каждое из которых находится под угрозой привлечения к ответственности в полном объеме..

Иная ситуация при так называемой субсидиарной ответственности, когда наряду с основным должником появляется дополнительный (субсидиарный) должник (ст. 399 ГК РФ). В этом случае до предъявления требования к субсидиарному должнику кредитор должен предъявить его к основному должнику, и только если основной должник отказался удовлетворить требование в разумный срок или кредитор не получил от него в разумный срок

ответа на предъявленное требование, оно может быть адресовано субсидиарному должнику. Последний обязан до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к такому лицу предъявлен иск, — привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник имеет право выдвинуть против регрессного требования субсидиарного должника все те требования, которые он имел против кредитора.

## 2. Основания и условия гражданско-правовой ответственности

Ответственность за нарушение обязательств наступает при наличии предусмотренных законом условий (оснований) — юридических фактов, совокупность которых образует состав гражданского правонарушения.

Как правило, этот состав состоит из четырех условий: наличие вреда; противоправность поведения; наличие причинной связи между противоправным поведением должника и возникновением убытков у кредитора; вина должника.

**Убытки** представляют собой стоимостную оценку неблагоприятного воздействия противоправного поведения должника на имущественную сферу кредитора. Под **убытками понимаются** те отрицательные последствия, которые понесет управомоченное лицо для восстановления нарушенного права. В соответствии со ст. 15 ГК РФ убытки могут выражаться в реальном ущербе (расходы, которые кредитор произвел или должен будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества) и упущенной выгоде (неполученных доходах, которые кредитор получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено).

**Противоправность поведения** причинителя вреда означает, что оно противоречит нормам объективного права и субъективным правам других лиц. Противоправность при нарушении договорных обязательств состоит в нарушении общего правила, установленного в ст. 309 ГК РФ, согласно которому обязательства должны исполняться надлежащим образом. Противоправное поведение может выражаться как в неправомерном действии (например, поставка продукции ненадлежащего качества), так и в бездействии. *Бездействие* лишь в том случае становится противоправным, если на лицо возложена юридическая обязанность действовать в соответствующей ситуации. Обязанность действовать может вытекать из условий заключенного договора (например, подрядчик не приступает к исполнению договора подряда). Обязанность действовать может вытекать из служебного положения лица. Так, работник спасательной станции должен принять все необходимые и возможные меры по спасению утопающего. Неисполнение этой обязанности делает его поведение противоправным. Бездействие же отдыхающих на пляже граждан не носит противоправного характера, так как на них лежит лишь моральная обязанность по спасению утопающего. Обязанность совершить определенное действие может вытекать из закона. Так, в соответствии со ст. 227 ГК нашедший потерянную вещь обязан возвратить ее лицу, потерявшему ее, или собственнику вещи.

**Наличие причинной связи между** противоправным поведением должника и убытками кредитора предполагает, что противоправное поведение является главной и непосредственной причиной, с необходимостью влекущей наступление отрицательного результата в виде убытков кредитора.

Под **виной** как условием ответственности понимается *психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его последствиям*. Вина может иметь форму умысла или неосторожности. При *вине в форме умысла* нарушитель осознает противоправный характер своих действий и желает наступления связанных с этими действиями отрицательных последствий или сознательно допускает возможность их наступления. Вина в форме умысла имеет место тогда, когда из поведения лица видно, что оно сознательно направлено на правонарушение. В гражданском праве, имеющем дело с нормальными явлениями в сфере гражданского оборота, вина в форме умысла встречается не так часто, как, например, в уголовном праве, рассчитанном на аномальные явления. Вместе с тем в отдельных случаях и

субъекты гражданского права умышленно нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц. Так, на практике известны случаи, когда поставщик в ответ на примененные к нему покупателем штрафные санкции за задержку в поставке продукции вообще прекращает отгружать продукцию в адрес этого покупателя.

*При вине в форме неосторожности* нарушитель не предвидит возможности наступления отрицательных последствий своего поведения, хотя должен и мог предвидеть это. В подавляющем большинстве случаев при нарушении договорных обязательств имеет место неосторожная форма вины.

Неосторожность, в свою очередь можно квалифицировать на грубую неосторожность и простую. Законодатель не дает определения этим двум формам неосторожности, однако в цивилистической науке сложилось мнение, что при грубой неосторожности в поведении лица отсутствует всякая внимательность и осмотрительность. Простая же неосторожность характеризуется тем, что лицо проявляет некоторую осмотрительность и внимательность, однако недостаточные для того, чтобы избежать правонарушения.

Юридическое лицо не обладает психикой, и его вину следует понимать как совокупное психическое отношение всех или части работников юридического лица к выполнению его обязательств. Основание для такого подхода дает ст. 402 ГК РФ, согласно которой действия работников должника по исполнению его обязательств считаются действиями самого должника и влекут его ответственность за эти действия.

Если иное не установлено законом, должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств третьими лицами, на которых было возложено исполнение (ст. 403 ГК РФ). В этом случае ответственность наступает при наличии вины либо самого должника, либо третьего лица.

В специально предусмотренных законом или договором случаях возможно возложение ответственности при более узком перечне условий. Так, например, ответственность лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, наступает независимо от его вины (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Ответственность владельца источника повышенной опасности также наступает независимо от ответственности. Независимо от вины отвечает и профессиональный хранитель.

Если за нарушение обязательства предусмотрена уплата неустойки, ответственность может наступить и в случае, когда кредитор не понес убытков вследствие нарушения обязательства. В таком случае отпадает вопрос и о наличии причинной связи между нарушением обязательства и убытками. Однако необходимым условием ответственности всегда остается факт нарушения должником своих обязательств.

При отсутствии одного или нескольких условий ответственности, она не может быть возложена. Так, если иное не предусмотрено законом или договором, отсутствие вины должника освобождает его от ответственности за нарушение обязательства. Однако это правило не применяется, если должником является специальный субъект, а именно — лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность и нарушившее обязательства, связанные с ее осуществлением. Такое лицо отвечает и за случайно наступившую невозможность исполнения обязательства, а освобождается от ответственности, только если докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы. Под *непреодолимой силой* понимаются *чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства* (землетрясение, внезапный ураган, наводнение и т.п.).

В п. 3 ст. 401 ГК РФ подчеркивается, что к обстоятельствам непреодолимой силы не относятся нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке необходимых для исполнения обязательства товаров, отсутствие или недостаточность денежных средств у должника и т.п.

По общему правилу, должник не несет ответственности за случай — обстоятельство, возможность наступления которого он не должен был и не мог предвидеть. Гражданское законодательство устанавливает презумпцию вины должника, т.е. он предполагается виновным в ненадлежащем исполнении обязательства до тех пор, пока не докажет обратное. Следует заметить, что в договоре относительно вины как основания ответственности может

быть предусмотрено и иное, однако всякое заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательств ничтожно.

### 3. Формы гражданско-правовой ответственности

*Под формой гражданско-правовой ответственности понимается форма выражения тех имущественных лишений, которые претерпевает правонарушитель.* Гражданское законодательство предусматривает различные формы ответственности. Принято считать, что форма может быть общей, которая *применяется в любом случае к нарушителю, если иное не предусмотрено законом.* Такой формой в гражданском праве является возмещение убытков. Вторая форма ответственности – специальная, которая применяется только в случаях, установленных законом или договором. К специальным формам законодатель относит уплату неустойки (ст. 330 ГК), потери задатка (ст. 381 ГК) и т.д.

Особое значение уделяется возмещению убытков (ст. 15 ГК РФ). По общему правилу размер ответственности должника определяется размером причиненных кредитором убытков, которые, как отмечалось, определяются в соответствии с правилами ст. 15 ГК РФ (**реальный ущерб и упущенная выгода**). Поскольку расчет убытков далеко не всегда прост, в том числе и в связи с возможным изменением цен на товары, работы и услуги, закон (п. 3 ст. 393 ГК РФ) устанавливает, что при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было — в день предъявления иска. Предусматривается также, что суд может, исходя из обстоятельств дела, удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены на день вынесения решения. Такие правила одновременно стимулируют должника к воздержанию от необоснованного отказа от добровольного удовлетворения справедливых требований кредитора под страхом исчисления убытков из более высоких цен.

Особенно сложно исчисление упущенной выгоды, поскольку это убытки, которые реально не понесены, т.е. не реализовались в действительности, они лишь вероятны. По сути дела, упущенная выгода является предположением кредитора о тех доходах, которые он извлек бы, если бы обязательство не было нарушено. Согласно п. 5 ст. 393 ГК РФ при определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления (например, приобретение и установка кредитором соответствующего оборудования для переработки сырья, которое не было поставлено должником).

Специальные правила для определения размера ответственности должника действуют в случае, если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка. Если законом или договором не предусмотрено иное, убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (зачетная неустойка). Однако, как уже отмечалось, законом или договором могут быть предусмотрены случаи, когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков (исключительная неустойка); когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки (штрафная неустойка); когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (альтернативная неустойка). Для взыскания неустойки не требуется доказывания наличия убытков.

Однако если кредитор не понес убытков в результате ненадлежащего исполнения должником обязательства, суд вправе уменьшить неустойку на основании ст. 333 ГК РФ. Бремя доказывания соответствующего факта возлагается на должника. Суд на основании ходатайства должника или по своей инициативе вправе истребовать у кредитора документы, подтверждающие понесенные им убытки.

Особые правила, касающиеся размера ответственности за неисполнение денежного обязательства, установлены в ст. 395 ГК РФ. При этом под неисполнением денежного обязательства понимается неправомерное удержание денежных средств, уклонение от их возврата, иная просрочка в их уплате, неосновательное получение или сбережение за счет

другого лица. Все эти действия квалифицируются как неправомерное пользование чужими денежными средствами.

За пользование чужими денежными средствами взимаются проценты на сумму этих средств, размер процентов определяется существующей в месте жительства или месте нахождения кредитора учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. При взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором. К соотношению процентов за пользование чужими денежными средствами и причиненных в связи с этим убытков применяется принцип зачетной неустойки: если убытки, причиненные кредитору неправомерным пользованием его денежными средствами, превышают сумму причитающихся ему за это процентов, кредитор вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей эту сумму. Проценты за пользование чужими средствами взимаются по день уплаты суммы этих средств кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен для начисления процентов более короткий срок.

С ответственностью за нарушение обязательств тесно связан вопрос об исполнении обязательства в натуре. Обязанность должника возместить убытки возникает как в случае ненадлежащего исполнения обязательства, так и в случае его неисполнения. Однако обязанность исполнения обязательства в натуре сохраняется у должника, несмотря на уплату им неустойки и возмещение убытков, только в случае ненадлежащего исполнения им обязательства. Если же обязательство было вообще не исполнено должником и он полностью возместил связанные с этим убытки, а также надлежащим образом уплатил неустойку, должник освобождается от исполнения обязательства в натуре. Иные последствия могут быть предусмотрены законом или договором (п. 2 ст. 396 ГК РФ). Такой подход отражает условия рыночной экономики, где денежные средства являются универсальным эквивалентом товаров, работ и услуг, предоставляемых в условиях свободной конкуренции их производителями.

От исполнения обязательства в натуре должник освобождается также в случаях отказа кредитора от принятия исполнения, которое вследствие просрочки утратило для него интерес, а также уплаты неустойки, установленной в качестве отступного (п. 3 ст. 396 ГК РФ).

На защиту имущественных интересов участников гражданского оборота направлены специальные правила ст. 397 ГК РФ об ответственности должника при невыполнении им положительных действий (изготовление и передача вещи кредитору в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление, передача вещи кредитору в пользование, выполнение для кредитора определенной работы или оказание ему услуги). В этих случаях кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или существа обязательства, и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков.

По отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков, т.е. может быть предусмотрена ограниченная ответственность. Ограниченная ответственность имеет место, например, при установлении исключительной неустойки, ограничении ответственности предприятий связи обязанностью возместить только реальный ущерб и в ряде других случаев.

Ограничение размера ответственности может быть предусмотрено и договором. Однако свобода соглашения об этом ограничена п. 2 ст. 400 ГК РФ: соглашение об ограничении размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, ничтожно, если размер ответственности для данного вида обязательств или за данное нарушение определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Одной из форм ответственности является и компенсация морального вреда. Так, в отношениях, регулируемых законодательством о защите прав потребителей, потребитель-



кредитор в случае нарушения его прав приобретает право требовать от предпринимателя-должника компенсации причиненного этим морального вреда (физических и нравственных страданий).

Размер **компенсации морального вреда** определяется судом в соответствии с критериями, установленными в ст. 151,1101 ГК РФ. При этом во внимание принимаются характер причиненных потерпевшему страданий, степень вины причинителя вреда, индивидуальные особенности потерпевшего и иные заслуживающие внимания обстоятельства, а также учитываются требования разумности и справедливости. Компенсация морального вреда взыскивается независимо от подлежащей уплате неустойки и возмещения убытков.

## Тема 10. Сделки

### План:

#### 37. Понятие и виды сделок

#### 38. Условия действительности сделок

#### 39. Недействительность сделок

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- основные признаки сделки;
- виды сделок;
- формы сделок и условия их действительности;
- условия, при которых сделка становится недействительной;
- последствия недействительности сделок

### 1. Понятие и виды сделок

Сделки являются наиболее распространенным основанием возникновения гражданских правоотношений, поэтому они занимают особое место в системе юридических фактов гражданского права.

Действующее гражданское законодательство содержит определение сделки: сделками признаются действия граждан и организаций, направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Существуют следующие признаки сделки:

- 1) сделка - это правомерное юридическое действие;
- 2) сделка - это волевой акт, в котором проявляется воля лица, совершающего действие;
- 3) сделка характеризуется особой направленностью на возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей.

Сделки - акты осознанных, целенаправленных, волевых действий физических и юридических лиц, совершая которые они стремятся к достижению определенных правовых последствий.

Сделкой может считаться только правомерное действие, совершенное в соответствии с требованиями закона. Правомерность сделки означает, что она обладает качествами юридического факта, порождающего те правовые последствия, наступления которых желают лица, вступающие в сделку, и которые определены законом для данной сделки. Поэтому

сделки, совершенная в соответствии с требованиями закона, действительна, т.е. признается реально существующим юридическим фактом, породившим желаемый субъектами сделки правовой результат.

Сущность сделки составляют воля и волеизъявление сторон. Воля - детерминированное и мотивированное желание лица достичь поставленной цели. Воля есть процесс психического регулирования поведения субъектов. Волеизъявление - выражение воли лица вовне, благодаря которому она становится доступной восприятию других лиц. Волеизъявление - важнейший элемент сделки, с которым, как правило, связываются юридические последствия. Именно волеизъявление как внешне выраженная (объективированная) воля может быть подвергнуто правовой оценке. Воля субъекта должна быть выражена (объективирована) каким-либо образом, чтобы быть ясной для окружающих. Способы выражения, закрепления или засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку, называются формами сделок

Цель, преследуемая субъектами, совершающими сделку, всегда носит правовой характер - приобретение права собственности, права пользования определенной вещью и т.д. В силу этого не являются сделками морально-бытовые соглашения, не преследующие правовой цели, - соглашения о свидании, совершении прогулки и т.д. Типичная для данного вида сделок правовая цель, ради которой она совершается, называется основанием сделки (*causa*). Основание сделки должно быть законным и осуществимым.

Наличие у всех сделок общих признаков не исключает их подразделения на виды:

Все сделки классифицируются по различным основаниям.

В зависимости от числа сторон, участвующих в сделке сделки могут быть *односторонними* и *двух- или многосторонними (договоры)*, т.е. в данном случае классификация сделок проводится по числу сторон, участвующих в совершении сделок. В тех случаях, когда для совершения сделки достаточно волеизъявления одной стороны, сделка называется *односторонней* (например, завещание). Большинство сделок требует наличия волеизъявления двух сторон. Такие сделки называются *двусторонними*. *Двусторонние сделки - это договоры*, а заключение договора требует от сторон детального согласования всех его условий (например, договор подряда).

Многосторонняя сделка относится к разряду договоров. К многосторонним относятся такие сделки, в которых соглашение достигается тремя и более сторонами. Для такой сделки характерно то, что действия сторон направлены на достижение общих, одних и тех же целей. Примером многосторонней сделки является договор простого товарищества.

В зависимости от наличия встречного предоставления сделки подразделяются на *возмездные* и *безвозмездные*. По возмездным сделкам предоставлению с одной стороны должно соответствовать встречное предоставление с другой стороны. Решающее значение по данным сделкам имеет встречность, а не эквивалентность. Каждая из сторон обязана совершить в пользу другой стороны определенные действия. Если одна сторона передает имущество, то другая должна передавать либо другое имущество, либо деньги, либо совершить какие-либо другие действия.

При безвозмездных сделках предоставлению одной стороны нет встречного удовлетворения, предоставления. В таких сделках обязанность совершить имущественное предоставление лежит на одной стороне без встречного удовлетворения. Это имеет место по договору дарения, когда вещь передается в собственность другой стороне, по договору о безвозмездном пользовании имуществом, по договору хранения, по договору поручения. В последних двух случаях законом либо договором может быть предусмотрено встречное предоставление.

В зависимости от момента, к которому приурочивается возникновение сделок, они разграничиваются на *консенсуальные* и *реальные*. В тех случаях, когда для совершения сделок достаточно волеизъявления, они называются консенсуальными. По достижении между сторонами согласия по всем существенным условиям сделка считается заключенной, и у ее сторон возникают соответствующие права и обязанности. Примером может служить купля-продажа вещи. Сделка, направленная на возникновение обязательства купли-продажи, считается совершенной в тот момент, когда стороны достигнут соглашения по всем существенным пунктам: предмету сделки, цене, сроку уплаты денег и передачи вещи.

Если же для совершения сделки кроме волеизъявления требуется еще и передача вещи, то такая сделка называется реальной. Только после передачи вещи сделка считается совершенной и возникают права и обязанности у сторон. Примером может служить договор займа. Договор займа считается заключенным в момент передачи денег или вещи.

В зависимости от основания сделки они делятся на *каузальные и абстрактные*. Основанием сделки признается та правовая цель, для достижения которой сделка совершается. Любая сделка имеет свое правовое основание - правовую цель, к достижению которой стремятся стороны, заключившие сделку. Всякая сделка имеет основание, не может быть сделок без основания, т.е. бесцельных сделок. Деление сделок на каузальные и абстрактные не означает, что первые из них имеют основание, а вторые его не имеют. Сущность этого деления заключается в том, что для одних сделок основание является существенным элементом и самую действительность сделки можно оспаривать в зависимости от наличия основания. Одно лицо обязалось уплатить другому определенную сумму денег, а в ответ на требование кредитора заявляет, что платить не за что. Сделки, в которых прямо выражено основание, называются *каузальными*.

По таким сделкам может быть предусмотрена передача имущества одной стороной другой стороне. Однако в основании сделки должно быть указано, с какой целью передается имущество. Имущество может быть передано, например, по договору купли-продажи с целью передачи его в собственность другого лица с условием получения встречного удовлетворения - уплаты покупной цены за передаваемое имущество. По договору бытового проката имущество передается во временное пользование на условии выплаты наемной платы. По договору дарения имущество передается безвозмездно в собственность одаряемого и т.д. Основание, таким образом, находит свое выражение в волеизъявлении и служит составным элементом сделки.

Другие сделки в отличие от каузальных сделок не имеют ярко выраженного основания и его наличие для них несущественно. Такие сделки отвлекаются, абстрагируются от основания, поэтому и называются абстрактными. Пример абстрактной сделки - вексель, вид ценной бумаги, денежное обязательство, безусловный и беспорный долговой документ.

*Выделяют также фидуциарные сделки* - эти сделки основаны на доверии, например, поручение.

В зависимости от наличия срока различают срочные и условные сделки. В сделке могут быть указаны сроки. Срок - это определенный момент или период времени, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, прав и обязанностей.

Срок, установленный сделкой, определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями и часами. Таким образом, правоотношения, возникающие из сделок, действуют в течение определенного срока. Но правоотношения могут действовать и неопределенный срок. Такие правоотношения прекращаются по требованию управомоченной стороны. В обоих указанных случаях сделки являются срочными.

Существуют *отлагательный и отменительный* сроки. С наступлением отлагательного срока возникают правовые последствия, предусмотренные сделкой. И наоборот, наступление отменительного срока прекращает возникшие из сделки правовые последствия. В отдельных случаях имеет место сочетание отлагательного и отменительного сроков.

В ряде случаев наступление или прекращение предусмотренных сделкой правовых последствий приурочивается к какому-то обстоятельству в будущем, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. В таких случаях сделка считается *совершенной под условием*. Такие сделки называются *условными*, так как данные обстоятельства называются условиями и они включаются в содержание сделок.

Под *условиями* следует понимать различные события, обстоятельства, такие как погода, длительное отсутствие в постоянном месте жительства, получение того или иного имущества блага (например, квартиры), выезд в заграничную командировку и т.д.

К условию предъявляются определенные требования. Поскольку совершение сделки предшествует наступлению условия, то его наступление предполагается в будущем. Если

событие уже имело место или оно вообще не может наступить, то условная сделка не состоится. Если событие должно наступить неизбежно, то сделка будет срочной, а не условной. Условие должно быть правомерным, в противном случае оно не будет иметь юридической силы, юридического значения.

*Условия подразделяются на отлагательные и отменительные.* Сделка признается совершенной *под отлагательным условием*, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Если отлагательное условие наступит, то по сделке возникнут определенные права и обязанности.

Сделка под отлагательным условием порождает права и обязанности сторон лишь с момента его наступления, а сделка с отменительным условием порождает права и обязанности сразу же после ее заключения, и лишь с наступлением условия ранее возникшие права и обязанности прекращаются на будущее время. Однако правовые последствия, возникшие до наступления условия, сохраняют силу (ст. 157 ГК РФ).

Законодательство обязывает стороны добросовестно относиться к исполнению сделки, не препятствовать и не содействовать наступлению условия сделки, если это выгодно или не выгодно одной из сторон. Так, если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим. Если же наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим.

## **2. Условия действительности сделок**

Условия действительности сделки вытекают из ее определения как правомерного юридического действия субъектов гражданского права, направленного на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сделка представляет собой единство четырех элементов: субъектов — лиц, участвующих в сделке, субъективной стороны — единства воли и волеизъявления, формы и содержания. Поэтому можно сделать вывод, что для действительности сделок необходимо наличие четырех условий:

Сделка действительна при одновременном наличии следующих условий:

1. способность физических и юридических лиц, совершающих ее, к участию в сделке;
2. соответствие воли и волеизъявления;
3. соблюдение формы сделки;
4. законность содержания.

### **Способность физических и юридических лиц, совершающих ее, к участию в сделке**

Поскольку сделка - волевое действие, совершать ее могут только дееспособные граждане. Лица, обладающие частичной или ограниченной дееспособностью, вправе самостоятельно совершать только те сделки, которые разрешены законом. Юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут совершать любые сделки, не запрещенные законом. Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут совершать любые сделки, не запрещенные законом, за исключением противоречащих установленным законом целям их деятельности. Отдельные виды сделок могут совершаться юридическими лицами при наличии специального разрешения (лицензии).

Волю юридического лица при совершении сделки выражает его орган. При этом по общему правилу правовые последствия возникают у юридического лица, если орган действовал в пределах полномочий, предоставленных ему в соответствии с законом, иными правовыми актами. Отдельные изъятия из этого правила предусмотрены законом, например в нормах ст. 173, 174 ГК РФ.

### **Соответствие воли и волеизъявления.**

Воля и волеизъявление имеют значение для действительности сделки в их единстве. Для действительности сделки безразлично и то, как формировалась воля лица. Необходимым условием является отсутствие каких-либо факторов, которые могли бы исказить представления лица о существовании сделки или ее отдельных элементах (заблуждение, обман и т.п.) либо создать видимость внутренней воли при ее отсутствии (угроза, насилие и т.п.). Волеизъявление должно правильно отражать внутреннюю волю и довести ее до сведения участников сделки. Законом установлено, что доведение внутренней воли до остальных участников сделки должно совершаться только способами, предусмотренными законом, т.е. в определенной законом форме.

Существуют следующие способы выражения воли:

1) прямое волеизъявление, совершаемое в устной или письменной форме, например заключение договора, сообщение о согласии возместить ущерб, обмен письмами и т.п.;

2) косвенное волеизъявление имеет место в случае, когда от лица, намеревающегося совершить сделку, исходят такие действия, из содержания которых явствует его намерение совершить сделку. Такие действия называются *конклюдентными* (от лат. *concludere* — заключать, делать вывод). Оплата проезда в метро, помещение товара на прилавке сами по себе уже означают намерение лица заключить сделку. В соответствии с п. 2 ст. 158 ГК конклюдентными действиями могут совершаться лишь сделки, которые в соответствии с законом могут быть совершены устно;

3) изъявление воли может иметь место и посредством молчания. Однако такое выражение волеизъявления допускается только в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон. Так, стороны могут договориться о том, что молчание одного из участников договора на предложение другого участника об изменении условий договора означает его согласие со сделанным предложением. Законом также могут быть предусмотрены случаи, когда молчание признается выражением воли совершить сделку.

Несоответствие между действительными желаниями, намерениями лица и их выражением внешне служит основанием признания сделки недействительной. При этом следует учитывать, что до обнаружения судом указанного несоответствия действует презумпция совпадения воли и волеизъявления.

### **Соблюдение формы сделки**

Воля лиц в сделках должна быть закреплена определенными способами. Эти способы называются формами сделок. По форме сделки могут быть письменными и устными. Письменная форма может быть простой или нотариально удостоверенной. Сделка, для которой законом не установлена определенная форма, считается совершенной также, если из поведения лица явствует его воля совершить сделку. Устная форма сделки является наиболее простой. Закон определяет перечень сделок, которые могут совершаться в устной форме:

- это сделки, для которой законом не установлена письменная форма сделки;
- сделка, которая совершается в момент ее исполнения;
- сделка, которая совершается во исполнение письменной сделки.

Письменная форма позволяет наиболее адекватно, документально закрепить волю субъектов сделки и тем самым обеспечить доказательства действительной направленности их намерений. По соглашению субъектов можно облечь в письменную форму любую сделку, хотя по закону такая форма и не обязательна для нее.

Простая письменная форма для сделок предписывается законодателем двумя способами.

Первый способ реализуется установлением правила о том, что должны совершаться в простой письменной форме, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

- а) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- б) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

Из этого правила делается исключение для сделок, которые могут совершаться устно независимо от субъектного состава и суммы сделки (ст. 159 ГК).

Второй способ реализуется установлением прямых предписаний закона о необходимости простой письменной формы для той или иной сделки независимо от ее субъектного состава и суммы сделки. Например, непосредственно в силу закона для таких сделок, как договоры о коммерческом представительстве, залоге, поручительстве, задатке, купле-продаже недвижимости, о банковском кредите и т.п., во всех случаях обязательна простая письменная форма.

Нотариальная форма сделки может иметь место, если это предусмотрено законом либо соглашением сторон. В законодательстве предписания о необходимости совершения сделки в нотариальной форме встречаются нечасто и, как правило, относятся к сделкам, касающимся наиболее значимого имущества.

Многие сделки, даже будучи совершенными в надлежащей форме, сами по себе не порождают гражданские права и обязанности. Данные юридические последствия могут появиться только при соединении сделки с такими юридическими фактами, как государственная регистрация сделки или государственная регистрация прав на имущество. Поэтому в гражданском праве имеют место правила о том, что:

а) сделка, подлежащая государственной регистрации, порождает права и обязанности с момента ее государственной регистрации (см. ст. 164 ГК);

б) права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав на него (см. п. 2 ст. 8 ГК).

Если закон связывает действительность сделки с необходимостью ее государственной регистрации, то сама по себе сделка, даже будучи совершенной в надлежащей форме, никаких гражданско-правовых последствий не порождает.

### **Законность содержания**

Законность содержания сделки означает ее соответствие требованиям законодательства. Содержание сделки должно соответствовать требованиям ГК РФ, принятых в соответствии с ним федеральных законов, указам Президента РФ и других правовых актов, принятых в установленном порядке. В случаях коллизии между нормами, содержащимися в вышеперечисленных правовых актах, законность содержания сделок должна определяться с учетом иерархической подчиненности правовых актов, установленной ст. 3 ГК. Законность содержания сделки предполагает ее соответствие не только нормам гражданского права, но и его принципам.

При решении вопроса о законности содержания сделки следует иметь в виду, что новейшее гражданское законодательство РФ допускает аналогию закона и аналогию права (ст. 6 ГК). Юридические действия, признаваемые сделками по аналогии закона, порождают гражданско-правовые последствия потому, что их содержание не противоречит существу гражданского законодательства, регулирующего сходные отношения. Юридические действия, признаваемые сделками по аналогии права, подлежат правовой защите потому, что их содержание соответствует общим началам и смыслу гражданского законодательства, требованиям добросовестности, разумности и справедливости. Иначе говоря, содержание сделок, признаваемых таковыми по аналогии закона или аналогии права, является тоже законным, так как санкционировано общими нормами гражданского законодательства.

### **3. Недействительность сделок**

Действительность сделки зависит от действительности образующих ее элементов. Поэтому недействительные сделки могут быть сгруппированы в зависимости от того, какой из элементов сделки оказался дефектным. Так, можно подразделить недействительные сделки на

сделки с пороками субъектного состава, сделки с пороками воли, сделки с пороками формы и сделки с пороками содержания.

**Сделки с пороками в субъекте** следует подразделить на две группы. Первая связана с недееспособностью граждан, а вторая — со специальной правоспособностью юридических лиц либо статусом их органов.

Недействительность сделок, участниками которых являются *граждане*, основывается на тех же критериях, что и общие правила о возникновении дееспособности, а именно на таких критериях, как возраст и психическое отношение к совершаемым действиям.

По этим критериям законом сформулированы следующие составы недействительных сделок:

- а) сделки, совершаемые гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК),
- б) сделки, совершаемые гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК),
- в) сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК),
- г) сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте старше 14 лет (ст. 175 ГК).

Сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным, а также малолетним, т.е. не достигшим 14-летнего возраста, являются недействительными с момента их заключения, однако закон предусматривает возможность признания за этими сделками юридической силы, если сделка совершена к выгоде малолетнего или недееспособного гражданина.

Обратная ситуация со сделками, совершенными несовершеннолетними старше 14 лет и гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Поскольку у этих лиц имеется хоть частичная дееспособность, то недействительными могут быть признаны только сделки, требующие в соответствии с законом согласия родителей, усыновителей или попечителей на их совершение. Отсутствие согласия попечителя или родителей на совершение сделки еще не делает сделку недействительной. Согласие может быть дано и после совершения сделки, если это оправданно.

Законом предусмотрено два состава недействительных сделок *юридических лиц*: сделки, выходящие за пределы специальной правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК), и сделки, совершенные органами юридического лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК). Объединяет оба этих состава то, что их недействительность жестко связана с установлением факта, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о незаконности ее совершения.

**Сделки с пороками воли** можно подразделить:

- а) на сделки, совершенные без внутренней воли на совершение сделки;
- б) сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно.

Без внутренней воли совершаются сделка под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК), а также гражданином, неспособным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК). Такие сделки признаются недействительными вследствие того, что воля самого лица на совершение сделки отсутствует, имеющее же место волеизъявление отражает не волю участника сделки, а волю какого-либо иного лица, оказывающего воздействие на участника сделки.

*Насилие* — физическое воздействие (избиение, истязание) на участника сделки со стороны его контрагента или выгодоприобретателя по заключаемой сделке.

Необязательно, чтобы контрагент сам оказывал это воздействие; необходимо, чтобы он знал об этом и использовал это обстоятельство в своих интересах.

*Угроза* при признании сделок недействительными встречается более часто, чем насилие. Она представляет собой психическое воздействие на участника сделки, что также приводит к волеизъявлению при отсутствии внутренней воли.

*Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной* также относится к сделкам, имеющим лишь волеизъявление при отсутствии внутренней воли. В сделках, совершаемых через представителя, последний не выражает собственную волю, его

задача состоит в том, чтобы донести до контрагента волю представляемого. Вследствие злонамеренного соглашения воля представляемого не доводится и подменяется волей представителя, что и служит основанием недействительности этих сделок.

Злонамеренность соглашения предполагает умышленные действия представителя и контрагента, т.е. их сговор за счет представляемого.

Сделки, совершаемые гражданами, неспособными понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими, отличаются от сделок недееспособных граждан тем, что совершаются дееспособными лицами, однако вследствие заболевания, опьянения либо иного состояния психики эти лица не могут понимать, какую сделку они совершают.

К сделкам, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно, относятся сделки, совершенные под влиянием обмана, заблуждения, кабальные сделки. Они характеризуются наличием внешне выраженной, казалось бы, безупречной внутренней воли, однако сформировавшейся под воздействием обстоятельств, искажающих истинную волю лица.

*Обман* — намеренное (умышленное) введение в заблуждение стороны в сделке другой стороной либо лицом, в интересах которого совершается сделка.

*Заблуждение* также способствует искаженному формированию воли участника сделки, однако в отличие от обмана заблуждение не является результатом умышленных, целенаправленных действий другого участника сделки.

*Кабальные сделки*, совершаемые вследствие стечения тяжелых обстоятельств, имеют порок воли, поскольку их формирование протекает под воздействием таких обстоятельств, при которых практически исключается нормальное формирование воли, что побуждает заключать сделку на крайне невыгодных для себя условиях.

**Сделки с пороками формы.** Недействительность сделок вследствие порока формы сделки зависит от того, какая форма законом или соглашением сторон для совершения той или иной сделки установлена. Закон связывает недействительность только с письменной формой сделки.

Несоблюдение простой письменной формы по общему правилу не влечет недействительности, но закон запрещает сторонам ссылаться в суде на свидетельство показания.

Несоблюдение простой письменной формы сделки может повлечь недействительность только в случаях, специально указанных в законе.

Несоблюдение же требуемой законом нотариальной формы, а также государственной регистрации сделки всегда влечет ее недействительность.

**Сделки с пороками содержания** признаются недействительными вследствие расхождения условий сделки с требованиями закона и иных правовых актов. К ним относятся:

*Сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности*, представляют собой квалифицированный состав недействительной сделки, не соответствующей требованиям закона. Иными словами, к составу недействительной сделки с пороком содержания добавляется квалифицирующий субъективный момент — цель.

*Мнимые и притворные сделки* — сделки с отсутствием основания, т.е. того типового юридического результата, который должен был бы иметь место в действительной сделке.

*Мнимая сделка* совершается лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Подобные сделки, как правило, совершаются с целью создать видимость правовых последствий, не желая их наступления в действительности. Например, пытаясь избежать конфискации имущества, гражданин оформляет договор дарения на имя своего родственника.

*Притворная сделка* - эта сделка, в которой стороны стремятся достигнуть отнюдь не того правового результата, который должен возникнуть из совершаемой сделки. В этой ситуации имеется две сделки: одна притворная, а другая та, которую стороны действительно имели в виду. Таким образом, притворная сделка как бы прикрывает своей формой истинную сделку.



Недействительные сделки различаются в зависимости от того, требуется ли для ее признания недействительной решение суда либо сделка является недействительной независимо от такого решения.

Первые сделки именуются *оспоримыми*, вторые — *ничтожными* (ст. 166 ГК). В то же время ГК не исключает возможность предъявления исков о признании недействительной также и ничтожной сделки. К какой из групп отнести ту или иную недействительную сделку — определяется законом. Так, ГК (ст. 168) установил, что все сделки, по общему правилу, являются ничтожными, а оспоримыми только в случаях, прямо предусмотренных законом.

К числу оспоримых сделок законом отнесены сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК); сделки, совершенные представителем или органом юридического лица с превышением полномочий (ст. 174 ГК); сделки несовершеннолетних старше 14 лет и граждан, ограниченных в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, совершенные без согласия родителей или попечителей этих лиц (ст. 175, 176 ГК); сделки граждан, не способных понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими (ст. 177 ГК); а также все сделки с пороками воли и волеизъявления, т.е. совершенные под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 178, 179 ГК).

Все остальные недействительные сделки законом объявлены ничтожными. В частности, ничтожны мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК); сделки недееспособных граждан (ст. 171, 172 ГК); сделки, не соответствующие требованиям закона (ст. 168 ГК); совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК); сделки, заключенные без соблюдения требуемой законом нотариальной формы или государственной регистрации (ст. 165 ГК). В случае когда закон не указывает конкретно, является ли данная сделка ничтожной или оспоримой, а говорится лишь о недействительности сделки, следует обратить внимание на то, имеется ли указание закона на признание сделки недействительной судом. При отсутствии такого указания сделка является ничтожной.

Независимо от того, является сделка ничтожной или оспоримой, и те и другие становятся предметом судебного разбирательства для решения вопроса не только об объявлении недействительной оспоримой сделки, но и о применении последствий недействительности ничтожной сделки в случае ее исполнения. Кроме того, в ряде случаев закон предусматривает возможность реанимации ничтожной сделки. Так, сделки, совершенные гражданином, признанным судом недееспособным, а также несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (п. 2 ст. 171 и п. 2 ст. 172 ГК), и сделки, не обремененные в требуемую законом нотариальную форму или не прошедшие государственной регистрации (пп. 2, 3 ст. 165 ГК), могут быть признаны судом действительными.

Обращение в суд с требованием о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий недействительности сделки (как оспоримой, так и ничтожной) может быть осуществлено в пределах срока исковой давности. Оспоримая сделка может быть признана судом недействительной в течение одного года со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, являющихся основанием недействительности сделки.

Это общий порядок начала течения срока исковой давности. Для сделок, совершенных под влиянием насилия или угрозы, закон устанавливает специальный порядок исчисления срока исковой давности, ее течение начинается со дня, когда прекратилось действие насилия или угрозы (п. 2 ст. 181 ГК).

Поскольку ничтожная сделка недействительна и без признания этого факта судом, то закон устанавливает только срок исковой давности для предъявления требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки. Этот срок равен общему сроку исковой давности — три года.

Признание сделок недействительными связано с устранением тех имущественных последствий, которые возникли в результате их исполнения. Общим правилом является возврат сторон в то имущественное положение, которое имело место до исполнения недействительной сделки. Такое действие называется в гражданском праве *реституцией*.

Когда каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по недействительной сделке такой возврат сторон в первоначальное положение называется *двусторонней реституцией*. Если исполненное возвратить в натуре невозможно, как, например, в случае пользования вещью, выполнения работ, оказания услуг либо гибели или утраты вещи, то сторона обязана возместить стоимость утраченной вещи, работ, услуг или наемной платы, т.е. заменить исполнение в натуре денежной компенсацией (ст. 167).

В отдельных случаях закон предусматривает санкцию за совершение недействительной сделки в виде *взыскания полученного в доход государства*. Эта санкция касается только виновной стороны, умышленно совершающей недействительную сделку, потерпевшей же стороне возвращается все полученное виновной стороной либо присуждается компенсация при невозможности возврата в натуре. Такая реституция называется *односторонней*. Такая санкция предусмотрена в отношении виновной стороны за совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (п. 2 ст. 179 ГК).

Если виновны в совершении противоправной сделки с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, обе стороны, то в доход Российской Федерации взыскивается все полученное сторонами либо причитающееся к исполнению. Если виновно действовала только одна сторона, то виновная обязана возместить другой стороне все полученное по сделке, а причитающееся виновной стороне взыскивается в доход государства (ст. 169 ГК).

Наряду с общими последствиями недействительности сделок применяются и специальные в виде возложения обязанности возместить ущерб, понесенный одной из сторон вследствие заключения и исполнения недействительной сделки. Эта санкция может рассматриваться в качестве меры гражданско-правовой ответственности.

## **Тема 11. Представительство и доверенность**

**План:**

### **40. Понятие и виды представительства**

### **41. Понятие доверенности**

### **42. Представительство без полномочий и его последствия**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *виды представительства;*
- *признаки и субъектов представительства*
- *виды доверенностей и требования, к ним предъявляемые*

### **1. Понятие и виды представительства**

Дееспособный субъект гражданского права, как правило, самостоятельно осуществляет право и исполняет обязанности. Однако нередки случаи, когда при реализации своей правоспособности или осуществлении своих субъективных прав и обязанностей, в силу тех или иных обстоятельств он лишен способности или возможности совершать те или иные юридические действия.

Эти обстоятельства могут быть правовыми и фактическими.

Правовыми обстоятельствами считаются те, которые в силу закона не позволяют субъектам права принять личное участие в том или ином гражданско-правовом отношении (недееспособным лицам, несовершеннолетним).

Фактические обстоятельства не указаны в законе, но препятствуют субъекту своими действиями приобретать права и осуществлять обязанности (командировка, занятость, болезнь и т.п.).

Не всегда такая возможность есть и у юридических лиц. Деятельность юридического лица по заключению договоров может быть выражена только действиями его органа. Но руководитель предприятия не в состоянии лично оформлять все договоры, в которые вступает возглавляемое им юридическое лицо. Одним из правовых методов оказания помощи в таких ситуациях является институт представительства.

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

Сущность представительства состоит в деятельности представителя по реализации полномочия в интересах и от имени представляемого. Предпосылкой представительства является относительное правоотношение между представителем и представляемым, в рамках которого возникает и формируется полномочие. Полномочие как возможность представителя совершать сделки от имени и в интересах представляемого - особое субъективное право, которое реализуется представителем в отношениях с третьими лицами.

*Субъектный состав* представительства охватывает три категории лиц: представляемый, представитель, третье лицо.

Представляемый - это лицо, нуждающееся в оказании ему помощи в приобретении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей путем совершения юридических действий.

Представитель - это лицо, юридическими действиями которого приобретаются, изменяются или прекращаются права и обязанности для представляемого по отношению к третьим лицам.

Третье лицо - гражданин или организация, с которым вследствие действий представителя возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности у представляемого.

Представляемым может быть любой субъект гражданского права безотносительно к тому, является ли он дееспособным или нет. Он должен быть правоспособным. Как третье лицо может выступать любой субъект гражданского права, обладающий право- и дееспособностью в необходимом для совершения сделки объеме.

В качестве представителей могут выступать далеко не все субъекты гражданского права.

Юридические лица могут быть представителями гражданина или другого юридического лица только в случаях, прямо предусмотренных уставом или положением, или если такие действия соответствуют их уставной деятельности.

Граждане вправе осуществлять функции представителя, как правило, по достижении совершеннолетия (полностью дееспособные).

В сделках и иных юридических действиях представитель выступает от имени представляемого и в его интересах. Характер действий представителя определяется волей представляемого либо законом (если представляемый недееспособен). Наличием собственного волевого момента представитель отличается от других лиц, которые могут содействовать совершению сделки, но не участвовать в ней.

Представитель всегда действует от имени представляемого, он не является стороной в сделке, совершаемой для представляемого, своими действиями создает права и обязанности не для себя, а для представляемого.

Участие третьих лиц в отношениях представительства обуславливает существование внутренней связи (между представляемым и представителем) и внешней связи - с участием

третьих лиц. Заключение сделок и совершение других юридических действий представителем осуществляются в пределах внешней правовой связи в силу полномочий, обусловленных внутренним отношением. Ни представитель, ни третье лицо обязанностей друг перед другом не несут, воля представителя ограничена волей представляемого. Представитель не выступает стороной во внешнем правоотношении, однако оно формируется, изменяется, прекращается в результате его деятельности.

Полномочие представителя - это круг юридических действий, которые вправе совершать представитель от имени представляемого.

Представитель действует строго в рамках предоставленных ему полномочий. Сделка, совершенная представителем с превышением своих полномочий, создает права и обязанности для него самого, а не для представляемого, если последний впоследствии прямо не одобрит указанную сделку;

Представитель действует от имени представляемого осмысленно и разумно.

Нельзя осуществлять через представителя:

- права строго личного характера (вступление в брак и пр.);
- иные сделки, прямо указанные в законе (например, составление завещания).

Представитель не может:

- совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично;
- представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства).

Возникновение у представителя необходимого полномочия закон связывает прежде всего с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами, специально указанными в законе. Согласно ст. 182 ГК полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе. Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических фактов.

Соответственно, различаются и сами виды представительства:

- а) представительство, основанное на законе;
- б) представительство, основанное на административном акте
- в) представительство, основанное на договоре

***Представительство, основанное на законе.*** В ряде случаев представительские отношения возникают по прямому указанию закона, в силу чего данный вид представительства часто именуется *представительством законным*. Так, законными представителями малолетних детей являются их родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Аналогичную роль играют усыновление, установление опеки и ряд других юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение представительства. Особенностями данного вида представительства является то, во-первых, что оно возникает независимо от волеизъявления представляемого и, во-вторых, что полномочия представителя непосредственно определены законом.

### ***Представительство, основанное на административном акте***

Акты уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления, предписывающие субъектам действовать в качестве представителя других лиц, весьма разнообразны. Так, например, представители государства в органах управления акционерных обществ, акции которых закреплены в государственной собственности, являются государственными служащими и назначаются на основании решения Президента РФ, Правительства РФ, соответствующих федеральных органов либо Российского фонда федерального имущества.

Есть такое представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего оно имеет место тогда, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на

должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций, например представительством в суде, составлением юридических актов, заключением сделок и т.д. Полномочия представителя в этом случае определяются изданным административным актом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир, приемщик заказов и т. п.). К данному виду представительства следует отнести и такое представительство, которое основано на членстве в кооперативной или общественной организации.

### ***Представительство, основанное на договоре***

Договорами, порождающими отношения представительства, являются договоры поручения (гл. 49 ГК РФ) и агентирования (гл. 52 ГК), по которым одна сторона (поверенный в договоре поручения или агент в договоре агентирования) обязуется совершать от имени и за счет другой стороны (доверителя в договоре поручения или принципала в договоре агентирования) определенные юридические действия. Односторонней сделкой, порождающей полномочия представителя, является выдача ему представляемым доверенности. Представительство, возникающее на основании договорного соглашения между представляемым и представителем, наряду с представительством, возникающим на основе выдачи представителем доверенности представляемому, принято называть добровольным представительством.

Разновидностью добровольного является коммерческое представительство. Оно осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний - также и доверенности. Коммерческому представительству присущ особый субъектный состав. Представляемыми по нему могут быть только предприниматели. Коммерческим представителем может быть лицо, являющееся предпринимателем, осуществляющее представительство в виде промысла. Для коммерческого представителя сделано исключение из общего правила о том, что представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (п. 3 ст. 182 ГК). Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом. Следует особо подчеркнуть, что коммерческий представитель может представлять разные стороны в сделке, но не имеет права совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично.

## **2. Понятие доверенности**

Доверенность - это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Доверенность - это способ оформления отношений представительства.

Доверенность может быть выдана на имя одного лица или нескольких лиц. Выдача доверенности - односторонняя сделка. Поэтому ее совершение не требует согласия представителя. Но принятие доверенности или отказ от ее принятия - это право представителя. Доверенность - документ, который должен быть совершен в письменной форме. Для совершения сделок, требующих нотариальной формы, доверенность должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, указанных в законе.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

- доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

- 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 рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

- доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы;

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

Доверенности, выдаваемые на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, могут удостоверяться также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении, а доверенности на получение корреспонденции - организациями связи. Доверенность на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его банковского счета может быть удостоверена соответствующим банком.

Доверенность - письменный документ, для действительности которого необходимо наличие на нем обязательных реквизитов. Обязательным реквизитом доверенности является дата ее совершения. Отсутствие в доверенности даты ее совершения делает ее юридически ничтожной. От даты совершения доверенности необходимо отличать срок действия доверенности. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если в доверенности не указан срок действия, она сохраняет силу в течение одного года со дня совершения. Данное правило не распространяется на нотариально удостоверенные доверенности, выданные для совершения сделок за границей, без указания о сроке ее действия. Такие доверенности сохраняют силу до ее отмены доверителем. Как видно, отсутствие указания на срок действия доверенности не влечет ее недействительности, а приводит к необходимости применения сроков, определенных в законе.

Другим обязательным реквизитом доверенности является подпись доверителя. Гражданин-доверитель может расписаться собственноручно, а в случаях наличия у доверителя физического недостатка, болезни, неграмотности доверенность может подписать рукоприкладчик с соблюдением правил п. 3 ст. 160 ГК. От имени юридического лица доверенность подписывается его органом или иным лицом, уполномоченным на это учредительными документами. Обязательным реквизитом доверенности, выдаваемой от имени юридического лица, является приложение печати данного юридического лица.

Для доверенностей, выдаваемых юридическими лицами, основанными на государственной и муниципальной собственности, для получения или выдачи денег и других имущественных ценностей обязательна подпись главного (старшего) бухгалтера этого юридического лица (п. 5 ст. 185 ГК)

Передоверие, то есть передача представителем полномочий другому лицу, допускается только тогда, если представитель уполномочен на это доверенностью, либо принужден к этому силой для охраны интересов доверителя. Передоверие теряет силу с прекращением доверенности.

Действие доверенности прекращается вследствие:

- истечения срока доверенности;
- отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- отказа лица, которому выдана доверенность;
- прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность;
- смерти гражданина, выдавшего доверенность (или которому выдана доверенность), признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность. Права и обязанности, возникшие в результате действий лица, которому выдана доверенность, до того, как это лицо узнало или должно было узнать о ее прекращении, сохраняют силу для выдавшего доверенность и его правопреемников

в отношении третьих лиц (кроме случаев, когда третье лицо знало или должно было знать, что действие доверенности прекратилось).

### **3. Представительство без полномочий и его последствия**

Наличие у представителя полномочий — непереносимое условие всякого представительства. В гражданском обороте встречаются, однако, и такие случаи, когда сделки и иные юридические действия от имени и в интересах одних лиц совершаются другими лицами, не имеющими на это необходимых полномочий. Иногда такая ситуация возникает в чистом виде, когда между участниками гражданского оборота вообще отсутствует какая-либо предварительная договоренность о представительстве. Например, гражданин, зная, что его знакомый нуждается в на некоторое время в музыкальном центре, но не имея от него на этот счет никакого конкретного поручения, заключает от его имени договор об аренде этого имущества. Чаще, однако, в реальной жизни имеет место так называемое мнимое представительство, когда участники гражданского оборота полагают, что действуют в соответствии с правилами о представительстве, но в действительности представитель соответствующим полномочием не обладает. Примерами такого мнимого представительства могут служить случаи неправильного оформления доверенности, прекращения ее действия в связи с истечением срока, отменой ее представляемым и т. п.

Наконец, нередко случается, что представитель располагает полномочием, однако при его осуществлении выходит за его пределы, например заключает договор о приобретении для представляемого имущества в гораздо большем количестве, чем ему было поручено.

Во всех случаях сделки и иные юридические действия, совершенные одним лицом от имени и в интересах другого, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей. Вместе с тем деятельность без полномочий или с превышением полномочий не является и совершенно безразличным фактом и при определенных условиях может повлечь за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так, лицо, от имени которого совершена сделка или иное юридическое действие, может восполнить отсутствие или недостаток полномочий путем последующего одобрения совершенной сделки. Такое одобрение должно последовать в пределах нормально необходимого или установленного при совершении сделки срока. По своей юридической природе последующее одобрение сделки является односторонней сделкой, совершенной по усмотрению представляемого. Оно может быть выражено как в письменной форме (в виде письма, телеграммы, факса и т. п.), так и путем конклюдентных действий (принятием исполнения, производством расчетов и т.п.).

Заключение сделки при посредстве лица, не имеющего соответствующих полномочий или действующего с их превышением, влечет правовые последствия для третьего лица. Правило, согласно которому представляемый может одобрить совершенную от его имени сделку, установлено прежде всего в интересах лица, для которого эта сделка совершена. Что касается третьего лица, с которым заключена сделка, то предполагается, что оно знало или должно было знать о неуправомоченности представителя, так как имела возможность путем знакомства с доверенностью проверить полномочия последнего. Поэтому, если третьим лицом в этом отношении проявлена беспечность или если такая сделка заключена им сознательно (например, в расчете на последующее одобрение сделки представляемым), он считается связанным совершенной сделкой.

Деятельность без полномочий или с превышением их пределов может иметь серьезные юридические последствия для лица, выступавшего в качестве представителя. Если представляемый впоследствии прямо не одобрит данную сделку, она в соответствии с ч. 1 ст. 183 ГК считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Поэтому именно он будет нести перед контрагентом по данной сделке все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение.

## Тема 12. Исковая давность и другие сроки в гражданском праве

**План:**

### **43. Понятие и правила исчисления сроков**

### **44. Виды сроков**

### **45. Исковая давность**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *виды сроков в гражданском праве;*
- *правила исчисления сроков в гражданском праве;*
- *срок течения, последствия истечения и случаи восстановления исковой давности*

### **1. Понятие и правила исчисления сроков**

Срок - это определенный момент или период времени. Это юридический факт или один из элементов юридического состава, с наступлением или истечением которого связывается возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В системе юридических фактов срок относится к событиям, поскольку наступление или истечение определенного момента или периода времени, с которым закон связывает те или иные последствия, не зависит от воли и сознания участников правоотношения.

Применяемые в гражданском праве сроки определяются различными способами исчисления, в частности календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями, часами, минутами, а также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

*Исчисление сроков - это технико-юридические правила, которые позволяют точно определить начало, течение и окончание сроков в гражданских правоотношениях, в том числе сроков исковой давности.*

Течение периода времени начинается со следующей единицы времени в зависимости от того, какой единицей обозначено начало исчисления срока: если днем, то течение срока начинается со следующего дня, если часом — со следующего часа, минутой — со следующей минуты. Если начало течения периода определено наступлением события, то течение срока также начинается со следующего дня.

Окончание периода падает на такую же дату, какой было определено его начало. К сроку, определяемому в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами, к сроку в полмесяца — исчисляемых пятнадцатью днями. Отсчет месяца может начаться и соответственно окончиться не только с первого, но и с любого другого числа. Если месячный срок начинается 31 марта, то окончится 30 апреля, поскольку в апреле 31 числа нет.

Когда последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Если речь идет о периоде, определяемом календарным годом, полугодием, кварталом, месяцем, то начало их исчисления не смещается и всегда падает на первые числа, а конец — на последнее число календарного периода.

Когда срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до истечения 24 часов местного времени последнего дня срока.



Если же исполнение (действие) относится к организации с ограниченным сроком (режимом) работы, то срок считается истекшим в час, когда в данной организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции (хотя бы организация и продолжала работу). Например, некоторые банковские операции проводятся банком до 14 часов, хотя банк прекращает работу в 18 часов. В таком случае исполнение, касающееся указанных операций, может осуществляться только до 14 часов, а иное - до 18 часов. Все письменные документы, сданные в организацию связи до 24 часов последнего дня срока, считаются переданными в установленный срок, даже если они адресованы организации с ограниченным режимом работы.

## 2. Виды сроков

Гражданско-правовые сроки весьма разнообразны. Они могут классифицироваться по различным основаниям.

В зависимости от того, кем устанавливаются сроки, различаются законные, договорные и судебные сроки.

*Законные* сроки зафиксированы в законах и иных нормативных актах. Например, законом установлен 6-месячный срок для принятия наследства или отказа от него (ст. 1154 ГК), срок наступления полной гражданской дееспособности (ст. 21 ГК), срок исковой давности (ст. 196 ГК) и т.д.

Сроки, устанавливаемые соглашением сторон, именуются *договорными*.

*Судебные сроки* — это сроки, установленные судом, арбитражным или третейским судом. Например, суд может назначить срок для безвозмездного устранения подрядчиком недостатков в работе (ст. 723 ГК), для опубликования опровержения сведений, порочащих честь и достоинство гражданина (ст. 152 ГК), и т.п.

По правовым последствиям сроки делятся на *правоообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие*. Так, момент передачи вещи, по общему правилу, определяет момент возникновения права собственности (ст. 223 ГК). Наступление или истечение *правоизменяющего срока* влечет за собой изменение гражданских прав и обязанностей. Например, при просрочке передачи или приемки результата работы в договоре подряда риски случайной гибели материалов и самого результата работы переходят на сторону, допустившую просрочку (ст. 705 ГК).

*Правопрекращающие сроки* приводят к прекращению прав и обязанностей. Так, если кредиторы наследодателя не заявят свои претензии в течение трех лет со дня открытия наследства, эти претензии считаются погашенными (ст. 1175 ГК).

По характеру их определения различаются сроки *императивные и диспозитивные, абсолютно определенные, относительно определенные и неопределенные, общие и специальные*, и некоторые другие.

*Императивные сроки* точно определены законом и не могут быть изменены по соглашению сторон. К ним, в частности, относятся сроки исковой (ст. 196 ГК) и приобретательной давности (ст. 234 ГК), сроки существования многих гражданских прав и др.

*Диспозитивными* являются сроки, которые хотя и предусмотрены законом, но могут быть изменены соглашением сторон. Допустим, должник обязан исполнить обязательство, определенное моментом востребования, в 7-дневный срок со дня предъявления требования кредитором (ст. 314 ГК), однако своим соглашением стороны могут предусмотреть немедленное исполнение или более длительный льготный срок.

*Абсолютно определенные сроки* указывают на точный момент или период времени, с которыми связываются юридические последствия. К ним относятся, например, сроки, обозначенные календарной датой или конкретным отрезком времени.

*Относительно определенные сроки* характеризуются меньшей точностью, однако также связаны с каким-либо конкретным периодом или моментом времени. Такими сроками будут

период поставки, определенный в договоре как второй квартал; срок, обозначенный указанием на событие, которое неизбежно должно наступить, а также предусмотренные некоторыми нормами закона «нормально необходимые» (ст. 441 ГК), «разумные» (ст. 314 ГК) и т. п. сроки.

*Неопределенные сроки* имеют место тогда, когда законом или договором вообще не установлен какой-либо временной ориентир, хотя и предполагается, что соответствующее правоотношение имеет временные границы. Так, имущество может быть передано во временное безвозмездное пользование или в аренду без указания на конкретный срок такого пользования.

Сроки, имеющие общее значение, т.е. касающиеся любых субъектов гражданского права и всех однотипных случаев, называются *общими* сроками. Например, общий предельный срок действия доверенности определен законом в 3 года (ст. 186 ГК).

*Специальные* сроки установлены в качестве исключений из общего правила и действуют лишь в случаях, прямо указанных в законе.

Примером специального срока может служить срок действия доверенности, предназначенной для совершения действий за границей, которая сохраняет силу до отмены ее лицом, выдавшим доверенность (ч. 2 ст. 186 ГК).

Наконец, важное значение имеет деление сроков по их назначению на сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения гражданских обязанностей и сроки защиты гражданских прав.

Под *сроками осуществления гражданских прав* понимаются сроки, в течение которых обладатель субъективного права может реализовать возможности, заложенные в субъективном праве. К ним относятся сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, претензионные сроки, гарантийные сроки, срок годности товаров, срок службы.

*Сроки существования гражданских прав* — это сроки действия субъективных прав во времени.

Пресекательные (преклюзивные) сроки устанавливают пределы существования гражданских прав. Они предоставляют управомоченным лицам строго определенное время для реализации их прав под угрозой прекращения этих прав. От сроков существования субъективных прав следует отличать

*Претензионный срок* — это срок, в течение которого управомоченный субъект вправе, а иногда и должен обратиться непосредственно к обязанному лицу в целях урегулирования возникшего между ними разногласия до обращения в суд, арбитражный или третейский суд за защитой нарушенного права

*Гарантийные сроки* - периоды времени, в течение которых продавец, изготовитель или иной услугодатель гарантирует пригодность товара (вещи) или услуги для использования по обычному назначению, а приобретатель (пользователь) вправе потребовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара (услуги) либо применения иных установленных законом или договором последствий. Такие сроки установлены, в частности, ст. 470 и 471 ГК для проданных товаров (вещей), ст. 722 ГК для результатов подрядных работ и т.д.

Разновидностью гарантийных сроков являются *сроки службы*, которые устанавливаются для товаров (работ) длительного пользования (п. 1 ст. 5 Закона о защите прав потребителей).

В отличие от них *сроки годности*, устанавливаемые для продуктов питания, медикаментов и некоторых других товаров (вещей) (ст. 472 ГК; п. 4 ст. 5 Закона о защите прав потребителей) представляют собой периоды, по истечении которых товар считается непригодным для использования по назначению и потому не подлежит реализации (продаже).

*Сроки исполнения обязанностей* - периоды, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства. Такие сроки нередко устанавливаются соглашением сторон, а иногда вообще не определяются или определяются моментом востребования (ст. 323 ГК)

*Сроки защиты гражданских прав* - предоставленные управомоченным лицам периоды времени для обращения к правонарушителю или к суду с требованием о защите или

принудительном осуществлении своих прав. К ним относятся претензионные сроки и сроки исковой давности

### 3. Исковая давность

*Исковая давность* - это установленный законом срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Необходимо различать два понятия иска: иск в материальном и иск в процессуальном смыслах.

Возможность принудительного осуществления нарушенного субъективного гражданского права называется правом на иск в материальном смысле. Это право связано со сроками исковой давности, с истечением которых по заявлению ответчика утрачивается возможность принудительного осуществления субъективного права.

Право обратиться в суд за защитой нарушенного субъективного права или охраняемого законом интереса называется правом на иск в процессуальном смысле. На это право исковая давность не распространяется, и подача искового заявления никакими сроками не ограничена.

Отсутствие права на иск в материальном смысле может явиться основанием для отказа в удовлетворении исковых требований, но не для отказа в принятии искового заявления. Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом, арбитражем или третейским судом независимо от срока исковой давности.

*Общий срок* исковой давности устанавливается в три года.

Для отдельных видов требований законом могут устанавливаться *специальные сроки исковой давности*, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком.

Нормы об исковой давности носят императивный характер, поэтому сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон..

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения, суд самостоятельно не может применить исковую давность.

Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

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

По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока. По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

Перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления.

*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, 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, регулирующего соответствующее отношение (ст. 202 ГК РФ).

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

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлинняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев - до срока давности.

*Течение срока исковой давности прерывается* предъявлением иска в установленном порядке, а также 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 (ст. 203 ГК РФ).

Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке.

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; время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. При этом если остающаяся часть срока менее шести месяцев, она удлинняется до шести месяцев (ст. 204 ГК РФ).

В случае пропуска исковой давности лицо может обратиться в суд с заявлением о его *восстановлении*. В исключительных случаях, 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 (ст. 205 ГК РФ).

Должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойка, залог, поручительство и т.п.).

*Исковая давность не распространяется на:*

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

2) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

3) 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;

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

5) другие требования в случаях, установленных законом (ст. 208 ГК РФ).

## **РАЗДЕЛ II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА**

### **Тема 13. Общие положения о праве собственности и иных вещных правах**

## План:

- 46. Понятие и признаки вещного права
- 47. Соотношение понятий собственности и права собственности.
- 48. Содержание права собственности
- 49. Формы собственности

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- понятие и виды вещных прав;
- содержание права собственности;
- формы собственности;
- особенности правового регулирования и ограничения права собственности

### 1. Понятие и признаки вещного права

Под *вещным правом* принято понимать право, обеспечивающее удовлетворение интересов управомоченного лица путем непосредственного воздействия на вещь, которая находится в сфере его хозяйственного господства.

Вещному праву присущи ряд признаков. Особо значимыми являются *право следования* и *абсолютный характер защиты* (пп. 3 и 4 ст. 216 ГК). Суть первого из указанных признаков сводится к тому, что переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения других вещных прав на это имущество. Иными словами, право следует за вещью. Отсюда и обозначение этого признака: право следования. Так, залог сохраняется при переходе права на заложенное имущество к другому лицу (ст. 353 ГК). То же имеет место и при переходе к другому лицу права собственности на имущество, сданное в аренду (имущественный наем): договор аренды сохраняет силу и для нового собственника (ст. 617 ГК).

Другой признак, получивший закрепление в законе, состоит в том, что вещные права лица, не являющегося собственником, защищаются от их нарушения любым лицом в порядке, предусмотренном ст. 305 ГК. Забегая вперед, отметим, что согласно ст. 305 ГК владелец, не являющийся собственником, но имеющий право на владение имуществом по основанию, предусмотренному законом или договором, пользуется против третьих лиц той же защитой, что и собственник. Защита предоставляется ему и против самого собственника.

В ст. 216 ГК к вещным правам отнесены: право собственности; право пожизненного наследуемого владения землей; право постоянного (бессрочного) пользования землей; право хозяйственного ведения; право оперативного управления; сервитуты. Этот перечень носит примерный характер, поскольку он сопровождается оговоркой «в частности».

### 2. Соотношение понятий собственности и права собственности.

Термин "собственность" нередко употребляется в самых разнообразных значениях. В одних случаях его используют как синоним, эквивалент понятий "имущество" или "вещи", говоря, например, о "передаче собственности" или о "приобретении собственности". В других случаях считают, что речь идет о сугубо экономическом отношении, а иногда, напротив, это понятие отождествляют с чисто юридической категорией - правом собственности и т.д.

Из элементарного определения собственности, которое дано, следует, что собственность — это *отношение человека к вещи*.

С учетом сказанного конкретизируем данное ранее определение собственности.

Собственность - это, конечно, не вещи и не имущество. Это - определенное экономическое (фактическое) отношение, подвергаемое правовому оформлению. Экономическое отношение собственности, во-первых, состоит из отношения между людьми по поводу конкретного

имущества (материальных благ). Оно заключается в том, что это имущество присваивается конкретным лицом, использующим его в своих интересах, а все другие лица должны не препятствовать ему в этом; во-вторых, включает также отношение лица к присвоенному имуществу (материальному благу, в том числе к вещи) как к своему собственному (ибо к своему имуществу обычный человек относится иначе, чем к чужому).

*Таким образом, с точки зрения экономической собственности* — это отношение лица к принадлежащей ему вещи как к своей, которое выражается во владении, пользовании и распоряжении ею, а также в устранении вмешательства всех третьих лиц в ту сферу хозяйственного господства, на которую простирается власть собственника.

Право оформляет обе названные стороны экономических (фактических) отношений собственности: и отношения между людьми по поводу имущества, давая владельцу возможности защиты от необоснованных посягательств иных (третьих) лиц, и его отношение к присвоенному имуществу, определяя границы его дозволенного использования. В первом случае проявляется абсолютный характер вещных правоотношений, в том числе правоотношений собственности. Во втором случае речь идет о содержании и реальном объеме правомочий собственника (или субъекта иного вещного права). Таким образом, правовая форма отношений собственности (присвоения) предопределяется их экономическим содержанием.

С точки зрения юридической необходимо строго различать право собственности как систему юридических норм о собственности (*право собственности в объективном смысле*) и право собственности того или иного лица как его правомочия в отношении определенных предметов (*право собственности в субъективном смысле*).

*В объективном смысле право собственности* определяется как это система правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещь по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

*Субъективное право собственности* — это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе путем совершения в отношении этого имущества любых действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

### 3. Содержание права собственности

В п. 1 ст. 209 ГК правомочия собственника раскрываются с помощью традиционной для русского гражданского права "триады" правомочий: владения, пользования и распоряжения.

Под *правомочием владения* понимается основанная на законе (т.е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т.п.).

*Правомочие пользования* представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им.

*Правомочие распоряжения* означает аналогичную возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т.д.).

Возможны и ограничения (пределы) осуществления права собственности, предусмотренные законом или договором. Так, права приобретателя (собственника) недвижимого имущества (плательщика ренты) по договору пожизненного содержания с иждивенцем (ст. 601 ГК) исключают для него возможность отчуждать или иным образом распоряжаться приобретенным в собственность имуществом без согласия своего контрагента (получателя ренты). Это служит одной из гарантий интересов последнего на случай прекращения обязательства из-за серьезного нарушения своих обязанностей плательщиком

ренды (ст. 604, 605 ГК). В такой же ситуации находится и залогодатель, остающийся собственником отданной в залог вещи, но по общему правилу лишенный возможности распоряжаться ею без согласия залогодержателя (п. 2 ст. 346 ГК).

Главное, что характеризует правомочия собственника в российском гражданском праве, - это возможность осуществлять их по своему усмотрению (п. 2 ст. 209 ГК), т.е. самому решать, что делать с принадлежащим имуществом, руководствуясь исключительно собственными интересами, совершая в отношении этого имущества любые действия, не противоречащие, однако, закону и иным правовым актам и не нарушающие прав и законных интересов других лиц. В этом-то и состоит существо юридической власти собственника над своей вещью.

Важная особенность правомочий собственника заключается еще и в том, что они позволяют ему устранять, исключать всех других лиц от какого-либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. В отличие от этого правомочия иного законного владельца, даже одноименные с правомочиями собственника, не только не исключают прав на то же имущество самого собственника, но и возникают обычно по воле последнего и в предусмотренных им пределах, например по договору аренды.

Вместе с тем в отношениях собственности, как уже отмечалось, тесно переплетаются две их стороны: "благо" обладания имуществом и получения доходов от его использования и "бремя" несения связанных с этим расходов, издержек и риска. Поэтому ст. 210 ГК специально подчеркивает необходимость для собственника нести бремя содержания своего имущества, если только законом или договором это бремя или его часть не возложены на иное лицо (например, охрана сданного внаем имущества - на нанимателя, управление имуществом банкрота - на конкурсного управляющего и т.д.).

Собственник несет также риск случайной гибели или порчи своего имущества, т.е. его утраты или повреждения при отсутствии чьей-либо вины в этом (ст. 211 ГК). По сути, этот риск также составляет часть указанного выше бремени собственника. Перенос риска случайной гибели или порчи имущества на других лиц возможен по договору собственника с ними (например, по условиям конкретного арендного договора), а также в силу указания закона (в частности, такой риск может нести опекун как доверительный управляющий имуществом собственника-подопечного).

#### 4. Формы собственности

В соответствие с п. 2. ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Аналогичное положение закреплено и в ст. 212 ГК, которая этим, однако, не ограничивается, подвергая названные формы собственности дальнейшему членению в зависимости от того, находится ли имущество в собственности граждан и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов РФ или муниципальных образований. Из содержания ст. 212—215 ГК может быть сделан вывод, что *частная собственность* по российскому законодательству подразделяется на собственность граждан и юридических лиц, а *государственная собственность* — на федеральную, принадлежащую РФ, и собственность, принадлежащую субъектам Федерации — республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области и автономным округам.

Что же касается *муниципальной собственности*, то в качестве ее субъектов выступают городские и сельские поселения, а также другие муниципальные образования.

Обратим внимание на то, что перечень форм собственности, данный как в Конституции, так и в ГК, не является исчерпывающим, поскольку сопровождается оговоркой, в силу которой в РФ признаются и иные формы собственности.

Как было указано выше частная собственность подразделяется на собственность граждан и юридических лиц. *Частная собственность граждан* выступает ныне в следующих формах: собственность граждан, источником образования которой является их труд в качестве

наемных работников безотносительно к тому, в какой сфере хозяйства и культуры и к чьим средствам производства этот труд прилагается; их труд в качестве полных товарищей в полном или командитном товариществе или в качестве членов производственного кооператива; собственность, источником образования которой служит собственная экономическая деятельность, не направленная на извлечение прибыли; собственность, которая образуется за счет предпринимательской деятельности, основанной на собственном труде; собственность, которая образуется за счет предпринимательской деятельности, основанной на привлечении наемного труда. В свою очередь, последний вид предпринимательской деятельности может протекать как без образования, так и с образованием юридического лица.

В собственности граждан граждан может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может им принадлежать. Количество и стоимость имущества, которое может находиться в собственности граждан, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены федеральным законом в целях, предусмотренных п. 3 ст. 55 Конституции РФ и абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК. Ограничения могут быть установлены законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

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.

По общему правилу количество и стоимость имущества юридического лица не ограничиваются.

Имущество хозяйственного общества или товарищества состоит из формируемого его учредителями (участниками) уставного (складочного) капитала и имущества, приобретенного по иным основаниям (сделки и пр.).

Управление и распоряжение имуществом товарищества осуществляют полные товарищи, а управление и распоряжение имуществом общества - специально создаваемые органы общества. В отношении обществ установлены минимальный размер уставного капитала, а также обязательные фонды целевого назначения (например, резервный фонд). Если на конец финансового года стоимость чистых активов общества становится меньше минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

При выходе из товарищества или общества (кроме акционерного общества) участнику выдается или выплачивается причитающаяся ему доля имущества общества или товарищества и, соответственно, уменьшается стоимость имущества юридического лица. Выход акционера из акционерного общества возможен только путем отчуждения акции другому акционеру или третьему лицу. В результате стоимость имущества акционерного общества не уменьшается.

Имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов в процессе ликвидации хозяйственного товарищества или общества, распределяется между его участниками пропорционально их долям. Законом предусматривается круг лиц, обладающих



преимущественным правом на получение причитающейся им доли имущества, оставшегося после ликвидации соответствующего юридического лица (например, вкладчики в коммандитном товариществе).

Как производственный, так и потребительский кооператив является собственником принадлежащего ему имущества. Кооперативу на праве собственности может принадлежать любое имущество, не изъятое из оборота, а имущество, ограниченное в обороте, - с соблюдением установленных ограничений. Потребительский кооператив как некоммерческая организация обладает специальной правоспособностью, что несколько ограничивает перечень имущества, которым он может обладать на праве собственности.

Управление и распоряжение имуществом кооператива осуществляют специально создаваемые органы управления кооператива. Собственностью кооператива является формируемый его членами паевой фонд, а также имущество, приобретенное кооперативом по иным основаниям. В законе или уставе кооператива может быть предусмотрено создание различных целевых фондов, в том числе неделимых (например, создание резервного фонда в производственном кооперативе). При выходе из кооператива члену выплачивается стоимость его пая или выдается имущество, соответствующее стоимости пая. Оставшееся после ликвидации кооператива имущество распределяется между его членами.

Собственностью некоммерческих организаций является имущество, переданное им их учредителями (участниками), а также имущество, приобретенное по иным основаниям. Указанные организации вправе использовать принадлежащее им на праве собственности имущество только в соответствии с целями их деятельности, определенными в учредительных документах.

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

Особенности права государственной собственности:

во-первых, субъектом права собственности является само государственное образование, а управление и распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица;

во-вторых, полномочия собственника государство осуществляет в основном путем издания правовых актов;

в-третьих, Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе и изъятое из оборота, а субъекты Российской Федерации - любое имущество, за исключением имущества, отнесенного к исключительной собственности Российской Федерации (например, ядерного оружия);

в-четвертых, существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, иные случаи принудительного возмездного изъятия имущества, налоги и т.п.;

в-пятых, присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности - приватизация, т.е. отчуждение имущества из государственной (а также муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц в порядке, установленном законом.

Существуют две части государственной собственности.

Первая - распределенное государственное имущество, т.е. собственность государства, закрепленная за государственными унитарными предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления; в отношении этого имущества правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению ограничены;

Вторая - нераспределенное государственное имущество (казна).

Муниципальная собственность - имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям: городским, сельским поселениям и пр. От имени муниципального образования как собственника выступают их органы (главы, мэры и т. д.), действующие в порядке, установленном соответствующим нормативным актом. Муниципальная собственность, как и государственная, является публичной формой

собственности, поэтому она строится в основном по принципу государственной собственности.

## Тема 14. Приобретение и прекращение права собственности

**План:**

### **50. Понятие оснований собственности. Первоначальные способы приобретения права собственности**

### **51. Производные способы приобретения права собственности**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- первоначальные и производные способы приобретения права собственности;
- прекращение права собственности по воле собственника и по иным основаниям;

#### **1. Понятие оснований собственности. Первоначальные способы приобретения права собственности**

Право собственности приобретается в результате инициативы субъекта гражданского права на основании и в порядке, установленных ГК РФ, другими законами и нормативными актами в соответствии с основными началами гражданского законодательства.

Основаниями возникновения (приобретения) права собственности являются различные правопорождающие юридические факты, т.е. обстоятельства реальной жизни, в соответствии с законом влекущие возникновение права собственности на определенное имущество у конкретных лиц

Основания приобретения права собственности называются также титулами собственности. Титульное владение - это владение вещью, основанное на каком-либо праве (правовом основании, или титуле), вытекающем из соответствующего юридического факта, - например, право собственности, основанное на договоре купли-продажи вещи или на переходе ее в порядке наследования. В отличие от этого беститульное (фактическое) владение не опирается на какое-либо правовое основание, хотя при установленных законом условиях и оно может влечь определенные правовые последствия.

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые традиционно подразделяются на две группы:

- первоначальные, т.е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собственника ранее вообще не имелось), и
- производные, при которых право собственности на вещь возникает по воле предшествующего собственника (чаще всего - по договору с ним).

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

- приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь (п. 1 ст. 218 ГК); переработка (ст. 220 ГК); обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК); приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (п. 3 ст. 218; ст. 225 и 226; п. 1 ст. 235, ст. 236 ГК), находку (ст. 227—229 ГК); безнадзорных животных (ст. 230—232 ГК); клад (ст. 233); приобретательная давность (ст. 234 ГК); приобретение права собственности на самовольную постройку (ст. 222 ГК); от неуправомоченного отчуждателя.

К производным способам приобретения права собственности относятся: национализация (ч. 3 п. 2 ст. 235, ст. 306 ГК); приватизация (ст. 217, ч. 2 п. 2 ст. 235 ГК); приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации

и ликвидации (п. 7 ст. 63 и абз. 3 п. 2 ст. 218 ГК); обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (подп. 1 п. 2 ст. 235 и ст. 238 ГК); обращение имущества в собственность государства в интересах общества (реквизиция) или в виде санкции за правонарушение (конфискация) — ст. 242 и 243 ГК; выкуп недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится (ст. 239 ГК); выкуп бесхозяйственно содержимого имущества (ст. 240, 293 ГК); выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК); приобретение права собственности на имущество лица, которому это имущество не может принадлежать (подп. 2 п. 2 ст. 235, ст. 238 ГК); приобретение права собственности по договору; приобретение права собственности в порядке наследования

Рассмотрим в отдельности некоторые из способов

**Приобретение права собственности на новую вещь**, изготовленную или созданную лицом для себя или для продажи; сюда же относится приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества на законном основании. При этом право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество - здания, сооружения, другие объекты, подлежащие государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации (ст. 219\* ГК РФ);

**Переработка** - приобретение лицом (собственником материалов) права собственности на новую движимую вещь, изготовленную другим лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов, когда стоимость переработки *существенно не превышает* стоимость материалов (если иное не предусмотрено договором). Если же стоимость переработки *существенно превышает* стоимость материалов право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило переработку для себя. При этом ГК РФ предусматривает взаимное для каждого случая возмещение стоимости переработки в первом случае или стоимости материалов во втором случае. При недобросовестных действиях лица, осуществлявшего переработку, собственник материалов вправе требовать признания его собственником и возмещения причиненных убытков;

**Сбор или добыча общедоступных для сбора вещей (сбор ягод, добыча (вылов) рыбы и др.)** - право собственности приобретает лицо, осуществившее сбор или добычу, когда они допускаются в соответствии с законом или местными обычаями;

**Приобретение права собственности на постройку, возводимую при отсутствии надлежащих правовых оснований**. Постройка, возводимая при отсутствии надлежащих правовых оснований, считается самовольной, не признается законом и подлежит сносу. Вместе с тем право собственности на самовольную постройку может быть признано судом или в ином порядке, установленном законом, за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится данный земельный участок, где осуществлена постройка. Лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом.

Притом право собственности на постройку не может быть признано, если такое признание нарушает права и законные интересы других лиц либо создает угрозу жизни и здоровью граждан.

**Приобретение бесхозяйного имущества**. Бесхозяйное имущество - это вещь, которая не имеет собственника или собственник которого неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался (ст. 225 ГК РФ). Такое имущество, если оно не охватывается другими категориями гражданского права (находка, безнадзорные животные, клад), может быть приобретено в муниципальную собственность в силу приобретательной давности после постановки на учет, истечения вслед за этим годового срока и других действий, предусмотренных п. 3 ст. 225 ГК РФ (Правительство РФ своим постановлением от 17 сентября 2003 г. № 580 утвердило Положение о принятии на учет бесхозяйных недвижимых вещей).

Особо в ГК РФ урегулировано приобретение (судьба) движимой вещи, от которой собственник отказался (ст. 226). Брошенные вещи, то есть вещи, оставленные собственником с целью отказа от права собственности на них, могут быть обращены другим лицом в свою

собственность. При этом лицо, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водный или иной объект, где находится брошенная вещь (стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда) либо брошенный лом металлов, бракованная продукция, топяк от сплава, отвалы и сливы, другие отходы, - вправе обратиться в свою собственность указанные брошенные вещи, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие об обращении их в свою собственность. Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по его заявлению они признаны судом бесхозными.

**Находка** - это обнаружение потерянной вещи, а с юридической стороны - нормы гражданского права, регулирующие приобретение (судьбу) потерянной вещи (ст. 227-229 ГК РФ).

Исходная правовая норма заключается в том (ст. 227 ГК РФ), что нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить лицо, потерявшее вещь, собственника или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу. Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, владельцу помещения или транспорта (где найдена вещь), органу местного самоуправления или указанному им лицу. Нашедший вещь отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи.

Если же в течение шести месяцев собственник (владелец, иное управомоченное лицо) вещи не будет обнаружен, нашедший вещь приобретает право собственности на нее (или, при отказе от приобретения, - вещь поступает в муниципальную собственность).

Лицо, нашедшее и возвратившее потерянную вещь, вправе получить от собственника (владельца, иного управомоченного лица) возмещение необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей или реализацией вещи, а также затрат на обнаружение лица, управомоченного получить вещь. Кроме того, лицо, нашедшее и возвратившее вещь, вправе потребовать от лица, управомоченного на получение вещи, вознаграждение в размере до 20 % ее стоимости. Это право не возникает, если нашедший вещь не заявил о находке или пытался ее утаить.

**Безнадзорные животные.** Здесь отношения строятся на принципах юридических конструкций близких к тем, которые приняты при находке. Лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот, иное безнадзорное домашнее животное, обязано возвратить их собственнику. Или, при неизвестности места пребывания такового, заявить в течение трех дней о задержании безнадзорных животных в милицию или в орган местного самоуправления, содержать животных или сдать их организации или лицу на содержание и пользование (по правилам п. 2 ст. 230 ГК РФ; при явке собственника - по правилам п. 2 ст. 231 ГК РФ).

При необнаружении собственника в течение шести месяцев с момента заявления о задержании безнадзорных домашних животных лицо, у которого животные находятся на содержании и в пользовании, приобретает право собственности на них. Или, при отказе от приобретения, - животные поступают в муниципальную собственность.

В случае возврата безнадзорных животных собственнику лицо, задержавшее животных, и лицо, их содержавшее, имеют право на возмещение собственником необходимых расходов (с зачетом выгод, извлеченных от их пользования). Вознаграждение в данном случае такое же, как и при находке, - до 20 % стоимости животных.

Клад - это зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или иные ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право (ст. 233 ГК РФ).

Исходный принцип - клад поступает в собственность лица, которому принадлежит земельный участок, иное имущество, где клад был обнаружен. Тот же принцип применяется к лицам, производящим раскопки без согласия владельца или собственника - клад должен быть передан владельцу или собственнику земельного участка либо иного имущества, где клад был обнаружен.

Если клад содержит вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, они, исходя из смысла п. 2 ст. 233 ГК РФ, изначально являются государственной собственностью

(и именно потому подлежат передаче компетентным государственным органам). При этом собственник земельного участка, иного имущества и лицо, обнаружившее клад, имеют и тот и другой вместе право на получение вознаграждения в размере 50% стоимости клада. Это право не возникает, если нашедший вещь не заявил об обнаружении клада или пытался его утаить. Вознаграждение не выплачивается и лицам, производящим раскопки в силу трудовых или служебных обязанностей (п. 3 ст. 233 ГК РФ).

Приобретательная давность - это порядок (конструкция), в соответствии с которым лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее им как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает на это имущество право собственности (ст. 234 ГК РФ). При этом может быть учтен и срок владения лица, чьим правопреемником является соискатель собственности.

Приобретение права собственности на имущество, подлежащее государственной регистрации, и в данном случае наступает с момента производства такой регистрации.

До наступления указанных выше сроков приобретательской давности лицо, владеющее имуществом как своим собственным, имеет право на защиту своего владения против третьих лиц, не являющихся собственниками имущества или другими легитимными владельцами, имеющими право владения по закону или договору.

## **2. Производные способы приобретения права собственности**

Производные способы приобретения права собственности характеризуются тем, что приобретение права собственности, происходит ли оно по воле или независимо от воли предшествующего собственника, покоится на правопреемстве, т.е. на юридической зависимости прав приобретателя от прав его предшественника, т.е. имущество, которое уже было предметом права собственности у других лиц. Производные способы можно также отнести и к основаниям прекращения права собственности, поскольку у одного собственника право возникает, а у другого – прекращается.

**Приобретение права собственности по возмездной сделке** - на основании договора купли-продажи, мены или иной возмездной сделки об отчуждении имущества; право собственности у лица возникает с момента передачи вещи или с момента регистрации, когда отчуждение данного имущества подлежит государственной регистрации. В случае, если недвижимое имущество принадлежит добросовестному приобретателю, и это право зарегистрировано, собственник вправе истребовать это имущество только в том случае, если оно было утеряно, похищено или выбыло из владения иным путем помимо его или лица, которому оно было передано собственником, воли.

Согласно ст. 224 ГК РФ, передачей вещи считается вручение вещи (или коносамента, другого товарораспорядительного документа), а также сдача перевозчику для отправки или сдача в организацию связи для отправки вещей, отчужденных без обязательства доставки. Вещь считается врученной с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица;

**Переход имущества данному лицу в порядке наследства** в соответствии завещанием или законом;

**Переход имущества к правопреемнику при реорганизации юридического лица.**

**Приобретение имущества (дачи, квартиры, гаража и др.) членом жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного** или иного потребительского кооператива, полностью внесшим свой паевой взнос (п. 4 ст. 218 ГК РФ).

**Приватизация** - это отчуждение по решению собственника имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законом. В ст. 217 ГК РФ предусмотрен приоритет при приобретении и прекращении права собственности особым законам о приватизации.

**Национализация** - это обращение на основании закона в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, с возмещением стоимости этого имущества и других убытков.

**Случаи принудительного изъятия имущества по ГК РФ.** Гражданское законодательство России предусматривает в порядке исключения случаи принудительного изъятия имущества. Это:

1) Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 237 ГК РФ). Такое изъятие производится по решению суда (если иной порядок не предусмотрен законом или договором).

2) Отчуждение собственником имущества, которое не может ему принадлежать (ст. 238 ГК РФ). Такое отчуждение должно произойти в течение года. Иначе, при несоблюдении срока, по решению суда производится принудительная продажа имущества с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества (за вычетом затрат на продажу).

3) Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка (ст. 239 ГК РФ). Если у собственника на законных основаниях производится изъятие земельного участка или горного отвода, то расположенное на участке или горном отводе недвижимое имущество при отсутствии оснований для его сохранения у собственника по решению суда может быть изъято путем выкупа государством или продажи в установленном порядке с публичных торгов.

4) Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ). Если собственник так содержит культурные ценности, относимые к особо ценным и охраняемым государством, что это грозит утратой их ценности, то по решению суда они могут быть изъяты путем выкупа государством или продажи в установленном порядке с публичных торгов. При этом собственнику возмещается их стоимость в установленном законом порядке.

5) Выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК РФ). Такой выкуп может по решению суда произойти в случаях, когда собственник обращается с животными в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора - судом.

6) Реквизиция (ст. 242 ГК РФ) - это изъятие имущества у собственника по решению государственных органов в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, - в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой собственнику стоимости имущества (оценка этой стоимости может быть оспорена в суде). При прекращении обстоятельств, вызвавших реквизицию, собственник вправе требовать по суду возврата сохранившегося имущества.

7) Конфискация (ст. 243 ГК РФ) - это безвозмездное изъятие у собственника имущества по решению суда в виде санкции за совершенное преступление или иное правонарушение. Если решение о конфискации принято и произведено в административном порядке, оно может быть оспорено в суде.

В предшествующем изложении случаи прекращения права собственности у одного лица с возникновением этого права у другого уже рассмотрены. Но прекращение права собственности может иметь место и без возникновения его у другого лица. Помимо случаев потребления вещи ее собственником, это происходит, когда сам собственник уничтожает вещь (например, потому что она ему не нужна) или она подлежит уничтожению по обязательному для собственника предписанию компетентного государственного органа (например, убой заболевшего скота по предписанию органов ветнадзора в целях прекращения эпизоотии), в силу событий или неправомерного поведения третьих лиц.

## **Тема 15. Общая собственность**

**План:**

## **52. Понятие и виды права общей собственности**

### **53. Общая долевая собственность**

### **54. Общая совместная собственность**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *виды общей собственности;*
- *объекты и субъектов общей собственности;*
- *различия общей долевой и совместной собственности, их виды*

#### **1. Понятие права общей собственности**

Одна и та же вещь, имущественный комплекс могут принадлежать нескольким лицам на праве общей собственности.

*Право общей собственности в объективном смысле* - совокупность правовых норм, закрепляющих, регламентирующих и охраняющих принадлежность составляющего единое целое имущества одновременно двум и более лицам.

*Право общей собственности в субъективном смысле* - право двух или более лиц сообща и по своему усмотрению владеть, пользоваться, распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Общая собственность возникает:

во-первых, при поступлении в собственность нескольких лиц неделимой вещи либо вещи, не подлежащей разделу в силу закона (например, в результате совместного приобретения, наследования);

во-вторых, в иных случаях, установленных законом или договором (например, имущество крестьянского хозяйства). Участниками права общей собственности могут быть любые субъекты гражданского права.

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.

В момент возникновения общей долевой собственности доли участников известны. Равными признаются также доли, когда их размер не определен ни законом, ни соглашением (п. 1 ст. 245 ГК РФ).

Доли участников общей совместной собственности не определены, они устанавливаются соглашением сторон (а в случае спора — судом при выделе доли или разделе общего имущества).

При возникновении отношений общей собственности право участников ее на вещь является долевым. Общая совместная собственность возникает только в установленных законом случаях. Так, общей совместной являются: собственность супругов в отношении имущества, нажитого ими во время брака, если договором между ними (брачным контрактом) не установлен иной режим имущества (ст. 256 ГК РФ); собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства на землю и средства производства, если законом или соглашением между членами хозяйства не установлено иное; собственность членов семьи на приватизированное ими жилье, если они выбрали именно такой вариант приватизации.

Указанные субъекты общей совместной собственности своим соглашением могут перейти на режим общей долевой собственности (п. 5 ст. 244 ГК РФ).

## 2. Общая долевая собственность

Общая *долевая собственность* - это общая собственность, в которой определена доля каждого собственника в праве.

Долевой характер собственности презюмируется (предполагается): общая собственность является долевой, за исключением случаев, когда законом предусматривается образование совместной собственности. Но и здесь по соглашению сторон (а при несогласии - судом) может быть установлена долевая собственность этих лиц.

Доли сторон считаются равными (если законом или соглашением сторон доли не определены в иных размерах, например в зависимости от вклада собственника или произведенных им за свой счет улучшений имущества).

Содержание права общей долевой собственности складывается из правомочий по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом, а также по распоряжению своими долями.

Владение и пользование общим долевым имуществом осуществляется по согласию всех собственников, а при недостижении согласия спор решается судом. Например, решением суда может быть установлено, какой именно частью жилого помещения пользуется каждый из наследников в соответствии с их долями, хотя раздел имущества в натуре при этом не производится. Распределение же доходов, продукции, плодов и участие в расходах по содержанию имущества - соразмерно долям (ст. 247-249 ГК РФ).

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников. Сделка по распоряжению объектом собственности подписывается всеми участниками либо одним из них по доверенности других. Споры о распоряжении объектом в целом суду неподведомственны.

Каждый участник общей долевой собственности может распорядиться своей долей: подарить, завещать и проч., и для этого согласия других собственников не требуется.

Однако при отчуждении доли постороннему лицу путем ее продажи другие собственники имеют преимущественное право приобрести долю по цене, за которую она продается и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов (ст. 250 ГК РФ). Продавец доли должен письменно уведомить о намерении продать ее третьему лицу. По истечении срока — 30 дней для продажи доли на недвижимость и 10 дней — на движимое имущество, в течение которых сособственники не выразили намерения приобрести долю, продавец вправе продать ее третьему лицу.

Распорядиться долей можно, потребовав от сособственников предоставления части имущества, приходящейся на долю выделяющегося сособственника. Получив имущество, он выходит из состава участников общей собственности. Иногда получить долю в натуре невозможно, поскольку сам объект неделим. В таких случаях с согласия выделяющегося сособственника другие сособственники выплачивают ему стоимость доли (п. 3 ст. 252 ГК РФ). Следует учесть, что компенсация взамен выдела имущества в натуре допустима лишь с согласия просящего о выделе лица. Единственное исключение из этого правила предусмотрено п. 4 ст. 252 ГК: при незначительности доли и отсутствии существенного интереса в использовании общего имущества суд может обязать участников выплатить выделяющемуся сособственнику денежную компенсацию и без его согласия.

С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе (п. 5 ст. 252 ГК).

Кредитор участника долевой собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания (ст. 255 ГК).

Если в таких случаях выделение доли в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой собственности, кредитор вправе требовать продажи должником



своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. В случае отказа остальных участников общей собственности от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов.

### 3. Общая совместная собственность

Общая совместная собственность - это общая собственность, в которой доля каждого собственника не определена. Здесь участники собственности сообща владеют и пользуются имуществом, распоряжаются им по согласию всех ее участников.

Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается (презюмируется) независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом.

Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом. Эти правила применяются постольку, поскольку для отдельных видов совместной собственности законом не установлено иное.

Раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них может быть осуществлен после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество. При разделе общего имущества и выделе из него доли, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников, их доли признаются равными.

Основания и порядок раздела общего имущества и выдела из него доли определяются по изложенным выше правилам раздела имущества, находящегося в долевой собственности, и выдела из него доли.

Порядок обращения взыскания на долю в имуществе, находящемся в совместной собственности, такой же, как и при обращении взыскания на долю в имуществе, находящемся в долевой собственности.

**Совместная собственность супругов.** Все нажитое супругами во время брака имущество, за некоторыми исключениями, относится к их совместной собственности независимо от того, кем из них и за чей счет имущество было приобретено, создано, на чье имя оформлено. Однако договором между супругами может быть установлен иной режим этого имущества (п. 1 ст. 33, п. 1 ст. 42 Семейного кодекса РФ).

К общей совместной собственности супругов не относится имущество, принадлежавшее супругам до вступления в брак, а также полученное в дар или в порядке наследования одним из супругов во время брака. Такое имущество - их раздельная собственность (п. 1 ст. 36 Семейного кодекса РФ).

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению таким имуществом, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга только по его требованию и только в случаях, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки (п. 2 ст. 35 Семейного кодекса РФ).

Отношения общей совместной собственности супругов прекращаются с расторжением брака. Это влечет за собой и раздел общего совместного имущества. Но раздел (полный или частичный) такого имущества может быть произведен и в период брака (п. 1 ст. 38 Семейного кодекса РФ). В этом случае право общей совместной собственности на разделенное имущество прекращается. Неразделенная часть имущества, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность (п. 6 ст. 38 Семейного кодекса РФ).

При разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними. В случае недостижения согласия между супругами спор передается на разрешение суда, который вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающих внимания интересов одного из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (ст. 39 Семейного кодекса РФ).

Смерть одного из супругов также влечет прекращение общей совместной собственности. К наследникам по закону или завещанию переходит как принадлежавшее умершему раздельное имущество, так и его доля в общей совместной собственности. Определяется эта доля по изложенным выше правилам.

**Собственность крестьянского (фермерского) хозяйства.** По своей основе это разновидность *общей совместной собственности*, в состав которой входят приватизированный земельный участок, хозяйственные и иные постройки, скот и т. д. - все имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов, а также полученные хозяйством продукция и доходы, используемые по соглашению между членами хозяйства (ст. 257 ГК РФ; Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Владение, пользование и распоряжение имуществом крестьянского (фермерского) хозяйства осуществляется с согласия всех лиц, совместно ведущих хозяйство. В случае недостижения ими согласия спор разрешается судом. Сделки в интересах хозяйства совершаются обычно его главой - лицом, на чье имя оформлен государственный акт на право владения землей либо на право собственности на землю, или тем, с кем заключен договор аренды земли.

По сделкам, совершаемым главой хозяйства, отвечает своим имуществом хозяйство, если из обстоятельств не вытекает, что сделка совершена в личных интересах главы хозяйства. Другие лица, ведущие совместное хозяйство, отвечают по своим обязательствам личным имуществом, если только сделка не совершена в интересах хозяйства, а также своей долей в имуществе хозяйства.

Земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе одного из его членов из хозяйства разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество (п. 2 ст. 258 ГК).

Право общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства прекращается с прекращением его деятельности. Деятельность крестьянского хозяйства прекращается в случаях:

- неиспользования земельного участка в сельскохозяйственных целях в течение одного года;
- решения членов крестьянского хозяйства о прекращении его деятельности;
- если не остается ни одного члена хозяйства или наследника, желающего продолжать деятельность хозяйства;
- использования земельного участка методами, приводящими к деградации земли;
- изъятия земельного участка в установленном законом порядке для государственных и общественных нужд;
- в связи с банкротством.

При прекращении деятельности крестьянского хозяйства его имущество подлежит разделу по изложенным выше правилам, предусмотренным ст. 252 и 254 ГК. При разделе имущества крестьянского (фермерского) хозяйства или выходе из хозяйства одного из его членов доли членов крестьянского (фермерского) хозяйства в праве общей собственности на имущество хозяйства признаются равными, если соглашением между ними не установлено иное.

**Собственность членов семьи на приватизированное ими жилье.** Согласно ст. 2 Закона (в ее прежней редакции) граждане, занимающие жилые помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда, включая ведомственный фонд, по договору социального найма, были вправе с согласия всех совместно проживающих совершеннолетних членов семьи, а также несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет приобрести эти помещения в собственность. Жилые помещения могли передаваться в общую собственность (совместную или долевую) либо в собственность одного из совместно проживающих лиц, в том числе несовершеннолетних.

При этом сособственниками становятся далеко не все члены семьи, совместно проживающие в жилом помещении. Члены семьи могут дать согласие на приобретение жилого помещения другими членами семьи, проживающими совместно с ними, но сами могут и не пожелать стать участниками приватизации.

## Тема 16. Ограниченные вещные права

**План:**

**55. Понятие ограниченных вещных прав**

**56. Отдельные виды вещных прав**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:  
- отдельные виды ограниченных вещных прав*

### 1. Понятие ограниченных вещных прав

Категория вещных прав, как уже отмечалось, включает не только право собственности, но и иные вещные права. Право собственности является наиболее широким по содержанию вещным правом. В отличие от этого ограниченное вещное право представляет собой право на чужую вещь (*jura in re aliena*), уже присвоенную другим лицом - собственником.

Наряду с отмечавшимися ранее общими свойствами всех вещных прав важной юридической особенностью ограниченных вещных прав становится их сохранение даже в случае смены собственника соответствующего имущества. Иначе говоря, эти права сохраняются и при перемене права собственности на такое имущество (например, в случае его продажи, перехода по наследству и т.д.), как бы обременяя его, т.е. всегда следуют за вещью, а не за собственником. Такое право следования является характерным признаком вещных прав.

Тем самым они как бы "сжимают", ограничивают права собственника на его имущество, ибо он в этом случае обычно лишается возможностей свободного пользования своим имуществом (но, как правило, сохраняет возможности распоряжения им, например отчуждения посредством договоров купли-продажи или мены).

Характер и содержание ограниченных вещных прав определяются непосредственно законом, который закрепляет не исчерпывающий перечень ограниченных вещных прав.

Таким образом, под *ограниченным вещным правом* следует понимать право в том или ином ограниченном, точно определенном законом отношении использовать чужое, как

правило, недвижимое имущество в своих интересах без посредства его собственника (в том числе и помимо его воли).

Вещными правами, наряду с правом собственности в соответствии со ст. 216 ГК РФ, являются, в частности: **право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; сервитуты; право хозяйственного ведения имуществом и право оперативного управления им.**

## 2. Отдельные виды вещных прав

Все закрепленные в ГК РФ ограниченные вещные права можно классифицировать следующим образом:

- ограниченные вещные права по использованию чужих земельных участков
- ограниченные вещные права на жилое помещение
- права юридических лиц на пользование имуществом

К ограниченным вещным правам по использованию чужих земельных участков относятся:

1) принадлежащее гражданам право пожизненного наследуемого владения землей (по сути - бессрочной аренды);

2) право постоянного (бессрочного) пользования землей, субъектом которого могут быть как граждане, так и юридические лица

3) сервитуты (сервитутные права), которые могут иметь объектом (обременять в том или ином отношении) не только земельные участки (например, путем предоставления субъекту такого права возможности прохода или проезда через чужой земельный участок и т.п.), но и здания и сооружения. В ГК они рассматриваются как права ограниченного пользования соседним участком (земельные сервитуты), возникающие на основе соглашения собственников соседствующих участков (с возможностью, однако, принудительного установления судом такого сервитута). Водные сервитуты в виде прав на забор воды, водопой скота, осуществления паромных и лодочных переправ через водные объекты по соглашению с их собственниками предусмотрены ст. 43 - 44 Водного кодекса РФ. Установление сервитута, по ГК РФ, происходит путем заключения договора с возможностью установления платы за пользование земельным участком. Сервитут подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимость. Спорные вопросы решаются судом. Сервитут не имеет самостоятельного правового значения - он не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога и т. д.

Здесь действует особое «право следования». Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу (ст. 275 ГК РФ). Сервитут может быть прекращен по требованию собственника в случаях:

а) отпадения основания, по которому он был установлен;

б) ввиду того, что земельный участок, принадлежащий гражданину или юридическому лицу, не может быть использован из-за сервитута по его назначению (решается судом).

4) право застройки чужого земельного участка, принадлежащее субъектам прав пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования. Оно заключается в возможности возведения на соответствующем участке зданий, сооружений и других объектов недвижимости, становящихся при этом собственностью застройщика.

Ограниченные вещные права на жилое помещение. Права ограниченного пользования иными недвижимостями представлены в нашем законодательстве, во-первых, правами членов семьи собственника жилого помещения, предусмотренными ст. 292 ГК. За этими гражданами непосредственно закон признает "право пользования этим помещением на условиях, предусмотренных жилищным законодательством". Таким образом, удовлетворение ими своих жилищных потребностей здесь не зависит от воли собственника жилья. По сути, это право

ограниченного пользования жильем собственника также можно отнести к правам сервитутного типа.

К ним также относится право пожизненного пользования жилым помещением (жилым домом, его частью, квартирой и т.п.) или иным объектом недвижимости (земельным участком, дачей и т.д.), которое возникает у граждан на основании договора пожизненного содержания с иждивением или договором постоянной или пожизненной ренты либо завещательного отказа. Содержание этого права определено законом, а не договором или завещательным отказом. Оно заключается в возможности проживания в жилом помещении, принадлежащем другому лицу, т.е. в ограниченном (целевом) использовании чужого недвижимого имущества, и исключает для управомоченного лица какие-либо возможности распоряжения этим имуществом. Данное право также сохраняется за управомоченными лицами (пользователями) независимо от возможной впоследствии смены собственника недвижимости и пользуется абсолютной защитой, в том числе и в отношении собственника.

Права юридических лиц на пользование имуществом. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления составляют особую разновидность вещных прав. Это - вещные права юридических лиц по хозяйственному и иному использованию имущества собственника, чаще всего публичного. Они призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц - несобственников, что невозможно в обычном, классическом имущественном обороте.

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

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

Субъектами этого права могут быть только государственные или муниципальные унитарные предприятия. Объектом данного права является имущественный комплекс (ст. 132 ГК), находящийся на балансе предприятия как самостоятельного юридического лица.

Поскольку имущество, передаваемое унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, выбывает из фактического обладания собственника-учредителя и зачисляется на баланс предприятия, сам собственник уже не может осуществлять в отношении этого имущества, по крайней мере, правомочия владения и пользования (а в определенной мере и правомочие распоряжения). Следует учитывать и то, что имуществом, находящимся у предприятий на праве хозяйственного ведения, они отвечают по своим собственным долгам и не отвечают по обязательствам создавшего их собственника, поскольку оно становится "распределенным" государственным или муниципальным имуществом. Поэтому собственник - учредитель предприятия (уполномоченный им орган) ни при каких условиях не вправе изымать или иным образом распоряжаться имуществом (или какой-либо частью имущества) унитарного предприятия, находящимся у него на праве хозяйственного ведения, пока это предприятие существует как самостоятельное юридическое лицо.

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

во-первых, создать предприятие-несобственника (включая определение предмета и целей его деятельности, т.е. объема правоспособности, утверждение устава и назначение директора);

во-вторых, реорганизовать и ликвидировать его (только в этой ситуации допускается изъятие и перераспределение переданного собственником предприятию имущества без согласия последнего, но, разумеется, с соблюдением прав и интересов его кредиторов);

в-третьих, осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (в частности, проведение периодических проверок его деятельности);

в-четвертых, получать часть прибыли от использования переданного предприятию имущества.

Конкретный порядок осуществления этих прав должен предусматриваться специальным законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

Из правомочия распоряжения в соответствии с п. 2 ст. 295 ГК прямо изъята возможность самостоятельного распоряжения недвижимостью, без предварительного согласия собственника (в лице соответствующего комитета по управлению имуществом). Продажа, сдача в аренду или в залог, внесение в качестве вклада в уставный или складочный капитал обществ и товариществ и иные формы отчуждения и распоряжения недвижимым имуществом унитарного предприятия без согласия собственника не допускаются.

Что касается движимого имущества, то им предприятие распоряжается самостоятельно, если только законом либо иным правовым актом не будут предусмотрены соответствующие ограничения. Закон, однако, не предусматривает и возможности для учредителя-собственника произвольно ограничивать правомочия по владению и пользованию закрепленным за унитарным предприятием имуществом, в частности изымать его без согласия такого предприятия (если речь не идет о его ликвидации или реорганизации). Подобные ограничения во всяком случае не могут устанавливаться ведомственными нормативными актами.

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

Субъектами данного права теперь могут быть как унитарные (казенные) предприятия, строго говоря, относящиеся к категории коммерческих организаций, так и финансируемые собственниками учреждения, относящиеся к некоммерческим организациям. Собственник-учредитель создает субъекты права оперативного управления, определяя объем их правоспособности, утверждая их учредительные документы и назначая их руководителей. Собственник может также реорганизовать или ликвидировать созданные им учреждения (или казенные предприятия) без их согласия.

Составляющие право оперативного управления правомочия имеют строго целевой характер, обусловленный выполняемыми учреждением (или казенным предприятием) функциями. Собственник устанавливает таким юридическим лицам прямые задания по целевому использованию выделенного им имущества (в частности, в утвержденной им смете расходов учреждения). Он также определяет целевое назначение отдельных частей (видов) имущества, закрепленных за субъектами права оперативного управления, путем его распределения (в учетных целях) на соответствующие специальные фонды. При этом имущество, включая денежные средства, числящееся в одном фонде, по общему правилу не может быть использовано на цели, для которых существует другой фонд (при недостатке последнего).

Объектом рассматриваемого права является имущественный комплекс - все виды имущества, закрепленного собственником за учреждением или приобретенного им в процессе участия в гражданских правоотношениях. При этом собственник-учредитель вправе изъять у субъекта права оперативного управления без его согласия излишнее, не используемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п. 2 ст. 296 ГК). Однако такое изъятие допускается лишь в этих трех предусмотренных законом случаях, а не по свободному усмотрению собственника.

## **Тема 17. Защита права собственности и иных вещных прав**

### **План:**

**57. Понятие и способы защиты права собственности**

**58. Вещно-правовые способы защиты права собственности**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *способы и средства защиты права собственности и других вещных прав;*
- *предмет и применение виндикационного, негаторного исков и иска о признании права собственности*

## **1. Понятие и способы защиты права собственности**

Под гражданско-правовой защитой права собственности и других вещных прав понимается совокупность предусмотренных гражданским законодательством средств, применяемых в связи с совершенными против этих прав нарушениями и направленных на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей. Указанные средства неоднородны по своей юридической природе и подразделяются на несколько относительно самостоятельных групп.

Прежде всего необходимо выделить *вещно-правовые средства защиты* права собственности, характеризующиеся тем, что они направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, не связаны с какими-либо конкретными обязательствами и имеют целью либо восстановить владение, пользование и распоряжение собственником принадлежащей ему вещь, либо устранить препятствия или сомнения в осуществлении этих правомочий. Соответственно к вещно-правовым искам относятся иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения, иск об устранении нарушений, не соединенных с лишением владения, и, наконец, иск о признании права собственности. В точном смысле слова право собственности как конкретное субъективное право защищается лишь с помощью исков названной группы.

Вторую группу гражданско-правовых средств защиты права собственности образуют *обязательно-правовые средства*. К ним относятся, например, иск о возмещении причиненного собственнику вреда, иск о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, иск о возврате вещей, предоставленных в пользование по договору, и т.д. Для всех них характерно то, что составляющее их притязание вытекает не из права собственности как такового, а основывается на других правовых институтах и соответствующих этим институтам субъективных правах. Так, если собственник сдал в аренду принадлежащее ему имущество, от возврата которого по истечении срока договора арендатор уклоняется, права собственника будут защищаться нормами договорного права, а не нормами о праве собственности. Иными словами, обязательно-правовые средства охраняют право собственности не прямо, а лишь в конечном счете. В ряде случаев, например, когда вещь погибла, а значит, и прекратилось право собственности на нее, указанные средства направлены уже не на защиту права собственности, а на защиту имущественных интересов собственника.

Рассмотрение обязательно-правовых средств защиты собственности дается в соответствующих разделах курса гражданского права.

Третью группу гражданско-правовых средств защиты права собственности составляют *те из них, которые не относятся ни к вещно-правовым, ни к обязательно-правовым средствам, но вытекают из различных институтов гражданского права*. Таковы, например, правила о защите имущественных прав собственника, признанного в установленном порядке безвестно отсутствующим или объявленного умершим, в случае его явки (ст. 43, 46 ГК), о защите интересов сторон в случае признания сделки недействительной (ст. 167—180 ГК), об ответственности залогодержателя за порчу и утрату имущества (ст. 344 ГК) и т. д.

Эти и другие подобные им гражданско-правовые средства защиты права собственности рассматриваются также в соответствующих темах курса гражданского права.

Наконец, в особую, четвертую группу следует выделить те гражданско-правовые *средства, которые направлены на защиту интересов собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе*. К ним, в частности, относятся гарантии, установленные государством на случай обращения в государственную

собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация). Национализация может производиться только на основании закона, а не каких-либо иных правовых актов. Собственнику имущества гарантируется возмещение стоимости этого имущества и других убытков, которые он несет в связи с изъятием имущества. В качестве лица, обязанного возместить убытки, выступает государство, а споры о возмещении убытков разрешаются судом (ст. 306 ГК).

Обязательная выплата стоимости имущества предусматривается законом также при его изъятии в интересах общества по решению государственных органов в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (реквизиция); при изъятии у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов бесхозно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК); при изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. 279—283 ГК) и в некоторых других случаях.

## 2. Вещно-правовые способы защиты права собственности

При непосредственном нарушении права собственности или ограниченного вещного права (например, при похищении или ином незаконном изъятии имущества) используются вещно-правовые способы защиты. Их особенности обусловлены абсолютным характером защищаемых прав, поскольку сами эти меры направлены на защиту интересов субъектов вещных прав от непосредственного неправомерного воздействия со стороны любых третьих лиц. В связи с этим вещно-правовая защита осуществляется с помощью абсолютных исков, т.е. исков, предъявляемых к любым нарушившим вещное право третьим лицам.

Гражданский закон традиционно закрепляет два классических вещно-правовых иска, служащих защите права собственности и иных вещных прав:

- виндикационный (об истребовании имущества из чужого незаконного владения);
- негаторный (об устранении препятствий в пользовании имуществом, не связанных с лишением владения вещью).

В обоих случаях речь идет о таких способах защиты, которые призваны защитить вещное право на сохраняющийся в натуре имущественный объект.

Рассмотрим каждый иск в отдельности.

Виндикационный иск. Этот иск представляет собой один из наиболее распространенных способов защиты вещных прав. Как *rei vindicatio* он был известен еще римскому частному праву, где считался главным иском для защиты права собственности. Его название происходит от лат. "vim dicere" - "объявляю о применении силы" (т.е. истребую вещь принудительно). Виндикационный иск установлен на случай незаконного выбытия (утраты) вещи из фактического владения собственника и заключается в принудительном истребовании собственником своего имущества из чужого незаконного владения.

Виндикационный иск - иск не владеющего вещью собственника к незаконно владеющему ею несобственнику.

Субъектом права на виндикацию является собственник (или иной титульный, т.е. законный, владелец), который, следовательно, должен доказать свое право на истребуемое имущество, т.е. его юридический титул. Такое доказывание облегчается в случаях, когда речь идет о недвижимом имуществе, права на которое подлежат государственной регистрации.

Субъектом обязанности (ответчиком по иску) здесь является незаконный владелец, фактически обладающий вещью на момент предъявления требования. Если к этому моменту вещи у ответчика не окажется, то виндикационный иск к нему предъявлять нельзя, ибо исчез сам предмет виндикации. Можно, однако, предъявить к такому лицу иск о возмещении причиненных им собственнику убытков (ст. 15 и 1064 ГК).

Объектом виндикации во всех без исключения случаях является индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Невозможно предъявить виндикационный иск в отношении вещей, определенных родовыми признаками или не сохранившихся в натуре (например, в случае, когда спорное строение капитально перестроено, а не просто отремонтировано фактическим владельцем и по сути стало новой недвижимой вещью). Ведь



содержание такого иска - возврат конкретной вещи, а не ее замена другой вещью или вещами того же рода и качества.

При наличии названных условий собственник вправе истребовать свою вещь, обнаруженную им у непосредственного нарушителя. Но дело осложняется в тех практически наиболее значимых случаях, когда выбывшая из владения собственника вещь впоследствии обнаруживается у иного владельца, который сам приобрел ее у третьих лиц. Например, в период расторжения брака между супругами бывший муж без согласия жены продал через комиссионный магазин автомобиль, являвшийся объектом их совместной собственности. Предъявленное бывшей женой требование о возврате автомобиля новый владелец, понесший к тому же расходы по его ремонту, отклонил. Чьи интересы - собственника или приобретателя - заслуживают здесь предпочтения?

При ответе на этот вопрос следует иметь в виду, что истребование имущества собственником во всех без исключения случаях могло бы серьезно осложнить гражданский оборот, ибо тогда любой приобретатель оказался бы под угрозой лишения полученного имущества и потому нуждался бы в дополнительных гарантиях. Вместе с тем не могут быть оставлены без гражданско-правовой защиты и законные интересы собственника, нередко заключающиеся в получении конкретного имущества, а не в денежной компенсации за него.

Поэтому закон традиционно различает два вида незаконного владения чужой вещью, порождающего различные гражданско-правовые последствия. При добросовестном владении фактический владелец вещи не знает и не должен знать о незаконности своего владения (а по сути, чаще всего о том, что передавший ему вещь отчуждатель был не управомочен на ее отчуждение). Такое возможно, например, при приобретении вещи в комиссионном магазине или на аукционной распродаже, когда продавец умышленно или по незнанию скрыл от покупателя отсутствие требуемых правомочий. При недобросовестном владении фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество (например, похититель или приобретатель вещи "с рук" по заведомо низкой цене).

Понятно, что у недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано собственником во всех случаях без каких бы то ни было ограничений. У добросовестного приобретателя, напротив, невозможно истребовать деньги и предъявительские ценные бумаги (п. 3 ст. 302 ГК), во-первых, из-за практических сложностей теоретически возможного доказывания их индивидуальной определенности, во-вторых, по причине возможности получения однородной по характеру (денежной) компенсации от непосредственного причинителя имущественного вреда.

От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в двух случаях.

Во-первых, если такое имущество было им получено безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т.п.), поскольку такое изъятие не нанесет ему имущественных убытков, но будет способствовать восстановлению нарушенного права собственности (п. 2 ст. 302 ГК).

Во-вторых, в случае возмездного приобретения вещи добросовестным приобретателем имеет значение способ выбытия вещи у собственника.

Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле (например, отдано им в аренду, а затем незаконно продано арендатором третьему лицу), он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя. Ведь последний действовал субъективно безупречно в отличие от самого собственника, допустившего неосмотрительность в выборе контрагента. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером. В связи с этим, в частности, при разбирательстве в суде упомянутого выше спора о продаже автомобиля бывшим супругом без согласия другого супруга (сособственника) было учтено, что автомашина находилась в управлении одного из них с согласия другого и, следовательно, первоначально вышла из его владения по его воле <\*>. В указанных случаях принято говорить об ограничении виндикации в отношении добросовестного приобретателя чужого имущества.

Но если имущество выбыло из владения собственника помимо его воли (утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, например арендатором, хранителем или перевозчиком; похищено у того или другого; выбыло

из их владения иным путем помимо их воли), оно может быть истребовано даже и у добросовестного приобретателя. Ведь здесь субъективно безупречно поведение как приобретателя, так и собственника. Но приобретатель является хотя и добросовестным, но все же незаконным владельцем, поэтому предпочтительны интересы собственника. В этой ситуации за добросовестным приобретателем сохраняется право на возмещение убытков, причиненных ему отчуждателем вещи.

Возможность истребования вещи у ее добросовестного возмездного приобретателя закон теперь распространяет также и на случаи, когда вещь выбыла не только от собственника, но и от лица, которому имущество было передано собственником во владение, например от субъекта ограниченного вещного права или от арендатора, помимо его воли (но первоначально, следовательно, выбыло от самого собственника по его воле) (п. 1 ст. 302 ГК). Этим в большей мере защищаются интересы не только собственников, но и добросовестных субъектов права хозяйственного ведения и оперативного управления, а также арендаторов. Ведь они заинтересованы в использовании конкретного имущества, которое собственник при отсутствии указанного правила не смог бы сам истребовать от добросовестного возмездного приобретателя.

При истребовании собственником имущества из чужого незаконного владения может также возникнуть вопрос о судьбе доходов, которые принесло или могло принести данное имущество, и о возмещении затрат на его содержание, ремонт или улучшение, произведенных фактическим владельцем. Ответ на него также зависит от того, было ли фактическое владение добросовестным или недобросовестным. В силу правил ст. 303 ГК собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца возврата не только конкретного имущества, но и всех доходов, которые этот владелец извлек или должен был извлечь из имущества за все время своего владения им (либо их компенсации). На добросовестного владельца такая обязанность ложится лишь за время, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. За добросовестным владельцем истребуемого имущества признается также право оставить за собой отделимые улучшения, которые он произвел в чужом имуществе. Он может также требовать от собственника возмещения затрат на произведенные им неотделимые от имущества улучшения, ибо в ином случае собственник, по сути, получал бы неосновательное обогащение.

С другой стороны, как добросовестный, так и недобросовестный владелец вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с какого собственнику причитаются доходы от имущества. Ведь он получает вещь в надлежащем состоянии и с доходами (или их компенсацией), сэкономив на необходимых расходах. Ясно, что отсутствие такого правила вело бы к неосновательному обогащению собственника.

Негаторный иск. Данный способ защиты права собственности тоже был известен еще римскому праву, о чем свидетельствует и его название ("actio negatoria" - буквально "отрицающий иск").

Негаторный иск - требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК).

Такие препятствия могут, например, выражаться в возведении строений или сооружений, препятствующих доступу света в окна соседнего дома или создающих различные помехи в нормальном использовании соседнего земельного участка.

Субъектом негаторного иска является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. Субъектом обязанности (ответчиком по иску) считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно (обычно это касается правомочия пользования, а не владения или распоряжения, что очевидно, например, по отношению к объектам недвижимости). Если помехи созданы законными действиями, например разрешенной в установленном порядке прокладкой трубопровода возле дома, придется либо их претерпевать, либо оспаривать их законность, что во всяком случае невозможно с помощью негаторного иска.

Объект требований по негаторному иску составляет устранение дьящегося правонарушения (противоправного состояния), сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому отношения по негаторному иску не подвержены действию исковой давности - требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение. При устранении нарушителем противоправного состояния к нему может быть предъявлен лишь иск о возмещении причиненных этим убытков.

*Иск о признании права собственности.* Требование о признании права собственности, которое, как правило, входит в качестве элемента в иные вещные способы защиты права собственности, на практике нередко предъявляется в качестве самостоятельного иска. В этом случае иск о признании права собственности ограничивается функцией констатации самого факта наличия права собственности на то или иное имущество у определенного лица. Такое признание судом факта наличия права собственности имеет общее юридическое (преюдициальное) значение для ряда вопросов в области гражданского права и при наличии иных условий - основанием для предъявления иных вещных исков и обязательственных требований.

## **РАЗДЕЛ III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА**

### **Тема 18. Общие положения об обязательствах**

**План:**

#### **59. Понятие обязательств**

#### **60. Классификация обязательств**

#### **61. Основания обязательств. Система обязательств**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- стороны, объекты и способы обеспечения обязательства;
- структуру, типы и группы обязательств

#### **1. Понятие обязательств**

*Обязательство* - это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать вещь, выполнить работу) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Понятие обязательства употребляется в различных смысловых значениях. Обязательством называют определенное гражданское правоотношение, либо отдельную обязанность в этом правоотношении, либо документ, устанавливающий эту обязанность. В данном случае речь идет об обязательстве как разновидности гражданского правоотношения.

Обязательства тесно связаны с правоотношениями собственности, и в реальной жизни наблюдается их постоянное взаимодействие. Реализация собственником правомочия распоряжения ведет к возникновению обязательственного правоотношения, а исполнение обязательств нередко вызывает к жизни правоотношение собственности. Так, осуществляя правомочие распоряжения, собственник заключает договор купли-продажи, из которого возникает обязательство между собственником (продавцом) и покупателем. Покупатель, принимая по обязательству вещь от продавца, становится ее собственником и участником правоотношения собственности и т.д. Вместе с тем между правоотношением собственности и обязательством имеются существенные различия.

Правоотношения собственности опосредуют процесс присвоения материальных благ и в силу этого носят абсолютный характер. Обязательства же опосредуют процесс перемещения материальных благ от одного лица к другому и поэтому всегда устанавливаются между строго определенными лицами, т.е. приобретают относительный характер. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц) (п. 3 ст. 308 ГК). Так, обязательство купли-продажи возникает между конкретным продавцом и конкретным покупателем. Только в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.

Как и в любом правоотношении, в обязательстве участвуют две стороны: управомоченная и обязанная. Субъектами обязательства являются определенные лица - должник и кредитор. Управомоченная сторона (субъект) обязательства именуется кредитором, или верителем (от лат. *credo* - верю), поскольку предполагается, что она "верит", доверяет исполнителю другой стороны - своего контрагента, называемого здесь должником, т.е. лицом, обязанным к выполнению долга, или дебитором (от лат. *debitor* - должник).

Принадлежащее управомоченной в обязательстве стороне субъективное право принято именовать *правом требования*, а сама управомоченная сторона именуется *кредитором*. Обязанная сторона в обязательстве называется *должником*, а лежащая на нем обязанность — *долгом*. Если каждая из сторон в обязательстве несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать. Так, в обязательстве купли-продажи продавец является должником перед покупателем, поскольку обязан передать ему проданную вещь, и одновременно выступает в качестве кредитора покупателя, поскольку вправе требовать от него уплаты покупной цены за проданную вещь.

Право требования кредитора и долг должника составляют *юридическое содержание* обязательственного правоотношения. В качестве *объекта* обязательства выступают действия должника. Так, действия подрядчика при выполнении подрядных работ и передаче их заказчику образуют объект обязательства подряда.

Объектом обязательства всегда будут правомерные действия. Поскольку товарообмен предполагает вполне конкретные действия участников (по передаче имущества в собственность или в пользование, по производству работ, по оказанию услуг и т.д.), они и становятся предметом обязательства. Из содержания таких действий должно быть определено ясно, что именно обязан сделать конкретный должник. Таким образом, объектом (или предметом) обязательства является то, по поводу чего оно возникает и существует. Как следует из определения, обязательства возникают по поводу действий должника, таких как передача имущества (в том числе вещей, прав и т. п.), выполнение работ, уплата денег, оказание услуг и т.п. Следовательно, объектом обязательства является *определенное действие*, обеспечивающее перемещение (товарообмен) *определенных материальных благ*, т.е. такие действия, в которых, как отмечалось при характеристике объекта права (глава пятая), определяющее значение в большинстве случаев имеет *результат* действий. Иногда объектом (предметом) обязательства именуют (в том числе и в законе) и само материальное благо, по поводу которого возникает обязательство (вещь, результат работы, услуга и т. д.).

Обязательство обладает рядом характерных признаков.

1. Обязательство - это относительное правоотношение, поскольку стороны точно определены. Конкретному управомоченному лицу (лицам) всегда противостоит конкретное обязанное лицо (лица), относительно этих субъектов и возникает правоотношение.

2. В отличие от вещного права (права собственности), где право по владению, пользованию и распоряжению вещью осуществляется самим собственником, в обязательстве кредитор может реализовать свое право лишь посредством действия должника.

3. Надлежащее исполнение обязательств обеспечивается мерами государственного принуждения, содержащимися в санкциях. К отрицательным гражданско-правовым мерам воздействия на нарушителя относят взыскание убытков, неустойки, пени, штрафа.

4. Для обязательств характерна исковая форма защиты нарушенных прав. В процессе рассмотрения иска реализуются установленные законом или договором санкции. Исковую защиту признают формой приведения санкций в действие.

Отношения, связанные с возникновением, изменением, прекращением обязательства, его содержанием, обеспечением исполнения, ответственностью за нарушение обязанностей, регулируются совокупностью норм, составляющих обязательственное право.

Особую часть обязательственного права составляют нормы, направленные на возмещение вреда, причиненного неправомерными действиями, на возврат неосновательно сбереженного либо приобретенного имущества за счет другого лица.

Таким образом, обязательственное право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, возникающие в процессе передачи имущества, выполнения работ и оказания услуг, причинения вреда и неосновательного приобретения имущества, путем установления правовой связи между конкретными субъектами.

Все обязательственное право состоит из двух основных частей - Общей и Особенной. Общая часть содержит нормы, регулирующие порядок возникновения и прекращения, обеспечения и исполнения обязательств, ответственность за нарушение обязанностей. Правила этих норм применяются обычно ко всем видам обязательств.

В Особенную часть включены нормы, регулирующие отдельные виды обязательств: куплю-продажу, мену, дарение, аренду, обязательства из причинения вреда и др.

Содержание обязательства, как и любого правоотношения, составляют права и обязанности сторон. Здесь особенно четко проявляется единство прав и обязанностей. В любом обязательстве праву одной стороны соответствует обязанность другой (продавец обязан передать вещь, покупатель вправе требовать совершения этого действия). Кредитор может требовать совершения только тех действий, которые должник обязан исполнить.

В обязательства действительно могут входить обязанности, лишенные имущественного содержания, однако закон допускает существование самого обязательства неимущественного характера. Практике известны случаи заключения договоров поручения, направленных на совершение юридически значимых действий, лишенных каких-либо имущественных обязанностей. Сюда можно отнести, например, поручение на выполнение действий по получению какого-либо документа (диплома, свидетельства о рождении и др.).

## **2. Классификация обязательств**

Ввиду многочисленности и разнообразия складывающихся между участниками гражданского оборота обязательственных правоотношений важное значение приобретает их надлежащая систематизация. Система обязательств предполагает не только их единство, но и дифференциацию на основе правильно избранного классификационного критерия. В качестве такого критерия могут служить те свойства обязательств, которые оказывают наиболее заметное влияние на характер их правового регулирования. Эти свойства позволяют классифицировать обязательства и расположить их по строго определенной системе.

1. В зависимости от особенностей содержания различают односторонние обязательства, где одной стороне принадлежат только права, а другой только обязанности (заем), и взаимные, где каждой стороне принадлежат и права, и обязанности (например, купля-продажа).

2. В зависимости от числа установленных правовых связей различают простые и сложные обязательства. В простых имеется лишь одна правовая связь (право и обязанность), в сложных - несколько прав и соответствующих им обязанностей.

3. В зависимости от степени определенности предмета исполнения на момент возникновения обязательства различают однопредметные, альтернативные и факультативные обязательства. В однопредметных обязательствах должник обязан передать строго определенный предмет (например, сотовый телефон). При заключении альтернативного обязательства стороны определяют несколько предметов исполнения (например, телевизор или холодильник). Право выбора варианта поведения (например, передать холодильник или

телевизор) принадлежит должнику, если иное не вытекает из закона, договора или существа обязательства.

4. Некоторые обязательства имеют строго личный характер. Личные обязательства связаны либо с личностью должника, например заказ ключа определенному мастеру, либо с личностью кредитора (расходы по восстановлению здоровья при причинении вреда возмещаются только потерпевшему).

5. Различают главные обязательства и дополнительные (зависимые). Судьба дополнительного обязательства зависит от главного. Недействительность главного обязательства влечет недействительность дополнительного.

6. Также обязательства делят на *регулятивные* и *охранительные*. Первая группа охватывает обязательства, которые юридически опосредуют нормально возникающие экономические отношения (купли-продажи, подряда, перевозки, оказания услуг и т. д.). Вторая группа охватывает обязательства, которые возникают, когда перемещение материальных благ и закрепление их за определенными лицами в том или ином звене оказывается нарушенным. Таковы, в частности, обязательства из причинения вреда и из неосновательного обогащения. Есть и такие обязательства, которые можно рассматривать как своего рода сплав регулятивных и охранительных обязательств. Их место определяется в зависимости от того, к какой группе обязательств они тяготеют по своему основному содержанию, например, обязательства по страхованию.

6. По основаниям возникновения обязательства различают договорные обязательства, возникающие на основе соглашения сторон и других правомерных действий, и внедоговорные, возникающие в связи с причинением вреда личности или имуществу, в связи с неосновательным получением или сбережением имущества за счет другого лица, а также обязательства по возмещению вреда, полученного при спасении чего-либо имущества.

### **3. Основания обязательств. Система обязательств**

Как и другие правоотношения, обязательства возникают из различных юридических фактов, называемых в обязательственном праве основаниями возникновения обязательств (п. 2 ст. 307 ГК). Следует подчеркнуть, что при отсутствии какого-либо из оснований, прямо предусмотренных ГК, обязательственных правоотношений не возникает, ибо отнюдь не все появляющиеся в реальной жизни факты или ситуации имеют юридическое и тем более обязательственно-правовое значение. Так, создание объекта интеллектуальной собственности или приобретение права собственности на имущество по давности владения (ср. пп. 4 и 5 п. 1 ст. 8 ГК) сами по себе не влекут появления каких-либо обязательств, будучи основаниями возникновения лишь определенного исключительного или вещного права. Поэтому для квалификации правоотношения в качестве обязательственного прежде всего необходимо установить основание его возникновения.

Наиболее распространенное основание возникновения обязательств составляет договор собственников вещей либо иных законных владельцев имущества (а в современном обороте - также и обладателей авторских, патентных и иных исключительных прав). Договор представляет собой обычное, чаще всего встречающееся основание нормального товарообмена, а договорные обязательства - основную разновидность обязательств. При этом речь идет не только о договорах по передаче вещей, производству работ или оказанию услуг, но и о договорах об уступке (передаче) различных имущественных прав, в том числе исключительных и корпоративных.

Обязательства возникают и из иных, односторонних сделок. Например, содержащийся в завещании завещательный отказ после открытия наследства порождает обязательство между наследниками и отказополучателем (ст. 1137 ГК).

Важно иметь в виду, что обязательственные правоотношения возникают и из сделок, не предусмотренных законом, но не противоречащих ему и порождающих гражданские права и обязанности в силу общих начал и смысла гражданского законодательства (п. 1 ст. 8 ГК). В связи с постоянным развитием и усложнением товарного оборота развитое законодательство не может содержать и не содержит исчерпывающего перечня допускаемых сделок, в том числе договоров (или их видов), учитывая общий принцип договорной свободы. Важно лишь, чтобы конкретные сделки участников оборота не противоречили законодательным запретам и предписаниям, а также соответствовали принципам и существу частноправового регулирования.

В ряде случаев основаниями возникновения обязательств становятся акты публичной власти. К их числу относятся, во-первых, административные акты государственных органов и органов местного самоуправления ненормативного (индивидуального) характера, если они прямо названы в этом качестве законом (пп. 2 п. 1 ст. 8 ГК). Например, решение компетентного органа публичной власти об изъятии у частного собственника земельного участка для государственных нужд порождает обязательство по выкупу такого участка государством или его продаже с публичных торгов (п. 1 ст. 239 ГК), а решение о реквизиции вещи у частного собственника порождает обязательство по оплате ее стоимости (п. 1 ст. 242 ГК). Принятие государственным органом или органом местного самоуправления акта, не соответствующего закону или иному правовому акту, может стать основанием возникновения деликтного обязательства (ст. ст. 16, 1069 ГК).

Во-вторых, речь идет о судебных решениях, которые также могут порождать обязательства (пп. 3 п. 1 ст. 8 ГК). Так, решение суда об изъятии у частного собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей порождает обязательство государства по их выкупу или продаже с публичных торгов (ст. 240 ГК), а решение суда по поводу разногласий, возникших при заключении договора в обязательном порядке (ст. 445 ГК), в соответствии со ст. 446 ГК определяет условия такого договора, т.е. становится основанием возникновения соответствующего договорного обязательства.

Обязательства возникают и в связи с совершением неправомерных действий по причинению вреда другому лицу или неосновательному обогащению за счет другого лица (пп. 6 и 7 п. 1 ст. 8 ГК). Существо этих обязательств составляет обязанность компенсации причиненного вреда или возврата неосновательно приобретенного имущества, которая всегда носит имущественный характер, включая и случаи возмещения морального вреда. Такие обязательства могут возникать в результате действий как граждан и юридических лиц, так и органов публичной власти, в том числе при принятии ими индивидуальных или нормативных актов, не соответствующих закону или иным правовым актам.

Иногда обязательства возникают и вследствие таких юридических фактов, как юридические поступки, называемые законом "иными действиями граждан и юридических лиц" (пп. 8 п. 1 ст. 8 ГК), т.е. не являющихся сделками. Таковы, например, находка или обнаружение клада, порождающие обязательства соответственно по возврату найденной вещи (ст. 227 ГК) или по передаче клада либо его части собственнику имущества, где был обнаружен клад (п. 1 ст. 233 ГК), а также действия по предотвращению вреда личности или имуществу гражданина, порождающие обязательство по возмещению понесенных при этом расходов (п. 1 ст. 984 ГК), а в отдельных случаях - и по дополнительному вознаграждению (ст. 985 ГК).

Наконец, основаниями возникновения обязательства могут стать не зависящие от воли людей юридические факты - события (пп. 9 п. 1 ст. 8 ГК), например наступление стихийного бедствия или иного чрезвычайного обстоятельства, сделавшее непригодным для проживания единственное жилое помещение гражданина, порождает обязательство по предоставлению ему для временного проживания другого жилого помещения из маневренного фонда. Юридические поступки и события не являются распространенными основаниями возникновения обязательств.

Систему обязательств целесообразно строить на основе последовательно осуществляемой многоступенчатой классификации. При этом на каждой отдельно взятой ступени классификации необходимо использовать единый классификационный критерий,

который позволяет выявить наиболее существенные различия в обязательственных правоотношениях. В соответствии с изложенным все обязательства делятся на два типа. Внутри каждого типа выделяются отдельные группы обязательств. Каждая группа обязательств состоит из различных видов обязательств. Наконец, конкретные виды обязательств делятся на подвиды и формы обязательств.

В зависимости от основания возникновения все обязательства делятся на два типа: договорные и внедоговорные обязательства. *Договорные обязательства возникают на основе заключенного договора, а внедоговорные обязательства предполагают в качестве своего основания другие юридические факты.*

Значение разграничения всех обязательств на два типа состоит в том, что содержание договорных обязательств определяется не только законом, но и соглашением лиц, участвующих в обязательстве. Содержание же внедоговорных обязательств зависит только от закона или закона и воли одной из сторон в обязательстве.

Юридическая общность договорных обязательств позволяет к тому же выделить значительное количество общих норм права, в равной мере применимых ко всем многочисленным и разнообразным договорным обязательствам. Совокупность этих правовых норм образует общую часть института договорного права.

Как договорные, так и внедоговорные обязательства, в свою очередь, подразделяются на группы обязательств. Так, в рамках договорных обязательств в зависимости от характера опосредуемого ими перемещения материальных благ выделяются следующие группы: обязательства по реализации имущества, обязательства по предоставлению имущества в пользование, обязательства по выполнению работ, обязательства по перевозкам, обязательства по оказанию услуг, обязательства по расчетам и кредитованию, обязательства по страхованию, обязательства по совместной деятельности, смешанные обязательства.

Внутри внедоговорных обязательств можно выделить две группы: обязательства из односторонних сделок и охранительные обязательства. Входящие в одну и ту же группу обязательства характеризуются экономической общностью, предопределяющей и общность их правового регулирования. Например, такие обязательства по реализации имущества, как купля-продажа, мена и рента, подчиняются целому ряду общих правил.

Входящие в отдельные группы обязательства наряду с объединяющими их общими признаками характеризуются определенными различиями, предполагающими их последующую классификацию. В зависимости от экономического содержания в пределах одной и той же группы различаются отдельные виды обязательств. Так, в группу обязательств по выполнению работ входят обязательства подряда, бытового подряда, строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и т.д.

Отдельные виды обязательств, в свою очередь, могут выступать в разной форме или подразделяться на различные подвиды. Классификация обязательств по отдельным формам имеет место тогда, когда в рамках одного и того же вида обязательственных правоотношений специфические особенности приобретает форма их выражения. Например, розничная купля-продажа может выступать в форме купли-продажи в кредит, по образцам, по предварительным заказам, в порядке самообслуживания, посылочной купли-продажи и т.д. Конкретный вид обязательства может быть представлен и различными подвидами, если в пределах данного вида специфические особенности приобретают содержание обязательственных правоотношений. Так, внутри одного и того же вида обязательства — обязательства аренды транспортных средств — различают два ее подвида: аренду транспортного средства с экипажем и аренду транспортного средства без экипажа.

## **Тема 19. Исполнение обязательства и способы его обеспечения**

**План:**



## **62. Понятие исполнения и принципы исполнения обязательств**

## **63. Условия надлежащего исполнения обязательств**

## **64. Способы обеспечения обязательств**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

*- принципы надлежащего и реального исполнения обязательств;*

*- предмет, сроки, место и способы исполнения обязательств;*

*- неустойку и ее виды, залог, удержание имущества, поручительство, банковскую гарантию и задаток как способы обеспечения обязательств*

### **1. Понятие исполнения и принципы исполнения обязательств**

Исполнение обязательства обычно рассматривается как исполнение субъективной обязанности (долга), возложенной на должника, т.е. совершение им соответствующих действий (или воздержания от действий), составляющих предмет обязательства

Исполнение любых обязательств подчиняется некоторым общим требованиям, составляющим принципы исполнения обязательств. Принято выделять принцип реального исполнения, принцип надлежащего исполнения обязательств и недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства.

Принцип реального исполнения обязательства заключается в том, что должник обязан совершать именно те действия, которые составляют объект обязательства; замена предмета исполнения, по общему правилу, не допускается. Действие указанного принципа в настоящее время значительно ослаблено: в силу п. 2 ст. 396 ГК РФ, если должник не исполняет обязательство, но а) возместил убытки, причиненные таким неисполнением, и б) уплатил неустойку за неисполнение, то он освобождается от обязанности исполнить обязательство в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором;

Принцип надлежащего исполнения заключается в том, что обязательства должны исполняться в соответствии с требованиями закона и условиями обязательства относительно субъектов исполнения, предмета, срока и места исполнения, способа исполнения.

Достаточно важным является и принцип *недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий* (стабильности обязательства). Такой отказ и такое изменение условий допускаются только в случаях, предусмотренных законом (например, ст. 717 ГК РФ). Если, однако, обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, то односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Исполнение обязательства должно также подчиняться принципам разумности и добросовестности как общим принципам осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей (п. 3 ст. 10 ГК). В соответствии с принципом разумности, например, обязательства должны исполняться "в разумный срок" (если точный срок их исполнения не предусмотрен и не может быть определен по условиям конкретного обязательства); кредитор вправе "за разумную цену" поручить исполнение обязательства третьему лицу за счет неисправного должника; кредитор должен принять "разумные меры" к уменьшению убытков, причиненных ему неисправным должником, и т.д. На принципе добросовестности, в частности, основаны императивные правила исполнения подрядных обязательств об "экономном и расчетливом использовании" подрядчиком материала, предоставленного заказчиком (п. 1 ст. 713 ГК), и о необходимости содействия заказчика подрядчику в выполнении работы (п. 1 ст. 718 ГК)

### **2. Условия надлежащего исполнения обязательств**

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 избрать 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). Как уже отмечалось, должник в данной ситуации не выбывает из обязательства, оставаясь полностью ответственным перед кредитором за исполнение, осуществляемое таким третьим лицом.

Должник обязан произвести исполнение надлежащему лицу - кредитору или управомоченному им лицу (например, его представителю) - и вправе специально удостовериться в этом (ст. 312 ГК). По указанию кредитора допускается *переадресование исполнения* - исполнение обязательства вместо кредитора третьему лицу. При этом третье лицо не приобретает никаких прав требования в отношении должника, что принципиально отличает данную ситуацию от обязательства, основанного на договоре, заранее заключенном в пользу третьего лица (которое в этом случае получает возможность вместо кредитора требовать исполнения от должника).

Указание на то, что в обязательстве участвуют две стороны, не означает, что участниками обязательства во всех случаях являются непременно два лица. Существуют *обязательства с множественностью лиц* (три и более участников).

Множественность может быть на стороне кредитора (*активная множественность*) и на стороне должника (*пассивная множественность*). Бывает и *смешанная* множественность, когда в обязательстве участвуют несколько кредиторов (множественность на стороне кредитора) и несколько должников (множественность на стороне должника).

При множественности лиц обязательство может быть долевым или солидарным. В *долевом* обязательстве каждый кредитор вправе требовать исполнения обязательства в определенной доле, а каждый должник обязан исполнять обязательство в определенной доле. Доли предполагаются равными, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или условий обязательства.

Обязательства с множественностью лиц по общему правилу являются долевыми, на их солидарный характер должно быть обязательное указание в законе.

Суть *солидарного* обязательства состоит в том, что до тех пор, пока обязательство полностью не исполнено, любой из солидарных должников считается обязанным его исполнить; любой из солидарных кредиторов вправе требовать исполнения.

Солидарные обязательства возникают, если это

- предусмотрено договором,
- установлено законом (при неделимости предмета обязательства, при совместном причинении вреда и т. д.).

Если имеется в виду солидарное обязательство с пассивной множественностью, то в законе говорится о солидарной обязанности или ответственности (ст. 322-325). Когда речь идет о солидарном обязательстве с активной множественностью - о солидарном требовании (ст. 322, 326).

Кредитор вправе требовать исполнения солидарной обязанности как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Исполнение обязательства одним из должников в полном объеме прекращает обязательство перед кредитором. Одновременно возникает обязательство между этим должником и его содолжниками.

Должник, исполнивший обязательство, становится кредитором. Такое обязательство именуется *регрессным*. В силу регрессного обязательства одно лицо, выполнившее

обязанность за другое, имеет право требовать от этого лица возмещения понесенных затрат. В данном случае существо регрессного обязательства состоит в следующем: должник, исполнивший обязательство, имеет право требовать исполненного от остальных должников (содолжников) в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. Иное может вытекать из отношений между содолжниками. Неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившем) солидарную обязанность, падает в равной доле на остальных содолжников, в т. ч. на того, который исполнил основное обязательство. Иное может следовать из отношений между содолжниками.

При солидарности требования должник может исполнить обязательство любому из сокредиторов. Если это не происходит, то любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. Исполнение обязательства одному из кредиторов влечет прекращение обязательства. Одновременно возникает обязательство между кредитором, получившим исполнение, и другими кредиторами. Кредитор, получивший исполнение, становится должником. Он должен возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними.

При пассивной множественности лиц существуют также *субсидиарные* обязательства. Такое обязательство может возникнуть лишь в связи с привлечением должника к ответственности, и существованием кроме этого основного должника, привлекаемого к ответственности, дополнительного (субсидиарного) должника. Существо субсидиарного обязательства в том, что прежде чем предъявлять требование субсидиарному должнику, кредитор должен предъявить требование к основному должнику. И только, если основной должник не исполняет обязательство, требование может быть предъявлено субсидиарному должнику (ст. 399). Так, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Потребностями развитого имущественного оборота нередко диктуется замена участников обязательства

Поэтому 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

*Перемена лиц в обязательстве* – это осуществляемый в соответствии с требованиями ГК РФ переход прав и обязанностей участников обязательства от одних лиц к другим. Такой переход может быть либо уступкой права требования, либо переводом долга.

Уступка требования (цессия). Это замена кредитора в правоотношении (ст. 382 ГК РФ).

Переход права (требования) к другому лицу возможен:

- на основании закона;
- по сделке (уступка требования).

На основании закона права кредитора переходят к другому лицу в случаях:

1) в результате универсального правопреемства в правах кредитора. Например, права кредитора переходят от наследодателя к наследнику, принявшему наследство;

2) по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом (см., например, п. 3 ст. 250 ГК РФ);

3) вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству;

4) при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая (см. ст. 965 ГК РФ).

Законом могут предусматриваться иные случаи замены кредитора при наличии определенных обстоятельств.

Не допускается переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ст. 383).

Правила о переходе прав кредитора не применяются к регрессным обязательствам.

Для перехода права (требования) к другому лицу согласия должника не требуется, если иное не предусмотрено законом или договором. Однако должник должен быть письменно извещен о переходе прав кредитора к другому лицу. В противном случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается надлежащим.

Переход права может быть выражен в виде сделки *уступки требования (цессии)*. Такая сделка допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору. Без согласия должника не допускается уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

*Перевод долга.* Это замена должника в правоотношении. Перевод долга допускается только с согласия кредитора. Уступка требования (цессия) и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должны быть совершены в соответствующей форме (ст. 389 ГК РФ).

Если обязательство основано на сделке, подлежащей государственной регистрации, то уступка требования и перевод долга должны быть зарегистрированы, если иное не установлено законом

**Предмет исполнения** должен быть либо точно определенным, либо по крайней мере определимым (исходя из содержания и существа обязательства и указаний закона), иначе исполнение соответствующего обязательства может стать затруднительным или совсем 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. Так, в возмездных обязательствах, вытекающих из договоров, цена товаров, работ или услуг обычно прямо устанавливается соглашением сторон, а при невозможности ее определения исполнение оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (ст. 424 ГК).

В альтернативных обязательствах предусматривается несколько различных предметов, из которых исполнение производится лишь одним (по общему правилу - по выбору должника). В факультативных обязательствах устанавливается один предмет исполнения, который, однако, может быть заменен должником на иной, но также заранее определенный.

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). 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). 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). Разумный срок определяется существом обязательства (например, срок хранения верхней одежды посетителей в гардеробе организации) и обычаями делового оборота (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 делового оборота (абз. 2 п. 2 ст. 314 ГК). 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), 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).

*Досрочное исполнение* должником своего обязательства допустимо в качестве общего правила, если иное не вытекает из законодательства, условий обязательства или его существа. Так, беспроцентный (безвозмездный) заем по общему правилу может быть возвращен досрочно, а заем, предоставленный под проценты, может быть возвращен досрочно лишь с согласия заимодавца (п. 2 ст. 810 ГК), имеющего интерес в начислении и получении процентов по займу. Существу обязательства хранения противоречит досрочное его исполнение хранителем, влекущее возврат принятой вещи. Досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, вообще допустимо только при наличии прямого указания законодательства либо если такая возможность непосредственно следует из содержания или существа самого обязательства либо из обычаев делового оборота (ст. 315 ГК).

Просрочка в исполнении обязательства должником влечет его ответственность за возникшие у кредитора убытки, в том числе и за случайно (без его вины) наступившую в этот период невозможность исполнения, например случайную гибель или порчу подлежащей передаче кредитору вещи (п. 1 ст. 405 ГК). Если вследствие просрочки исполнение утратило интерес для кредитора (например, заказанное им новогоднее оформление изготовили и доставили 2 января), он вправе отказаться от принятия исполнения, взыскав понесенные при этом убытки. В таких случаях принято говорить о строго определенных или жестких сроках (ср. п. 2 ст. 457 ГК). Кредитор может взыскать с неисправного должника штрафные санкции (неустойку), предусмотренные законом или договором, в соответствии со ст. 394, 395 ГК.

Кредитор по обязательству также может оказаться в просрочке. Просрочка кредитора (п. 1 ст. 406, п. 2 ст. 408 ГК) может наступить:

- во-первых, в случае его отказа в принятии надлежащего исполнения;
- во-вторых, при несовершении им определенных действий, без которых должник не мог исполнить своего обязательства (например, кредитор не дал предусмотренных договором указаний о том, кому и куда необходимо отгружать конкретные партии товара);
- в-третьих, при его отказе выдать расписку в исполнении, вернуть долговой документ или иным надлежащим образом удостоверить произведенное исполнение.

В перечисленных случаях принято говорить о неисполнении кредитором лежащих на нем кредиторских обязанностей.

При просрочке кредитора должник вправе требовать возмещения причиненных ему убытков, а по денежным обязательствам освобождается от уплаты процентов за время такой просрочки (п. п. 2 и 3 ст. 406 ГК). В некоторых случаях должник может даже отказаться от реального исполнения обязательства. Например, при уклонении заказчика от принятия работы, выполненной подрядчиком, последний вправе после двух предупреждений продать результат работы, а на заказчика, кроме того, ложится риск случайной гибели изготовленной или обработанной вещи (п. п. 6 и 7 ст. 720 ГК).

**Место исполнения обязательства** определяется законом или договором, а также может вытекать из обычаев делового оборота 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 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 оборота.

Так, исполнение обязательства по частям предполагается ненадлежащим, если только иное не допускается перечисленными выше правилами (ст. 311 ГК). 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). Должник при этом остается обязанным к выплате не только оставшейся суммы основного долга, но и санкций за просрочку в исполнении.

Взаимные (двусторонние) обязательства нередко предполагают, что исполнение обязанности одной из сторон невозможно до осуществления исполнения другой стороной. Например, продавец обязуется передать покупателю товар только после его предварительной (частичной или полной) оплаты. Такие ситуации называются встречным исполнением обязательств и должны быть прямо предусмотрены соглашением сторон (п. 1 ст. 328 ГК), т.е. могут возникнуть только при исполнении договорных обязательств. Если обязанная сторона не исполняет встречное обязательство, ее контрагент вправе по своему выбору либо приостановить исполнение своего обязательства, либо вообще отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков. Если же такое обязательство исполнено лишь частично, то и встречное исполнение может быть приостановлено (либо в нем может быть отказано) в части, соответствующей непредоставленному встречному исполнению.

Обязательство по передаче денег или ценных бумаг может быть исполнено должником путем внесения этого имущества в депозит нотариуса или суда (ст. 327 ГК). 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.

### **3. Способы обеспечения обязательств**

Чтобы оградить интересы кредитора и предотвратить либо уменьшить размер негативных последствий от возможного неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства, могут быть установлены обеспечительные меры принудительного характера. Такие меры именуются способами обеспечения исполнения обязательств. К ним относятся: неустойка, залог, удержание, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие способы, предусмотренные законом или договором (ст. 329 ГК РФ).

Конкретный способ обеспечения исполнения обязательств может быть предусмотрен правовым актом или договором, но, как правило, он определяется соглашением сторон. В правовом акте обычно устанавливается неустойка (ст. 856,866 ГК РФ устанавливают

неустойку в виде процентов за пользование чужими денежными средствами), иногда удержание (ст. 712, 972, 997 ГК РФ), реже поручительство (ст. 532 ГК РФ) или залог (так, согласно п. 5 ст. 488 ГК РФ проданный в кредит товар признается находящимся в залоге).

Приведенный в ст. 329 ГК РФ перечень способов обеспечения исполнения обязательств не является исчерпывающим, что означает допустимость использования в качестве таковых и иных правовых конструкций. Расширение этого перечня возможно путем указания на другие способы как в договоре, так и в законе. ГК РФ, например, предусматривает использование уступки денежного требования в качестве способа обеспечения исполнения обязательства, возникшего на основании договора финансирования (ст. 824 ГК РФ).

При обеспечении обязательства между кредитором и лицом, обеспечивающим обязательство, также возникает обязательственное правоотношение. Но это обязательство особого рода. Оно является дополнительным (акцессорным) по отношению к обеспечиваемому или главному обязательству, зависимым, производным от него. Проявляется это в том, что прекращение основного обязательства (например, в связи с его исполнением), как правило, влечет прекращение соглашения об обеспечении, поскольку дальнейшее его существование утрачивает смысл (ст. 352, 367 ГК РФ); а также в том, что недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 329 ГК РФ). Недействительность же соглашения об обеспечении, напротив, не влечет недействительности основного обязательства (п. 2 ст. 329 ГК РФ): оно сохраняет юридическую силу, но лишается обеспечения.

**Неустойка** относится к наиболее распространенным способам обеспечения исполнения обязательств и к наиболее часто применяемой на практике мере имущественной ответственности. Она представляет собой определенную законом или договором денежную сумму, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК РФ).

Общим, родовым понятием неустойки охватываются и такие ее разновидности, как пеня и штраф. Неустойка может быть установлена соглашением сторон — *договорная неустойка* или предписанием закона — *законная неустойка* (ст. 332 ГК РФ).

Размер, порядок исчисления, условия применения договорной неустойки определяются исключительно по усмотрению сторон. Соглашение о неустойке должно совершаться в письменной форме независимо от суммы неустойки и от формы, в какую облечено основное обязательство, которое может возникнуть и из устной сделки. Несоблюдение же письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК РФ).

Законная неустойка применяется независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Сфера ее применения зависит от того, в какой (диспозитивной или императивной) правовой норме она содержится. Если неустойка предусмотрена императивной нормой, она подлежит безусловному применению именно в том виде, в каком обозначена в этой норме. Когда же положение о неустойке содержится в диспозитивной норме, она применяется лишь постольку, поскольку стороны своим соглашением не предусмотрели иной ее размер. В отношении законной неустойки в п. 2 ст. 332 ГК РФ закреплено правило, согласно которому ее размер может быть изменен соглашением сторон лишь в сторону увеличения, если это не запрещено законом.

В зависимости от соотношения права на взыскание неустойки и права на возмещение убытков законодательство различает четыре вида неустойки — зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную (ст. 394 ГК РФ). *Зачетная* неустойка означает взыскание установленной неустойки и, кроме того, возмещение убытков в части, не покрытой ею, т.е. суммы, составляющие размер неустойки, зачитываются в счет возмещения убытков. Вместе с тем законом или договором может быть определено иное соотношение: когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков — такая неустойка называется *исключительной*; когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки — такая неустойка признается *штрафной*; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки — такая неустойка является *альтернативной*. Во всех случаях, когда законом или договором вид неустойки не определен, применяется зачетная неустойка.

Несмотря на то, что размер неустойки устанавливается законом или договором, суд может снизить ее размер (полное освобождение от уплаты неустойки не допускается).

**Залог** — способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор имеет право в случае неисполнения должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами залогодателя — лица, которому принадлежит это имущество (п. 1 ст. 334 ГК РФ).

Залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества называется ипотекой и должен регулироваться законом об ипотеке. Общие правила о залоге, содержащиеся в ГК РФ, применяются к ипотеке, если кодексом или законом об ипотеке не установлены иные правила. Однако пока закон об ипотеке еще не принят.

Субъектами в залоговом обязательстве являются залогодатель и залогодержатель. В качестве залогодержателя во всех случаях выступает кредитор по основному обязательству. Это может быть и специализированная организация — ломбард, имеющая лицензию на осуществление предпринимательской деятельности по принятию от граждан в залог движимого имущества, предназначенного для личного потребления, в обеспечение краткосрочных кредитов.

В качестве залогодателя может выступать как сам должник, так и третье лицо. При залоге вещей залогодателем вправе быть собственник вещи либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения. При залоге имущественных прав залогодателем является лицо, которому принадлежит закладываемое право. К примеру, при залоге права аренды земельного участка залогодатель — арендатор этого участка.

Залог обычно возникает в силу договора. При этом возможно заключение отдельного соглашения о залоге либо включение условия о залоге в текст основного договора. Залог возникает также на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге. Так, в силу п. 5 ст. 488 ГК РФ (если иное не предусмотрено договором купли-продажи) при продаже товара в кредит с момента передачи покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара.

Предметом залога являются вещи (как движимые, так и недвижимые), за исключением изъятых из оборота и тех, на которые не допускается обращение взыскания, и имущественные права, за исключением неразрывно связанных с личностью кредитора и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом (например, требований об алиментах). Согласно п. 6 ст. 340 ГК РФ договором о залоге, а в отношении залога, возникающего на основании закона, законом может быть предусмотрен залог вещей и имущественных прав, которые залогодатель приобретет в будущем (к примеру, залог урожая будущего года, залог права на взыскание арендной платы в будущем году и т.п.). Гарантией выполнения требований залогодержателя является не все имущество должника, а только заложенное имущество.

Договор о залоге должен быть совершен в письменной форме независимо от того, в какой форме (устной или письменной) заключен основной договор. Обязательному нотариальному удостоверению подлежат лишь ипотека и договоры о залоге движимого имущества или прав на имущество в случаях, когда обеспечиваемый залогом договор должен быть заключен в нотариальной форме. Договор об ипотеке, кроме того, должен быть еще и зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом (ст. 339 ГК РФ).

Существенными условиями договора о залоге являются предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, а также условие о том, у какой из сторон (залогодателя или залогодержателя) находится заложенное имущество (п. 1 ст. 339 ГК РФ). Если сторонами не достигнуто соглашение хотя бы по одному из указанных условий либо соответствующее условие в договоре отсутствует, договор о залоге не может считаться заключенным.

Содержание залогового обязательства составляют права и обязанности сторон. Так, залогодержатель вправе ограничивать залогодателя в распоряжении заложенным имуществом.



В случае передачи залогодержателю предмета залога он приобретает в определенных случаях права владения, пользования и распоряжения им: право истребовать заложенное имущество из чужого незаконного владения, в том числе из владения залогодателя, право требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения, и др. (ст. 346, 347 ГК РФ). При неисполнении должником обязательства, обеспеченного залогом, залогодержатель имеет право преимущественно перед другими кредиторами получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества. Возможности передачи имущества, являющегося предметом залога, в собственность залогодержателя действующее законодательство не предусматривает. Всякие соглашения, предусматривающие такую передачу, являются ничтожными, за исключением тех, которые могут быть квалифицированы как отступное или новация обеспеченного залогом обязательства.

Залогодатель вправе, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога, пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы. Так, организация, заложившая нежилые помещения, вправе продолжать их использовать по целевому назначению (например, под склад). За залогодателем сохраняется, хотя и ограниченное волей залогодержателя, право распоряжения. Он вправе, если иное не предусмотрено законом или договором и не вытекает из существа залога, с согласия залогодержателя отчуждать предмет залога, передавать его в аренду или безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом распоряжаться им. Это ограничение не касается, однако, права залогодателя свободно завещать заложенное имущество (п. 2 ст. 346 ГК РФ). Залогодержатель и залогодатель вправе проверять наличие и состояние заложенного имущества, находящегося у другой стороны.

Залогодатель или залогодержатель, в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество, обязан, если иное не предусмотрено законом или договором: страховать за счет залогодателя заложенное имущество, принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества, немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

Взыскание на заложенное имущество может быть обращено в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает. Суд может отказать во взыскании, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя явно несоразмерен стоимости заложенного имущества (ст. 348 ГК РФ).

Порядок обращения взыскания на заложенное имущество зависит от предмета залога. Наряду с судебным порядком допускается обращение взыскания без обращения в суд. Взыскание на заложенное недвижимое имущество по общему правилу обращается по решению суда. Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд допускается только на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога (п. 1 ст. 349 ГК РФ). Условие о праве залогодержателя обратиться взыскание на заложенное недвижимое имущество без предъявления иска в суд, содержащееся непосредственно в договоре о залоге, должно признаваться недействительным.

Взыскание на заложенное движимое имущество по общему правилу также обращается на основании решения суда, а по соглашению залогодержателя с залогодателем допускается удовлетворение требований залогодержателя и без обращения в суд. Однако процедура заключения такого соглашения проще, чем при залоге недвижимости. Его совершение возможно в любое время, даже в момент заключения соглашения о залоге. К тому же нотариального удостоверения соглашения не требуется (п. 2 ст. 349 ГК РФ).

Обращение взыскания на движимое имущество, заложенное в ломбарде, осуществляется во внесудебном порядке.

Взыскание на заложенное имущество обращается только по решению суда, если: для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа; предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую,

художественную или иную культурную ценность; залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно (п. 3 ст. 349 ГК РФ).

Реализация заложенного имущества производится путем продажи с публичных торгов независимо от порядка обращения взыскания на предмет залога (по решению суда, на основании соглашения залогодержателя и залогодателя либо на основании исполнительной надписи нотариуса).

Прекращение залога, помимо общих оснований прекращения обязательств, происходит: с прекращением обеспеченного залогом обязательства; по требованию залогодателя при наличии угрозы утраты или повреждения заложенного имущества; при продаже с публичных торгов заложенного имущества, а также в случае, когда его реализация оказалась невозможной; в случае гибели заложенной вещи или прекращения заложенного права, если залогодатель не воспользовался правом восстановления предмета залога или правом на его замену (ст. 352 ГК РФ).

**Удержание.** Существо удержания заключается в том, что кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено должником (п. 1 ст. 359 ГК РФ). Следовательно, по общему правилу удержанием вещи должника могут обеспечиваться только те из его обязательств, которые связаны с оплатой удерживаемой вещи или возмещением связанных с ней убытков. При соблюдении этих условий в роли кредитора, правомерно удерживающего вещь должника, может выступать хранитель по договору хранения, если поклажедатель уклоняется от оплаты услуг по хранению; перевозчик по договору перевозки, не выдающий груз получателю до полного расчета за перевозку; подрядчик, не передающий заказчику созданную вещь до оплаты выполненной работы, и т.д.

В отношениях между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, сфера применения удержания шире. Удержанием вещи должника могут обеспечиваться и такие его обязательства, которые не связаны с оплатой удерживаемой вещи или возмещением издержек на нее или других убытков. Одним из примеров такого удержания вещи является предусмотренное ст. 712 ГК РФ правило о праве подрядчика по договору подряда в случае неуплаты заказчиком обусловленной цены удержать не только результат работы (готовые швейные изделия, отреставрированную мебель и т.п.), но и другое оказавшееся у подрядчика имущество заказчика: принадлежащее ему оборудование, вещи, переданные для переработки, остаток неиспользованного материала.

Право на удержание возникает у кредитора в силу закона и не требует дополнительной регламентации в договоре. Стороны, однако, вправе предусмотреть в договоре условия удержания, отличающиеся от установленных в законе, либо исключить применение названного способа обеспечения исполнения обязательства (п. 3 ст. 359 ГК РФ).

Удержание вещи возможно до момента реального исполнения обязательства (п. 1 ст. 359 ГК РФ). В случае неисполнения обязательства должником кредитор может обратиться взыскание на удерживаемую им вещь и реализовать ее с публичных торгов. При этом согласно ст. 360 ГК РФ стоимость вещи, порядок и объем обращения на нее взыскания по требованию кредитора, а также порядок реализации определяются в соответствии с правилами, установленными для удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества.

**Поручительство.** По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица (должника по основному обязательству) отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК РФ). Сущность этого способа обеспечения заключается в том, что при поручительстве ответственным перед кредитором за неисполнение обязательства становится наряду с должником еще и другое лицо — поручитель.

Основанием возникновения поручительства обычно служит соответствующий договор, заключенный между кредитором по основному обязательству и лицом, изъявившим согласие быть поручителем за должника по основному обязательству. Иногда поручительство

устанавливается предписанием закона. Так, если поставка товаров для государственных нужд осуществляется поставщиком определяемому государственным заказчиком покупателю, то государственный заказчик признается поручителем покупателя по обязательству об оплате товаров (ст. 532 ГК РФ).

Для договора поручительства независимо от того, в какой форме заключается основной договор, установлена обязательная письменная форма. Несоблюдение ее влечет недействительность договора поручительства (ст. 362 ГК РФ). В отличие от иных способов обеспечения заключение договора поручительства может быть направлено и на обеспечение еще не существующего обязательства, но которое может возникнуть в будущем (ст. 361 ГК РФ). Возможно, например, поручительство за своевременное внесение арендатором платы не только по действующему арендному обязательству на текущий год, но и по обязательству на последующий период в случае пролонгации договора аренды.

Обеспечительная функция поручительства состоит в том, что поручитель несет перед кредитором солидарную с должником по основному обязательству ответственность. Однако солидарность их ответственности не является необходимым условием поручительства. Законом или договором может быть установлено, что поручитель несет субсидиарную (т.е. дополнительную) ответственность за должника (п. 1 ст. 363 ГК РФ). В этом случае до обращения с требованием к поручителю кредитор должен принять меры для получения долга с должника.

Объем ответственности поручителя не обязательно должен совпадать с объемом долга по основному обязательству. Стороны в договоре вправе ограничить ответственность поручителя частью долга. Но если подобные ограничения в договор не включены, поручитель отвечает в таком же объеме, как и основной должник. Помимо суммы долга, он должен будет уплатить причитающиеся кредитором проценты, возместить судебные издержки по взысканию долга и другие убытки кредитора, вызванные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником (п. 2 ст. 363 ГК РФ).

Исполнив обязательство вместо должника, поручитель приобретает по отношению к нему все права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, но только в том объеме, в котором он сам удовлетворил требование кредитора (п. 1 ст. 365 ГК РФ). Если требование кредитора исполнено поручителем частично, то он приобретает право регресса только в этой части. Полное удовлетворение предполагает и полное возмещение расходов поручителя.

Поручительство прекращается по общим основаниям прекращения обязательств, предусмотренным в гл. 26 ГК РФ. Кроме того, оно прекращается при наступлении какого-либо из обстоятельств, указанных в ст. 367 ГК РФ. Во-первых, — с прекращением обеспеченного им обязательства, поскольку в этом случае дальнейшее существование поручительства теряет смысл. Во-вторых, — в случае изменения основного обязательства без согласия поручителя, если такое изменение неблагоприятно для него (к примеру, имело место увеличение суммы кредитного обязательства или изменение срока его исполнения). В-третьих, — с переводом на другое лицо долга по основному обязательству, если поручитель не согласился отвечать за нового должника. В-четвертых, — когда кредитору со стороны должника или поручителя было предложено надлежащее исполнение обязательства, но кредитор отказался его принять. При этом не имеет значения, по каким причинам имел место отказ.

И, в-пятых, прекращение поручительства возможно в связи с истечением его срока. Срок этот не должен быть менее срока исполнения основного обязательства. Если же срок поручительства договором не предусмотрен, оно прекращается, если кредитор не предъявит к поручителю иск в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен моментом востребования, поручительство сохраняет силу лишь в пределах двух лет со дня заключения договора поручительства.

**Банковская гарантия.** Банковская гарантия представляет собой самостоятельный способ обеспечения исполнения обязательств, неизвестный российскому законодательству до принятия нового Гражданского кодекса РФ. 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 ее уплате (ст. 368 ГК РФ).

Участниками правоотношений по банковской гарантии являются: гарант, принципал и бенефициар. В качестве гаранта могут выступать только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация. Принципал — это лицо, обращающееся к гаранту с просьбой о выдаче банковской гарантии. Им является должник по основному обязательству (например, кредитному), исполнение которого обеспечивается банковской гарантией. И наконец, в качестве бенефициара, т.е. лица, наделенного правом предъявлять требования к гаранту, выступает кредитор по основному обязательству (к примеру, банк, предоставивший кредит).

Для возникновения отношений по банковской гарантии требуется заключение договора между принципалом и гарантом о ее предоставлении. Это возмездный договор. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает вознаграждение гаранту (п. 2 ст. 369 ГК РФ), и затем следует собственно выдача банковской гарантии, которая обычно оформляется в виде исходящего от гаранта «гарантийного письма».

Банковская гарантия выдается на определенный в ней срок и не может быть отозвана гарантом (ст. 371 ГК РФ). Требования бенефициара должны быть заявлены в срок, указанный в гарантии (п. 2 ст. 374 ГК РФ).

В отличие от иных способов обеспечения исполнения обязательства банковская гарантия не зависит от основного обязательства, в обеспечение которого она выдана. Ее независимость проявляется в том, что она сохраняет свою силу, а обязательство гаранта перед бенефициаром сохраняется и после прекращения основного обязательства или признания его недействительным, а также в том, что уменьшение обязательства должника (принципала) не влечет за собой уменьшение обязательства гаранта и гарант обязан уплатить сумму, предусмотренную гарантией; и, кроме того, в том, что гарант не вправе выдвигать против требования принципала возражения, которые мог бы представить должник по основному обязательству.

Прекращение обязательства гаранта перед бенефициаром, помимо общих оснований прекращения обязательств, наступает также по основаниям, указанным в ст. 378 ГК РФ. Их перечень является ограниченным. Это — действия гаранта по уплате суммы, на которую выдана гарантия, или действия бенефициара по отказу от своих прав, либо истечение срока гарантии.

**Задатком** признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ).

Предметом задатка может быть только денежная сумма. Соглашение о задатке всегда совершается в письменной форме, в противном случае эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное (п. 2,3 ст. 380 ГК РФ).

Задаток выполняет удостоверительную, обеспечительную, платежную, компенсационную функции.

Удостоверительная функция задатка выражается в том, что он выдается в «доказательство заключения договора» (п. 1 ст. 380 ГК РФ). Исполняя передачей задатка все основное обязательство или его часть, должник тем самым подтверждает наличие договорного обязательства, в счет платежей по которому задаток выдается. Указанная функция существенна как для устных договоров, так и для письменных, ибо поскольку имеется письменное удостоверение выдачи задатка, нельзя отрицать заключения основного договора, пусть и не облеченного в письменную форму.

Обеспечительная функция сводится к тому, что если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если же за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка, т.е. возратить полученную сумму задатка и уплатить дополнительно сумму, равную ему (ст. 381 ГК РФ).

Платежная функция задатка проявляется в том, что он выдается в счет платежей, причитающихся по основному договору: за выполненные работы, оказанные услуги и т.д.

Задаток, однако, отличается от обычных платежей по договору тем, что уплачивается кредитору вперед. Эта особенность задатка выражена в его названии и роднит его с авансом. Однако аванс в отличие от задатка не выполняет обеспечительной функции. Сторона, выдавшая аванс, вправе требовать его возвращения во всех случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения договора, за исключением тех случаев, когда по закону или условиям договора другая сторона сохраняет право на вознаграждение или возмещение убытков, несмотря на неисполнение или ненадлежащее исполнение договора.

Компенсационная функция задатка заключается в том, что сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 381 ГК РФ).

Поскольку выданная вперед денежная сумма является задатком лишь в том случае, если установлено, что она дана в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения, то при отсутствии этих двух признаков уплаченную сумму следует считать авансом. Аналогичное правило действует и в случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся от стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения письменной формы (п. 3 ст. 380 ГК РФ).

## Тема 20. Прекращение обязательств

### План:

#### 65. Понятие прекращения обязательств

#### 66. Способы прекращения обязательств

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*  
*- отдельные основания прекращения обязательств*

### 1. Понятие прекращения обязательств

Обязательственные правоотношения, в отличие от вещных, по самой своей природе не могут быть бессрочными. В их существовании непременно наступает такой момент, когда они прекращаются, т.е. погашаются составляющие содержание обязательства права и обязанности.

Такой результат наступает в силу действия правопрекращающих юридических фактов, составляющих основания (способы) прекращения обязательств.

Все основания прекращения обязательств могут быть разделены на две группы: *общие* и *специальные*. Общие основания содержатся в главе 26 ГК РФ (ст. 407-419). Соответствующие нормы распространяют свое действие на все виды обязательств. Специальные основания прекращения обязательств обусловлены спецификой того или иного обязательства или волей сторон.

В первом случае закон или иные правовые акты указывают специальные основания прекращения тех или иных обязательств (например, выезд нанимателя и членов его семьи из жилого помещения в связи с переменной места жительства прекращает жилищное обязательство). Во втором случае договором могут предусматриваться юридические факты, с наступлением которых правовая связь кредитора с должником прерывается.

**Общие способы** прекращения обязательств также можно разделить на две группы. Одни из них погашают обязательство по воле его участников, удовлетворяя при этом имущественный интерес кредитора и тем самым достигая основной цели обязательства. К ним относятся:

- надлежащее исполнение;
- отступное;
- зачет встречного требования;
- новация;
- прощение долга.

Указанные способы по своей юридической природе являются сделками.

Другие основания не относятся к сделкам и прекращают обязательство независимо от достижения его цели. Таковы:

- совпадение должника и кредитора в одном лице;
- невозможность исполнения;
- принятие специального акта государственного органа;
- смерть гражданина (должника или кредитора), участвовавшего в обязательстве личного характера;
- ликвидация юридического лица.

Перечисленные юридические факты составляют систему оснований (способов) прекращения обязательств. Однако их перечень не является исчерпывающим, поскольку другие законы, иные правовые акты или соглашения сторон могут предусмотреть и иные случаи прекращения обязательств. Например, договорные обязательства прекращаются при расторжении договора по соглашению сторон или по требованию одной из них, в частности, при существенном нарушении договора другой стороной (ст. 450 ГК). В случаях, прямо предусмотренных законом и договором, как отмечалось ранее, допускается односторонний отказ от исполнения некоторых договорных обязательств, также влекущий их прекращение.

Конкретное обязательство может прекращаться как полностью, так и частично.

## 2. Способы прекращения обязательств

Наиболее распространенным способом прекращения обязательства является его **исполнение** (передача имущества, выполнение работ, оказание услуги, уплата денег и т. п.) Факт исполнения обязательства прекращает правовую связь при том неслучайном условии, что исполнение является *надлежащим* (по субъектам, предмету, способу и т. д.). Ненадлежащее исполнение не только не прекращает обязательство, но и порождает дополнительные обязанности должника (возместить убытки, уплатить неустойку и т. д.).

Факт принятия исполнения по общему правилу должен быть удостоверен в письменной форме - кредитор выдает должнику расписку в получении исполнения. Если условиями обязательства предусматривается исполнение обязательства по частям, то при принятии частичного исполнения распиской констатируется факт исполнения части обязательства. Обязательство прекращается в соответствующей части.

Нередко в удостоверение обязательства должник выдает кредитору долговой документ. Наличие этого документа у кредитора свидетельствует о том, что обязательство не исполнено, пока не доказано иное. Поэтому в соответствующих случаях, принимая исполнение, кредитор должен вернуть долговой документ должнику, а если это невозможно - указать на это в расписке. Расписка может быть выражена в соответствующей надписи на возвращаемом долговом документе. Если долговой документ находится у должника, то предполагается, что обязательство исполнено.

**Невозможность исполнения.** Иногда случается, что уже после возникновения обязательства выясняется невозможность его исполнения. Невозможность исполнения делает бессмысленным существование обязательства, поэтому оно прекращается. Обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (п. 1 ст. 416 ГК). Невозможность исполнения как основание прекращения обязательства должна наступить в силу объективных обстоятельств, сделавших невозможным исполнение для данного должника. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

При случайной невозможности исполнения обязательство прекращается, и должник никакой ответственности за его неисполнение не несет. Если ни одна из сторон до возникшей невозможности исполнения еще не успела совершить связанных с обязательством действий, дело ограничивается его прекращением. Уже произведенное исполнение во взаимном обязательстве сохраняет силу при условии, что совершившая его сторона получила от второго контрагента встречное удовлетворение, а то исполнение, за которое она встречного удовлетворения не получила, должно быть ей возвращено.

При виновной невозможности исполнения основное обязательство не прекращается, а лишь изменяется, так как для виновной стороны обязанность исполнения преобразуется в обязанность возместить причиненные контрагенту убытки, оплатить неустойку и пр.

Когда предмет обязательства определен индивидуальными признаками, его гибель приводит к невозможности исполнения, и обязательство прекращается. Родовые вещи юридически заменимы и до тех пор, пока замена для должника осуществима, обязательство сохраняется, так как оно объективно может быть исполнено.

Невозможность исполнения наступает и тогда, когда вещи, являвшиеся предметом обязательства, изъяты из гражданского оборота.

Обязательство может быть прекращено путем предоставления кредитору отступного, т. е. *представления взамен исполнения* (например, выполнения работ) кредитору передается имущество, уплачиваются деньги, выполняются другие работы и т. д. Предоставление отступного осуществляется на основании соглашения сторон. Этим соглашением, в частности, определяются размер, сроки и порядок предоставления отступного

Обязательства могут прекращаться зачетом требований. Это допустимо, если:

- а) требования встречные;
- б) однородные (например, оба требования денежные);
- в) срок исполнения требований наступил либо срок не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

В случаях, предусмотренных законом или договором, зачет требований не допускается (о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о пожизненном содержании и т. д.)

Обязательство может прекращаться новацией, т. е. соглашением сторон о замене существующего между ними обязательства другим обязательством, предусматривающим иной предмет или способ исполнения. Не допускается новация обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов. Если иное не установлено соглашением сторон, то новация прекращает и дополнительные обязательства.

Обязательство прекращается прощением долга, т. е. безвозмездным освобождением кредитором должника отлежащих на нем обязанностей. Прощение долга допустимо, если оно не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора.

Обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице, например, в результате присоединения юридического лица - должника - к юридическому лицу-кредитору.

Смерть гражданина, являющегося кредитором или должником, прекращает обязательство только в том случае, если обязательство неразрывно связано с личностью этого кредитора или должника. Во всех других случаях права и обязанности участника обязательства переходят к его наследникам.

Ликвидация юридического лица прекращает все обязательства, в которых оно участвовало. В случаях, предусмотренных 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.)

## Тема 21. Гражданско-правовой договор

План:

## **67. Понятие гражданско-правового договора**

## **68. Содержание договора**

## **69. Виды договоров**

## **70. Заключение договора**

## **71. Изменение и расторжения договора**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- соотношение понятий «делка» и «договор»;
- содержание договора;
- виды договоров;
- общий порядок заключения договоров;
- условия изменения и расторжения договора

### **1. Понятие гражданско-правового договора**

Имущественный (гражданско-правовой) оборот как юридическое выражение товарно-денежных, рыночных экономических связей складывается из многочисленных конкретных актов отчуждения и присвоения имущества (товара), совершаемых собственниками или иными законными владельцами. В рыночном хозяйстве договор становится одним из основных способов регулирования экономических взаимосвязей, так как их участники, будучи собственниками, по своему усмотрению определяют направления и порядок использования принадлежащего им имущества.

В современном гражданском праве само понятие договора стало многозначным. Во-первых, договор рассматривается как совпадающее волеизъявление (соглашение) его участников (сторон), направленное на установление либо изменение или прекращение определенных прав и обязанностей. С этой точки зрения он является сделкой - юридическим фактом, главным основанием возникновения обязательственных правоотношений (п. 2 ст. 307 ГК). Исходя из этого, всякая дву- или многосторонняя сделка считается договором (п. 1 ст. 154 ГК), а к самим договорам применяются соответствующие правила о сделках, в том числе об их форме (п. 2 ст. 420 ГК).

Во-вторых, понятие договора применяется к правоотношениям, возникшим в результате заключения договора (сделки), поскольку именно в них существуют и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. Когда, например, речь идет о договорных связях, об исполнении договора, ответственности за его неисполнение и т.п., имеются в виду договорные обязательства. На данные правоотношения распространяются поэтому общие положения об обязательствах (п. 3 ст. 420 ГК).

Наконец, в-третьих, договор часто рассматривается и как форма соглашения (сделки) - документ, фиксирующий права и обязанности сторон. Такое понимание договора является достаточно условным, ибо соглашение сторон может быть оформлено отнюдь не только в форме единого документа, подписанного всеми его участниками (ср. ст. ст. 158 и 434 ГК). Но в случае наличия такого документа он всегда именуется договором (а во внешнеэкономическом обороте - контрактом)

Гражданско-правовой договор призван обеспечить в ключевых сферах жизни общества (положение личности, собственность, гражданский оборот, наследование и т. д.) стабильность, устойчивость и определенность имущественных и личных неимущественных отношений. Он реализует важнейшее начало жизнедеятельности людей - решение жизненных вопросов на началах согласия, диалога, взаимно согласованной воли.

Договор есть правовая форма, в которую облакаются экономические отношения товарообмена. В большинстве случаев именно благодаря договору осуществляется перемещение материальных благ. Договор обеспечивает динамику имущественных отношений.



Договор - наиболее распространенное основание возникновения, изменения и прекращения обязательств, функционирование рыночных отношений.

Договор, выступая в качестве источника прав и обязанностей субъектов правоотношения, является средством поднормативного регулирования. Он определяет модель (программу) возникновения и развития правового отношения между должником и кредитором.

*Свобода договора* является одним из основных начал гражданского законодательства, выражающих диспозитивность гражданского права, способность его субъектов автономно, своей волей и в своем интересе устанавливать свои права и обязанности.

Суть его в следующем:

1) субъекты гражданского права *по своему усмотрению* вступают в договорные отношения. Понуждение к заключению договора не допускается (исключение составляют случаи, когда обязанность заключить договор установлена федеральным законом, например, публичный договор - ст. 426 ГК РФ, или добровольно принятым обязательством, например, предварительный договор - ст. 429 ГК РФ);

2) субъекты гражданского права *по своему усмотрению* определяют условия договора. Исключение составляют случаи, когда законом или иными правовыми актами предписано содержание соответствующего условия. Обязательственное право в значительной степени состоит из диспозитивных норм - правил, которые применяются постольку, поскольку иное не установлено соглашением сторон. Стороны *по своему усмотрению* могут исключить применение этих норм либо ввести условия, отличные от предусмотренных диспозитивными нормами;

3) стороны могут заключить договор *как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами* (но он не может противоречить закону и иным правовым актам);

4) стороны могут заключить *смешанный договор*, т. е. договор, содержащий элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

К отношениям сторон, возникшим из такого договора, применяются правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, постольку, *поскольку иное не следует из соглашения сторон* (в этом тоже проявляется свобода договора) или существа обязательства, порожденного смешанным договором.

Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Условия заключенного договора сохраняют силу, даже если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали в момент заключения договора. Исключение может быть установлено в самом законе путем указания на то, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (ст. 422 ГК РФ).

## 2. Содержание договора

Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные и случайные.

*Существенными* признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия. *Договор не будет заключен до тех пор, пока не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий.* Круг существенных условий зависит от особенностей конкретного договора.

Существенными являются условия:

- о предмете договора;
- которые названы в законе или иных правовых актах как существенные;
- которые необходимы для договоров данного вида. Необходимыми, а стало быть, и существенными для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора;

- относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становится и такое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом и которое не выражает природу этого договора.

В отличие от существенных обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон. Только в данном случае соглашение сторон подчинить договор обычным условиям, содержащимся в нормативных актах, выражается в самом факте заключения договора данного вида. Предполагается, что если стороны достигли соглашения заключить данный договор, то тем самым они согласились и с теми условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре.

К числу обычных условий следует относить и примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, если в договоре имеется отсылка к этим примерным условиям. Если такой отсылки не содержится в договоре, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота, если они отвечают требованиям, предъявляемым гражданским законодательством к обычаям делового оборота. Примерные условия могут быть изложены в форме примерного договора или иного документа, содержащего эти условия.

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие так же, как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. В отличие от существенных отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключенным и без случайного условия.

Иногда в содержание договора включают права и обязанности сторон. Между тем права и обязанности сторон составляют содержание обязательственного правоотношения, основанного на договоре, а не самого договора как юридического факта, породившего это обязательственное правоотношение.

### **3. Виды договоров**

Классификация договоров проводится по различным признакам, которые, как правило, закреплены в законе.

В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между сторонами договоры делятся на односторонние и двусторонние (или взаимные). Это различие совпадает с делением обязательств.

Не следует смешивать классификацию договоров с аналогичной классификацией сделок. Сделки подразделяются на односторонние и двусторонние в зависимости от числа участников, а договоры - по характеру распределения прав и обязанностей. Любой договор - двусторонняя сделка, поскольку для ее возникновения требуется согласованное волеизъявление двух или нескольких лиц. Односторонний же договор отличается от односторонней сделки тем, что для совершения такой сделки достаточно волеизъявления одной стороны, одного лица, а для одностороннего договора необходимо согласование воли не менее чем двумя лицами.

Односторонний договор исполняется только должником, т.е. одной стороной.

По характеру возникающих правоотношений различают договоры возмездные и безвозмездные.

По тому, в чьих интересах заключается договор, различают договоры в интересах его сторон и в пользу третьего лица. По первому виду договоров, а их подавляющее большинство, права и обязанности возникают только у сторон, заключивших его, независимо от того, кто будет принимать его исполнение - сторона по договору или по ее указанию другое лицо. По

договору в пользу третьего лица исполнения его может требовать как лицо, заключившее договор, так и третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение, если иное не предусмотрено законом, договором и не вытекает из существа обязательства. Следовательно, по этому договору право требовать его исполнения, кроме самой стороны, предоставляется также лицу, не принимавшему участия в его заключении.

Гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юридической направленности. *Основной договор* непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ: передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т.п. *Предварительный договор* — это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем. Большинство договоров — это основные договоры, предварительные договоры встречаются значительно реже.

В настоящее время заключение предварительных договоров регламентируется ст. 429 ГК. В соответствии с указанной статьей по предварительному договору стороны обязываются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Предварительный договор заключается в 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.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В противном случае данный предварительный договор будет считаться незаключенным. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора. Если в указанные выше сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сторон не сделает другой стороне предложение заключить такой договор (оферта), предварительный договор прекращает свое действие.

В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, в пределах срока его действия уклоняется от заключения основного договора, применяются правила, предусмотренные для заключения обязательных договоров.

По основаниям заключения все договоры делятся на свободные и обязательные. *Свободные* — это такие договоры, заключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. *Заключение же обязательных договоров, как это следует из самого их названия, является обязательным для одной или обеих сторон*. Большинство договоров носит свободный характер. Они заключаются по желанию обеих сторон. Однако в условиях экономически развитого общества встречаются и обязательные договоры. Среди обязательных договоров особое значение имеют *публичные договоры*. Публичный договор — это договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг, которые (обязанности) должны осуществляться в отношении каждого, кто к такой организации обратится (розничная торговля, услуги связи, энергоснабжения и др.), притом на условиях, одинаковых для всех потребителей (ст. 426 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т. п.).

В ст. 426 ГК РФ, а также в особых законах установлен ряд императивных норм, охраняющих права потребителя.

Этому же служат предусмотренные в ГК РФ правила о примерных условиях договора (ст. 427), о договорах присоединения (ст. 428). Так, *договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом* (ст. 428). ГК РФ предусматривает способы защиты потребителя в случаях, когда условия договора присоединения хотя и не противоречат закону и иным правовым актам, но лишают потребителя прав «обычно предоставляемых по договору

такого вида, исключают или ограничивают ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо содержат другие явно обременительные... условия».

В зависимости от того, на что они направлены, различают договоры:

- 1) о передаче имущества в собственность (купля-продажа, мена, дарение, рента);
- 2) о передаче имущества во временное пользование (имущественный заем, наем жилого помещения, безвозмездное пользование имуществом);
- 3) о выполнении работ (подряд, научно-исследовательские, опытно-конструкторские, технологические работы);
- 4) об оказании услуг (страхование, расчетно-кредитные отношения, экспедиция, поручение, комиссия, хранение);
- 5) о достижении общей хозяйственной цели (совместная деятельность);
- 6) о передаче права на использование результата интеллектуальной деятельности (лицензионный договор, договор об отчуждении патента).

Классификация договоров проводится и по иным критериям.

#### 4. Заключение договора

Заключение договора - достижение сторонами в надлежащей форме соглашения по всем существенным условиям договора в порядке, предусмотренном законодательством.

Договор считается заключенным при соблюдении двух необходимых условий:

- сторонами должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора;
- достигнутое сторонами соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к такого рода договорам (ст. 432 ГК).

Порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон (оферент) направляет другой свое предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона (акцептант), получив оферту, принимает предложение заключить договор (акцепт) (п. 2 ст. 432 ГК).

Соответственно можно выделить следующие стадии заключения договора:

- 1) преддоговорные контакты сторон (переговоры);
- 2) оферта;
- 3) рассмотрение оферты;
- 4) акцепт оферты.

При этом две стадии - оферта и акцепт оферты - являются обязательными для всех случаев заключения договора. Стадия преддоговорных контактов сторон (переговоров) носит факультативный характер и используется по усмотрению сторон, вступающих в договорные отношения. Что касается стадии рассмотрения оферты ее адресатом, то она имеет правовое значение только в тех случаях, когда законодательство применительно к отдельным видам договоров устанавливает срок и порядок рассмотрения оферты (проекта договора). Например, порядок и срок рассмотрения оферты предусмотрен законодательством в отношении тех договоров, заключение которых является обязательным для одной из сторон (ст. 445 ГК).

Под офертой понимается предложение заключить договор (ст. 435 ГК), которое должно отвечать следующим обязательным требованиям:

- во-первых, быть адресованным конкретному лицу (лицам);
- во-вторых, быть достаточно определенным;
- в-третьих, выражать намерение сделавшего его лица заключить договор с адресатом, которым будет принято предложение;
- в-четвертых, содержать указание на существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

По форме оферта может быть самой различной: письмо, телеграмма, факс и т.д. Офертой может служить и разработанный стороной, предлагающей заключить договор, проект такого договора.

Предложение, содержащее все существенные условия договора, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на условиях, указанных в предложении, с любым, кто отзовется, признается *публичной офертой* (например, выставление товара на прилавке магазина).

Публичную оферту необходимо отличать от *приглашения делать оферты*. Таким приглашением признаются реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, если иное прямо не указано в предложении (ст. 427 ГК РФ).

Согласие заключить договор называется *акцептом*, а лицо, его совершающее, - *акцептантом*. Для того чтобы считаться акцептом, согласие заключить договор должно отвечать определенным требованиям. *Во-первых*, оно исходит от лица, которому направлена оферта; при публичной оферте - от любого субъекта. *Во-вторых*, согласие должно быть полным и безоговорочным. Если дается согласие заключить договор, но на иных условиях, нежели те, что указаны в оферте, то такое действие акцептом не считается. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время *новой офертой* (стороны меняются местами: тот, кто мог стать, но не стал акцептантом, признается оферентом; лицо, которое первоначально предлагало заключить договор, соглашаясь заключить договор на условиях, содержащихся в новой оферте, становится акцептантом; предлагая их изменить вновь, признается оферентом и т. д.).

Акцепт может быть *устным* при заключении договора в устной форме. Он может воплощаться в *документе*, содержащем согласие заключить договор, направляемом оференту. Наконец, акцепт может быть дан путем совершения *конклюдентных действий*: лицо, получившее оферту, совершает действия по выполнению указанных в ней условий договора (отгружает товар, оказывает услугу и т. д.). В изъятие из этого общего правила законом, иными правовыми актами или офертой может быть предусмотрена недопустимость акцепта в виде конклюдентных действий либо может устанавливаться определенный порядок их совершения и т. д.

Молчание, по общему правилу, акцептом не является. Иное может следовать из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон.

Оферта *связывает* оферента с момента ее получения адресатом. Эта связанность находит свое проявление в том, что при наличии акцепта договор считается заключенным, даже если оферент уже не желает наступления таких последствий. *Отзыв* оферты по общему правилу *недопустим*. Из этого правила есть два исключения. *Во-первых*, можно отозвать оферту до ее получения адресатом, с тем чтобы извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой. В этом случае оферта считается неполученной. *Во-вторых*, полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для акцепта, если только иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Договор должен быть заключен в надлежащей форме. Она определяется в соответствии с ранее излагавшимися правилами о форме сделок. Нормами об отдельных видах договоров эти правила иногда конкретизируются. Кроме того, стороны могут договориться о заключении договора в определенной форме. В этом случае договор будет считаться заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась.

*Письменная форма* договора может найти воплощение в *одном документе*, подписанном сторонами. Это наиболее распространенный способ заключения договоров в письменной форме. Иногда закон предписывает обязательность заключения договоров того или иного вида только таким способом (например, ст. 550 ГК РФ). Договоры в письменной форме заключаются так же путем *обмена документами* посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Наконец, считается, что договор заключен в письменной форме, если в ответ на письменное предложение заключить договор лицо, получившее такое предложение, *совершает действия* по выполнению указанных в нем условий (отгружает товар, выполняет работы, оказывает услуги и т. д.). Такой способ заключения договора иногда именуют принятием заказа к исполнению.

*Момент заключения договора* различается в зависимости от того, идет ли речь о *консенсуальном* или *реальном* договоре. По общему правилу договор считается заключенным в момент получения оферентом акцепта (консенсуальный). Если в силу закона для заключения

договора необходима также передача имущества, то договор признается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (реальный).

В случаях, предусмотренных законом, договор подлежит государственной регистрации. Таких случаев немного (например, ст. 339, 558, 609 ГК РФ). При наличии такого требования договор считается заключенным с момента регистрации, если иное не установлено законом.

Место заключения договора указывается в самом договоре. При отсутствии такого указания договор считается заключенным в месте жительства гражданина (месте нахождения юридического лица) - оферента.

Для тех случаев, когда заключение договора обязательно для одной из сторон, законом (ст. 445 ГК РФ) регламентирован специальный порядок урегулирования разногласий, которые могут возникнуть при заключении договора (судебный порядок), и указан срок, в течение которого следует обратиться к суду (30 дней со дня получения оферты, 30 дней со дня получения новой оферты (протокола разногласий), если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами).

Если сторона, для которой заключение договора является обязательным, уклоняется от его заключения, то другая сторона вправе обратиться в суд с требованиями: о понуждении заключить договор; о возмещении убытков, причиненных необоснованным уклонением от заключения договора.

Договоры могут заключаться путем проведения торгов. В случаях, предусмотренных законом, договоры могут быть заключены только путем проведения торгов. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Участники торгов вносят задаток. Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Торги, проведенные с нарушением установленных законом правил, могут быть признаны судом недействительными. Соответственно недействительным признается и договор, заключенный с лицом, выигравшим торги.

## 5. Изменение и расторжения договора

Российское гражданское законодательство исходит из необходимости обеспечения стабильности, прочности и определенности в договорных отношениях.

В соответствии с этим изменение и расторжение договора допускается по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договорами. При этом и по решению суда договор может быть изменен или расторгнут только:

- а) при существенном нарушении договора другой стороной;
- б) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором (ст. 450).

Основанием для изменения или расторжения договора может служить и *существенное изменение обстоятельств*, но именно тогда, 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 (ст. 451 ГК РФ).

Аналогичные в принципе правила установлены при решении рассматриваемого вопроса судом. Изменение договора в связи с существенными изменениями обстоятельств судом допускается 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.

Порядок изменения (расторжения) договора зависит от применяемого способа изменения или расторжения договора. При изменении (расторжении) договора по соглашению сторон должен применяться порядок заключения соответствующего договора, а также требования, предъявляемые к форме такого договора, поскольку форма соглашения должна быть идентичной той, в которой заключался договор (ст. 452 ГК).

Обязательным условием изменения или расторжения договора в судебном порядке по требованию одной из сторон является соблюдение специальной досудебной процедуры урегулирования спора непосредственно между сторонами договора. Существо процедуры

досудебного урегулирования состоит в том, что заинтересованная сторона до обращения в суд должна направить другой стороне свое предложение изменить или расторгнуть договор. Иск в суд может быть предъявлен только при соблюдении одного из двух условий:

- либо получения отказа другой стороны на предложение об изменении или расторжении договора;

- либо неполучения ответа на соответствующее предложение в 30-дневный срок, если иной срок не предусмотрен законом, договором или не содержался в предложении изменить или расторгнуть договор.

В случае нарушения установленного досудебного порядка урегулирования такого спора суд будет обязан возвратить исковое заявление без рассмотрения.

При расторжении (изменении) договора вследствие одностороннего отказа одной из сторон от договора необходимо обязательное письменное уведомление контрагента. Указанное требование должно признаваться соблюденным в случае доведения соответствующего уведомления до другой стороны договора посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей установить, что документ исходит от стороны, отказавшейся от договора (от исполнения договора).

Основные последствия изменения или расторжения договора, совершенные в соответствии с ГК РФ, таковы:

- при изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде;

- при расторжении договора обязательства сторон прекращаются;

- стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или договором;

- 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.

#### **РАЗДЕЛ IV. ВИДЫ ДОГОВОРОВ**

### **Тема 22. Договоры на отчуждение имущества**

**План:**

**72. Понятие и виды обязательств по передаче имущества в собственность**

**73. Понятие, значение и особенности договора купли-продажи**

**74. Отдельные виды договоров купли-продажи**

**75. Понятие договора мены**

**76. Договор дарения**

**77. Договор ренты**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

*- виды договоров на отчуждение имущества;*

*- понятие и элементы договора купли-продажи, его отдельные виды;*

*- понятие и особенности договоров мены, дарения, ренты и пожизненного содержания*

#### **1. Понятие и виды обязательств по передаче имущества в собственность**

Одно из центральных мест среди договорных обязательств занимают обязательства по передаче имущества в собственность и иное вещное право. Отличительной чертой вышеуказанных обязательств является предмет – действия по передаче имущества в собственность или иное вещное право. Основаниями этих обязательств является:

- купля-продажа, т.е. возмездная передача имущества в собственность другого лица, в результате которого одна сторона получает в собственность имущество, а другая – денежные средства;
- мена, возмездная передача имущества в собственность в результате которой, каждый из участвующих получает в собственность имущество;
- дарение – безвозмездная передача имущества в собственность;
- рента – передача имущества под содержание или получения ренты в виде денежных платежей.

## 2. Понятие, значение и особенности договора купли-продажи

Понятие договора купли-продажи охватывает в настоящее время все договоры, по которым происходит передача вещи *за деньги* от одного субъекта к другому. Отдельными видами договоров купли-продажи являются договоры: розничной купли-продажи, поставки товаров, поставки товаров для государственных нужд, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, продажи предприятия.

В соответствии с п. 1 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.

Договор купли-продажи является *консенсуальным*, поскольку он считается заключенным с того момента, когда между сторонами было достигнуто *соглашение по всем существенным условиям договора*, которые должны быть непосредственно установлены ими, либо когда была произведена государственная регистрация такого соглашения (договор продажи предприятия). Данный договор относится также к *возмездным* и *двусторонним* договорам.

*Предмет* договора купли-продажи составляют передача продавцом товара в собственность покупателя, принятие его продавцом и уплата за него установленной цены. Для признания договора купли-продажи заключенным необходимо согласование сторонами лишь условий о наименовании и количестве товара. Другие условия договора, *в том числе о цене товара*, могут быть определены на основании общих правил, содержащихся в ГК, поэтому допустимым является заключение договора и без их согласования.

Продавец обязан передать покупателю товар в срок, установленный договором или правилами об исполнении бессрочного обязательства (ст. 314 ГК).

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Допускается возможность согласования сторонами в договоре лишь порядка определения количества товара, однако в любом случае должна существовать возможность установить количество товара, подлежащего передаче (ст. 465 ГК).

Договор купли-продажи может содержать условие об *ассортименте товаров*, подлежащих передаче продавцом покупателю, т.е. об установлении определенного соотношения последних по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ст. 467 ГК).

Продавцом должны быть выполнены условия договора о *качестве* товара. При отсутствии данных условий в договоре продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был уведомлен покупателем о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями.



Сущность законной гарантии состоит в том, что товары должны соответствовать требованиям, предъявляемым к их качеству, в момент их передачи покупателю, если иной момент определения соответствия товаров этим требованиям не предусмотрен договором, и в пределах разумного срока должны быть пригодными для целей, для которых товары такого рода обычно используются (п. 1 ст. 470 ГК).

Договором купли-продажи согласно п. 2 ст. 470 ГК предусматривается предоставление продавцом гарантии качества товара (договорная гарантия), которое должно сохраняться в течение определенного времени (*гарантийного срока*), когда допускается предъявление требований покупателем к продавцу о применении указанных в законе последствий передачи товара ненадлежащего качества.

От гарантийного срока следует отличать *срок годности* товара, т.е. определенный законом или в установленном им порядке период времени, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению.

Если недостатки товара не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

соразмерного уменьшения покупной цены;

безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;

возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае *существенного* нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, выявляются неоднократно и т.п.) покупатель вправе по своему выбору:

отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;

потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору (ст. 475 ГК).

Если на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, недостатки товара должны быть обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю. Законом или договором может быть предусмотрен более длительный срок обнаружения недостатков товара.

Если на товар установлен гарантийный срок, его недостатки должны быть обнаружены в течение этого срока. Аналогичным образом определяется срок обнаружения недостатков товара, для которого установлен срок годности (ст. 477 ГК).

По договору купли-продажи продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условию договора о *комплектности*, а при отсутствии такового в договоре комплектность товара определяется обычаями делового оборота либо иными требованиями (ст. 478 ГК).

Продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, не требующего по своему характеру затаривания и (или) упаковки. Исключение из этого правила может быть предусмотрено договором или вытекать из существа обязательства (п. 1 ст. 481 ГК).

Покупатель обязан принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи (ст. 484 ГК).

*Цена* товара может быть предусмотрена договором. Если она договором не определена и не может быть установлена исходя из его условий, товар оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, т.е. применяется правило п. 3 ст. 424 ГК.

Закон предусматривает возможность заключения договора купли-продажи с условием *предварительной оплаты товара*, а также *в кредит* с полной оплатой товара по истечении определенного периода времени или с его оплатой *в рассрочку*.

**Договор розничной купли-продажи.** В соответствии с п. 1 ст. 492 ГК по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для

личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Как и любой договор купли-продажи, договор розничной купли-продажи является *консенсуальным, возмездным и двусторонним*. Вместе с тем розничной купле-продаже присущ ряд специфических черт. Свои особенности имеет прежде всего субъектный состав данного договора. В качестве *продавца* всегда выступает коммерческая организация или гражданин-предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу.

*Покупателем* может быть любой субъект гражданского права. К отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, вступающего в договорные отношения с целью удовлетворения личных бытовых нужд, не урегулированным § 2 гл. 30 ГК, применяются Закон РФ от «О защите прав потребителей» и иные правовые акты, принятые в соответствии с ним.

Договор розничной купли-продажи является *публичным договором*, в связи с чем продавец не вправе отказаться от его заключения при наличии у него товара, интересующего покупателя. Договор розничной купли-продажи может заключаться с использованием *публичной оферты* (содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, его делающего, заключить договор на указанных в нем условиях с каждым, кто отзовется).

Специфическим признаком договора розничной купли-продажи является его *предмет*. Согласно ст. 492 ГК продавец обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Особенностями обладает и *форма* данного договора. По общему правилу договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю *кассового или товарного чека* либо иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя таких документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий (ст. 493 ГК).

На продавце до заключения договора розничной купли-продажи лежит обязанность предоставления покупателю *информации о товаре* (в том числе предоставления возможности осмотреть товар, проведения по требованию покупателя проверки свойств или демонстрации использования товара) (ст. 495 ГК).

Особенность договора розничной купли-продажи состоит в том, что его существенным условием, без согласования которого данный договор не может считаться заключенным, является *цена*.

В случае продажи товара ненадлежащего качества у покупателя возникает ряд возможностей, установленных ст. 503 ГК и ст. 18 Закона о защите прав потребителей. Он вправе по своему выбору потребовать:

- замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;
- соразмерного уменьшения покупной цены;
- немедленного безвозмездного устранения недостатков товара;
- возмещения расходов на устранение недостатков товара.

Перечисленные требования покупателя подлежат удовлетворению лишь в том случае, если продавец при заключении договора не оговорил, что реализует товар с недостатками.

Вместо предъявления перечисленных требований покупатель вправе отказаться от исполнения договора розничной купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы (п. 3 ст. 503 ГК).

Помимо этого, если в таком договоре в качестве покупателя участвует гражданин-потребитель, он вправе также в соответствии с п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителя требовать полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества. Требования, указанные в п. 1 ст. 18 данного Закона, предъявляются потребителем продавцу либо уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю. Однако согласно п. 3 той же статьи требования о

безвозмездном устранении недостатков или возмещении расходов потребителя по их устранению либо замене товара можно обратиться *непосредственно к изготовителю* (уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру). Кроме того, потребителю предоставляется право возвратить изготовителю товар ненадлежащего качества и потребовать от него уплаченной за товар суммы.

При продаже потребителю товара ненадлежащего качества, на который установлен гарантийный срок или срок годности, согласно п. 1 ст. 19 Закона о защите прав потребителей он может предъявить свои требования к продавцу (изготовителю, уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру) в отношении недостатков товара, если они обнаружены в течение указанных сроков.

При возникновении спора о причинах возникновения данных недостатков продавец (изготовитель) обязан провести *экспертизу* за свой счет. При несогласии потребителя с ее результатами последний вправе оспорить заключение экспертизы в судебном порядке (п. 5 ст. 18 указанного Закона).

В случае выявления *существенных* недостатков товара, допущенных по вине изготовителя, потребитель вправе предъявить изготовителю требование о безвозмездном устранении недостатков товара *по истечении гарантийного срока*, установленного на товар изготовителем. Это требование может быть предъявлено, если недостатки товара обнаружены по истечении двух лет со дня передачи товара потребителю, в течение установленного срока службы товара или в течение десяти лет со дня передачи товара, если срок службы товара не установлен (п. 6 ст. 19 настоящего Закона).

Основными обязанностями покупателя по договору розничной купли-продажи являются принятие товара и уплата покупной цены.

**Договор поставки товаров.** Согласно ст. 506 ГК 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 иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

По юридической природе договор поставки является *консенсуальным, двусторонним и возмездным*.

Существенное значение имеет условие *о сроке* или *сроках поставки* товаров. При отсутствии такого условия в договоре, если момент заключения и момент исполнения договора не совпадают и поставка не должна осуществляться отдельными партиями, срок поставки определяется по правилам ст. 314 ГК.

Если поставка товаров должна осуществляться в течение всего срока действия договора отдельными партиями, существенным условием договора служат *периоды поставки* (ст. 508 ГК), т.е. обусловленные сторонами сроки поставки отдельных партий товаров. Если стороны не определили периоды поставки в договоре, товары должны поставаться равномерными партиями ежемесячно, если иное не вытекает из законодательства, существа обязательства или обычаев делового оборота. Наряду с периодами поставки в договоре устанавливается *график поставки* товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.). Досрочная поставка товаров может производиться с согласия покупателя.

Договором поставки товаров предусматривается право покупателя давать поставщику указания об отгрузке (передаче) товаров получателям, указанным в *отгрузочной разрядке*.

В связи с долгосрочным характером данных договорных отношений важное значение приобретает регулирование порядка восполнения недопоставки товаров. Поставщик, допустивший недопоставку в отдельном периоде, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) в пределах срока действия договора, если иное не предусмотрено последним.

Покупатель вправе, уведомив поставщика, отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если в договоре поставки не предусмотрено иное. Товары, поставленные до получения поставщиком уведомления, покупатель обязан принять и оплатить (ст. 511 ГК).

Если поставщик не поставил предусмотренное договором количество товара либо не выполнил требования покупателя о замене недоброкачественных товаров или

доукомплектовании товаров, у покупателя возникает право приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов на их приобретение (ст. 520 ГК).

В случае *существенного* нарушения договора одной из сторон допускается односторонний отказ другой стороны от его исполнения. Согласно со ст. 523 ГК нарушение договора поставки товаров предполагается существенным, если имели место:

поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок или неоднократное нарушение поставщиком сроков поставки товаров; неоднократные нарушение покупателем сроков оплаты товаров или невыборка товаров.

При расторжении договора добросовестная сторона вправе потребовать от другой стороны возмещения убытков, причиненных ей приобретением товара у другого продавца по более высокой цене (покупатель) или продажей товара по более низкой цене (поставщик), либо если соответствующая новая сделка не совершалась, разницы между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент расторжения договора.

**Договор поставки 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 (ст. 525 ГК).

Помимо норм ГК поставки товаров для государственных или муниципальных нужд регулируются специальными законами. Это федеральные законы «О поставках продукции для федеральных государственных нужд», «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд», «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Государственный или муниципальный контракт заключается на основе *заказа* на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Заключение государственного или муниципального контракта является обязательным для *поставщика (исполнителя)* лишь в случаях, предусмотренных законом, и при условии возмещения *государственным* или *муниципальным заказчиком* всех убытков, которые могут быть причинены поставщику (за исключением казенных предприятий) в связи с выполнением этого контракта.

*Размещение* государственного или муниципального заказа может осуществляться путем проведения *открытых* или *закрытых торгов* в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме, а также без проведения торгов (запрос котировок цен на товары; у единственного поставщика; на товарных биржах). Под *запросом котировок цен на товары* понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах для государственных или муниципальных нужд сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Закон особо регламентирует порядок заключения государственного или муниципального контракта (ст. 528 ГК) и заключаемого в соответствии с ним (на основании *извещения о прикреплении* покупателя к поставщику) договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (ст. 529 ГК).

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд может осуществляться непосредственно государственному или муниципальному заказчику или по его указанию (отгрузочной разрядке) другому лицу (получателю).

При оплате покупателем товаров по договору поставки товаров для государственных или муниципальных нужд государственный или муниципальный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя (ст. 532 ГК).

**Договор контрактации** Согласно п. 1 ст. 535 ГК по договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

По своей юридической природе данный договор является *консенсуальным, возмездным и двусторонним*.

В качестве *производителя сельскохозяйственной продукции* могут выступать сельскохозяйственные коммерческие организации: хозяйственные общества, товарищества, производственные кооперативы, а также крестьянские (фермерские) хозяйства. В качестве покупателя по договору контрактации выступает *заготовитель*, т.е. коммерческая организация либо индивидуальный предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по закупкам сельскохозяйственной продукции для ее последующей продажи или переработки.

Производитель сельскохозяйственной продукции обязан передать заготовителю выращенную (произведенную) сельскохозяйственную продукцию в количестве и ассортименте, предусмотренных договором контрактации (ст. 537 ГК).

Законодатель устанавливает некоторые льготные правила для производителя сельскохозяйственной продукции как экономически более слабой стороны. Так, по общему правилу заготовитель принимает данную продукцию *по месту ее нахождения* и обеспечивает *ее вывоз*. Поскольку производство сельскохозяйственной продукции в весьма значительной мере зависит от погодных условий и является хозяйственной деятельностью с повышенным риском, законодатель особо оговаривает, что производитель этой продукции, не исполнивший обязательство или исполнивший его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии своей вины (ст. 538 ГК).

**Договор энергоснабжения**. Согласно п. 1 ст. 539 ГК по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Применительно к договорам энергоснабжения речь идет об *электрической энергии*, хотя некоторые нормы, относящиеся к снабжению ею, могут применяться и к снабжению тепловой энергией. По договору энергоснабжения снабжение энергией происходит через *присоединенную сеть*, т.е. через провода (электрические, тепловые), соединяющие продавца и покупателя энергии.

Абонент (потребитель) обязуется *оплачивать принятую энергию*, но на него *не возлагается обязанность принять товар*, т.е. получить какое-либо количество энергии. Кроме того, для договора энергоснабжения характерны дополнительные *специфические обязанности абонента*: соблюдение определенного режима потребления энергии и т.д.

По юридической природе данный договор является *консенсуальным, возмездным и двусторонним*. Особенность договора энергоснабжения состоит в том, что это *публичный договор* и его заключение считается обязательным для энергоснабжающей организации.

*Энергоснабжающая организация* — коммерческая организация, осуществляющая продажу потребителям произведенной или купленной электрической и (или) тепловой энергии.

*Абонентом (потребителем)* по договору энергоснабжения может выступать юридическое или физическое лицо. В случае, когда абонентом выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети (п. 1 ст. 540 ГК).

Особенностью договора энергоснабжения является то, что он заключается с абонентом лишь при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Договором энергоснабжения определяются *количество энергии*, которую обязана подавать абоненту энергоснабжающая организация, и *режим ее подачи*. Данные условия договора имеют значение при его заключении с промышленными и другими организациями.

Гражданин, использующий энергию для бытового потребления, вправе использовать ее *в необходимом ему количестве*. Оплата энергии производится им в соответствии с фактическим потреблением, определяемом по показаниям счетчика.

*Качество электрической энергии* определяется главным образом двумя показателями: напряжением и частотой тока. Требования к качеству содержатся в государственных стандартах и иных обязательных правилах, а также могут устанавливаться договором (п. 1 ст. 542 ГК).

Срок действия договора энергоснабжения может быть как неопределенным, так и определенным. Первый имеет место, если абонентом выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, и иное не предусмотрено соглашением сторон, второй — если абонентом выступает юридическое лицо.

Цена, по которой производится оплата, как правило, регулируется установленными государством *тарифами*. Поэтому отсутствие в договоре электроснабжения условия о цене не влечет его недействительность, так как цена не является существенным условием данного договора.

Оплата абонентами, кроме бюджетных организаций и населения, актически полученной ими энергии производится путем *безакцептного списания* с расчетных (текущих) счетов потребителей. Абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией. Данная обязанность в части обеспечения надлежащего технического состояния и безопасности энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии лежит на энергоснабжающей организации в тех случаях, когда в качестве абонента выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, если иное не установлено законодательством (ст. 543 ГК).

Согласно п. 1 ст. 547 ГК сторона, нарушившая обязательство (как энергоснабжающая организация, так и абонент), обязана возместить причиненный этим *реальный ущерб*. Таким образом, ответственность сторон является ограниченной, упущенная выгода не может быть взыскана.

Если в результате регулирования режима потребления энергии, осуществленного на основании закона или иных правовых актов, допущен перерыв в подаче энергии абоненту, энергоснабжающая организация несет ответственность за нарушение обязательства *при наличии ее вины*.

Нормативными актами и договором энергоснабжения предусматривается ответственность абонента за просрочку оплаты полученной энергии. Помимо взыскания причиненного энергоснабжающей организации реального ущерба, с абонента могут быть взысканы проценты за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК) либо, если это предусмотрено договором, *пени*. Энергоснабжающая организация вправе *приостановить* подачу энергии абоненту до полной оплаты им ранее полученной энергии. При существенном и неоднократном нарушении сроков оплаты энергии возможно расторжение договора в одностороннем порядке.

**Договор продажи недвижимости.** В соответствии со ст. 549 ГК по договору продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную сторонами цену (п. 1 ст. 454, п. 1 ст. 549 ГК).

По юридической природе договор продажи недвижимости является *консенсуальным, возмездным и двусторонним*.

*Предметом* данного договора может быть лишь продажа недвижимого имущества, обладающего признаком оборотоспособности (ст. 129 ГК). Договор продажи недвижимости

заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение данной формы влечет недействительность договора продажи недвижимости (ст. 550 ГК). Договор продажи недвижимости считается заключенным с момента подписания сторонами единого документа, в котором сформулированы все его существенные условия.

Переход права собственности на недвижимость от продавца к покупателю подлежит *государственной регистрации*.

Если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о такой регистрации. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от указанной регистрации, должна возместить другой стороне убытки, вызванные ее задержкой (п. 3 ст. 551 ГК).

Существенным условием договора продажи недвижимости является условие о *предмете продажи*. Согласно ст. 554 ГК в договоре продажи недвижимости должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии этих данных в договоре условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а договор — незаключенным.

При продаже зданий, сооружений, жилых и нежилых помещений к договору должны быть приложены документы, содержащие необходимые сведения об этих объектах.

Договор продажи недвижимости должен предусматривать *цену* данного имущества. При отсутствии в договоре согласованного сторонами условия о цене недвижимости договор о ее продаже признается незаключенным.

По договору продажи здания, сооружения или другой недвижимости покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на земельный участок, занятый такой недвижимостью и необходимый для ее использования (ст. 552 ГК).

Исполнение договора продажи недвижимости должно осуществляться путем передачи недвижимости продавцом и принятия, ее покупателем по *передаточному акту*, подписываемому сторонами, или иному документу о передаче.

Некоторые специальные правила установлены для продажи *жилых помещений*. Так, существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением (п. 1 ст. 558 ГК). При невключении в договор указанного условия покупатель в соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 460 ГК вправе потребовать уменьшения покупной цены или расторжения договора продажи жилого помещения. В отличие от договоров продажи иной недвижимости договор о продаже жилого помещения подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации (п. 2 ст. 558 ГК).

**Договор продажи предприятия** В соответствии с п. 1 ст. 559 ГК по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как *имущественный комплекс* (ст. 132 ГК), за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

Выделение договора продажи предприятия как самостоятельного вида договора купли-продажи обусловлено особым характером объекта продажи. В качестве такого объекта выступает предприятие как имущественный комплекс. В соответствии с п. 2 ст. 132 ГК в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности (земельные участки, здания, сооружения, оборудование, сырье), готовая 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, если иное не предусмотрено законом или договором.

Договор продажи предприятия заключается *в письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение указанной формы влечет недействительность договора. Договор продажи предприятия подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации (ст. 560 ГК).

Кредиторам по обязательствам, включенным в состав продаваемого предприятия, до его передачи покупателю одной из сторон договора по договоренности между сторонами должны быть направлены *письменные уведомления* о его продаже. Кредитор, который письменно не сообщил продавцу или покупателю о своем согласии на перевод долга, вправе в течение *трех месяцев* со дня получения уведомления о продаже предприятия потребовать либо прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения продавцом причиненных этим убытков, либо признания договора продажи предприятия недействительным полностью или в соответствующей части. Кредитор, не получивший уведомления, вправе заявить указанные требования в течение *года* со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия продавцом покупателю.

Уведомленный надлежащим образом кредитор, ничего не сообщивший продавцу, а также кредитор, не заявивший одно из вышеперечисленных требований, считается кредитором, не давшим согласия на перевод долга. Перед таким кредитором после передачи предприятия покупателю продавец и покупатель несут *солидарную ответственность* по включенным в состав предприятия долгам (ст. 562 ГК).

Статьей 563 ГК предусмотрено, что передача предприятия продавцом покупателю осуществляется по *передаточному акту*, в котором указываются данные о составе предприятия и об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, а также сведения о выявленных недостатках переданного имущества и перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты.

Передача предприятия покупателю сама по себе не влечет возникновения у него права собственности на данное предприятие. Такое право переходит к нему от продавца только с *момента государственной регистрации этого права*. Если иное не предусмотрено договором, право собственности на предприятие переходит к покупателю и подлежит государственной регистрации.

#### 4. Понятие договора мены

В соответствии с п. 1 ст. 567 ГК по договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

Из приведенного определения следует, что данный договор является *консенсуальным, возмездным и двусторонним*.

В силу договора мены его участники обязуются передать друг другу в собственность определенные вещи (товары), причем каждая из сторон этого договора, приобретая вещь в собственность, вместо уплаты покупной цены в деньгах передает другой стороне иную вещь. Таким образом, каждая из сторон одновременно выступает в качестве продавца в отношении товара, который она обязуется передать другой стороне, и покупателя в отношении товара, который она обязуется принять в обмен. В связи с этим к договору мены применяются правила о купле-продаже, если это не противоречит специальным правилам, установленным для данного договора, и существу мены (п. 2 ст. 567 ГК).

Объектом договора мены могут быть как движимые вещи, так и недвижимое имущество, например земельные участки, жилые помещения. Договор мены имеет некоторые специфические черты, вытекающие из его сущности. Так, поскольку в соответствии с ним не происходит уплаты денег за приобретаемый товар, сторонами в договоре может не указываться цена обмениваемых товаров. В таких случаях эти товары предполагаются *равноценными*, если иное не вытекает из договора (п. 1 ст. 568 ГК).

Сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах (п. 2 ст. 568 ГК).



Переход права собственности на обмениваемые товары происходит одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 570 ГК).

## 6. Договор дарения

В соответствии с п. 1 ст. 572 ГК 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.

Дарение не является *односторонней сделкой*, при его осуществлении заключается договор, поскольку на принятие дара требуется согласие одаряемого. По общему правилу договор дарения представляет собой *односторонний договор*, в котором у одаряемого отсутствуют обязанности (за исключением такой разновидности дарения, как пожертвование).

Дарение может быть как *реальным*, так и *консенсуальным* договором. Согласно действующему гражданскому законодательству юридическое значение имеет не только непосредственная безвозмездная передача имущества, но при определенных условиях — и обещание подарить имущество, влекущее возникновение обязательственного отношения между дарителем и одаряемым.

Дарение может осуществляться путем не только передачи в собственность одаряемому принадлежащей дарителю вещи, но и передачи одаряемому имущественных прав или освобождения его от имущественных обязанностей (в обоих случаях как в отношении дарителя, так и в отношении третьего лица).

Особенность договора дарения состоит в его *безвозмездном* характере, поэтому при наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением. Заключенный в таких случаях договор дарения считается притворной сделкой (п. 2 ст. 170, абз. 2 п. 1 ст. 572 ГК).

В соответствии с действующим гражданским законодательством договором дарения признается *обещание дарения*, если оно сделано в надлежащей, предусмотренной законом форме и содержит ясно выраженную волю дарителя. Обещание дарения должно быть конкретизированным по своему содержанию. Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно (п. 2 ст. 572 ГК).

В качестве *дарителя* выступает любое физическое или юридическое лицо.

За исключением предусмотренных законом случаев, дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено *устно*. Передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т.п.) либо вручения правоустанавливающих документов.

Договор дарения движимого имущества подлежит совершению *в письменной форме*, если:

дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;  
договор содержит обещание дарения в будущем.

Договор, совершенный устно, в перечисленных случаях признается ничтожным.

В письменной форме должен совершаться и договор дарения недвижимости, который, кроме того, подлежит государственной регистрации (п. 3 ст. 574 ГК).

Действующим гражданским законодательством предусмотрены *отказ от исполнения договора дарения* и *отмена дарения*. Отказ от исполнения договора дарения может иметь место до исполнения консенсуального договора дарения (обещания дарения) в случае, если:

после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменились настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни;

одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя, кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения.

Отмена дарения может происходить *после исполнения* договора дарения во втором из указанных выше случаев, а также если:

обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для доверителя большую неимущественную ценность (например, письма, дневники, рукописи), создает угрозу ее безвозвратной утраты;

при рассмотрении судом требования заинтересованного лица об отмене дарения установлено, что дарение совершено предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений закона о несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению такого лица несостоятельным (банкротом).

Кроме того, в договоре дарения может быть специально обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого (п. 4 ст. 578 ГК).

*Одаряемый* вправе отказаться от дара в любое время до его передачи. В этом случае договор дарения считается расторгнутым (п. 1 ст. 573 ГК).

Согласно ст. 579 ГК правила об отказе дарителя от исполнения договора дарения и об отмене дарения не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости.

Разновидностью дарения является *пожертвование*. Пожертвованием признается дарение вещи или права *в общеполезных целях* (п. 1 ст. 582 ГК).

## 6. Договор ренты

*Рента* — это регулярно получаемый доход с капитала, имущества или земли, не требующий от его получателя предпринимательской деятельности.

В соответствии с п. 1 ст. 583 ГК 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.

По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (*постоянная рента*) или на срок жизни получателя ренты (*пожизненная рента*) (п. 2 ст. 583 ГК).

Вопрос о том, может ли договор ренты быть *консенсуальным*, является спорным. Более правильным представляется мнение, согласно которому договор ренты всегда *реальный* договор, так как без фактической передачи имущества плательщику ренты не имеет смысла говорить о возникновении рентных отношений. Данный договор относится также к *возмездным* и *односторонним* договорам.

Сторонами договора ренты выступают получатель ренты (*рентный кредитор*) и плательщик ренты (*рентный должник*).

*Получателями ренты* в договоре пожизненной ренты, в том числе в договоре пожизненного содержания с иждивением, могут быть только граждане. Согласно п. 1 ст. 589 ГК получателями постоянной ренты являются также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности. Получатель ренты может не совпадать с лицом, передающим имущество под выплату ренты, например при установлении пожизненной ренты одним гражданином в пользу другого гражданина или группы граждан (п. 1,2 ст. 596 ГК).

Закон не устанавливает каких-либо ограничений в отношении круга возможных *плательщиков ренты*. Соответственно, ими могут быть как граждане, так и юридические лица, причем как коммерческие, так и некоммерческие, заинтересованные в приобретении в собственность предлагаемого имущества и способные выполнить условие о выплате в обмен на него ренты.

Вопрос о *предмете* договора ренты является спорным, но общепризнано, что объектом данного договора могут выступать вещи (как движимые, так и недвижимые), наличные деньги и документарные ценные бумаги.

Договор ренты подлежит *нотариальному удостоверению*, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также *государственной регистрации*.

Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты *за плату или бесплатно*.

Закон уделяет особое внимание защите интересов получателя ренты. Рентные платежи могут производиться в форме денежных выплат (п. 1 ст. 590, п. 1 ст. 597 ГК), а также в форме предоставления иждивения, включающего обеспечение потребностей в жилье, питании, одежде и т.п. (п. 1 ст. 602 ГК). Законом установлены минимальный размер пожизненной ренты (п. 2 ст. 597 ГК) и минимальная стоимость общего объема содержания с иждивением (п. 2 ст. 602 ГК). Независимо от формы все рентные платежи должны иметь денежную оценку.

Существенным условием договора о передаче под выплату ренты денежной суммы или другого движимого имущества является условие о предоставлении плательщиком ренты *обеспечения исполнения его обязательств* (залог, удержание имущества должника, поручительство и др.) либо страховании им в пользу получателя ренты риска ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств (п. 2 ст. 587 ГК).

## **Тема 23. Договоры на передачу имущества в пользование**

**План:**

- 78. Понятие и виды обязательств по передаче имущества в пользование**
- 79. Договор аренды (имущественного найма), его основные элементы и виды**
- 80. Договор найма жилого помещения**
- 81. Договор безвозмездного пользования (ссуды)**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *виды договоров на передачу имущества в пользование;*
- *содержание и основные виды договора аренды;*
- *предмет и содержание договоров найма жилого помещения и ссуды*

### **1. Понятие и виды обязательств по передаче имущества в пользование**

В гражданском праве наряду с обязательствами по отчуждению имущества существуют обязательства по передаче имущества во временное пользование. Они юридически оформляют особую, самостоятельную группу экономических отношений товарообмена, в рамках которых хозяйственные или другие потребности их участников удовлетворяются за счет временного перехода к ним соответствующих материальных благ. В этих случаях одни лица (товаровладельцы) разрешают другим лицам на известных условиях хозяйственную или иную эксплуатацию своего имущества, одновременно сохраняя за собой право собственности (или иное вещное право) на него.

Передача вещи собственником во временное пользование осуществляется на основе договора, который может быть как возмездным, так и безвозмездным. Сохранение за первоначальным владельцем права собственности (или иного вещного права) на предмет

обязательства отличает его от обязательства по отчуждению имущества, в том числе и с рассрочкой платежа.

**Обязательства по передаче имущества в пользование** опосредуют передачу имущества от собственника другому лицу на определенное время без перехода права собственности. По истечении определенного договором времени имущество возвращается собственнику.

В случае возмездной передачи имущества в пользование имеет возможность получать доход, а арендатор использовать имущество, не приобретая его в собственность, т.е. без дополнительных затрат. Предметом таких договоров могут быть исключительно индивидуально-определенные вещи.

Обязательства по передаче имущества в пользования классифицируются в зависимости от того, как возмездно или безвозмездно передается имущество. Возмездная передача имущества происходит на основании договора аренды (имущественного найма), безвозмездная передача – на основании договора ссуды.

В свою очередь договор аренды имеет разновидности, в частности различают прокат, аренду транспортных средств, зданий, сооружений, предприятия, финансовую аренду (лизинг).

## **2. Договор аренды (имущественного найма), его основные элементы и виды**

Договор имущественного найма зародился в римском праве как договор найма вещей (locatio-conductio rerum). В дореволюционном российском законодательстве понятие договора имущественного найма использовалось наряду с понятием "аренда имущества", без придания специального юридического значения их одновременному применению. Законодательство советского периода использовало термин "аренда" для обозначения договоров по передаче внаем - хозяйственную эксплуатацию государственных предприятий. ,

В некоторых зарубежных правовых порядках, например в ФРГ и Швейцарии, различию понятий "имущественный наем" и "аренда" придается юридическое значение. Обычно под арендой понимается договор, по которому на возмездных началах переносится не только право пользования вещью, но и право извлечения из нее плодов и доходов. Поэтому предметом договора аренды объявляется только плодоносящая вещь (§ 581 Германского гражданского уложения). На условиях аренды осуществляется сдача внаем торгово-промышленных предприятий.

В современном российском законодательстве не придают различия между понятием аренда и имущественный наем. Как сложилась практика, термин «наем» обычно применяют к пользованию жилым помещением.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ч. 1 ст. 606 ГК РФ).

Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью (ст. 606 ГК РФ).

В результате заключения договора аренды возникает обязательство по передаче имущества в пользование.

Договор аренды имеет широкое применение в различных областях хозяйственной и культурной жизни страны. Он включает обширный круг экономических отношений — от аренды крупных производственных комплексов до бытового проката.

Договор аренды — *двусторонне-обязывающий, консенсуальный, возмездный*. Его сторонами являются арендодатель и арендатор.

Закон особо подчеркивает, что в качестве арендодателя выступает собственник сдаваемого в аренду имущества, однако делает оговорку о том, что арендодателями могут

быть также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду) (ст. 608 ГК РФ). Например, в силу закона таким правом обладают субъекты права хозяйственного ведения: государственные и муниципальные унитарные предприятия. Однако в отношении недвижимого имущества это право ограничено необходимостью получения согласия собственника имущества.

Субъекты права оперативного управления — казенные предприятия могут сдавать в аренду любое имущество (как движимое, так и недвижимое) только с согласия собственника. Что касается учреждений, то они вообще не вправе сдавать в аренду имущество, закрепленное за ними или приобретенное по смете. Однако учреждение может сдать в аренду имущество, приобретенное за счет разрешенной предпринимательской деятельности (п. 2 ст. 298 ГК РФ).

Государство, оставаясь собственником государственного имущества, делегировало полномочия арендодателя по сдаче его в аренду Государственному комитету по управлению имуществом и его территориальным управлениям.

В ГК РФ проводится разграничение между использованием арендованным имуществом, соединенным с владением им, и использованием им без такового.

Предметом (объектом) договора аренды могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и иные имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые).

Законом могут быть определены виды имущества, сдача которых в аренду не допускается или ограничивается (п. 1 ст. 607 ГК РФ). Как следует из п. 2 указанной статьи, законом могут быть также установлены особенности сдачи в аренду земельных участков и других обособленных природных объектов.

Особенности аренды транспортных средств предусмотрены в транспортных уставах и кодексах. Например, ст. 76 Воздушного кодекса РФ регламентирует аренду каналов связи при воздушной перевозке.

Особенности аренды земельного участка регулируются Земельным кодексом РФ и другими правовыми актами земельного законодательства. В то же время могут быть приняты специальные законы, ограничивающие сдачу в аренду определенного вида имущества либо вообще исключающие возможность сдачи их в аренду. Это относится к тем видам имущества, которые ограничены в гражданском обороте либо вообще изъяты из оборота (ст. 129 ГК РФ). В качестве примера можно привести атомные электростанции, железные дороги и т.д.

В договоре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды (п. 3 ст. 607 ГК РФ). Это значит, что в договоре должно быть четко указано, какая именно вещь передается в аренду (ее наименование, характеристики), а для недвижимости — и место нахождения. При отсутствии в договоре этих данных условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не признается заключенным.

Если хотя бы одной из его сторон является юридическое лицо, договор должен быть заключен в простой письменной форме. Если же в договоре участвуют только граждане, простая письменная форма необходима лишь в случае, если договор заключается на срок более одного года (п. 1 ст. 609 ГК РФ).

Договор аренды недвижимого имущества, независимо от суммы сделки, срока и состава участников, подлежит государственной регистрации (п. 2 ст. 609 ГК РФ). Это общее положение конкретизировано в ст. 26 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», согласно которой с заявлением о государственной регистрации права аренды недвижимого имущества может обратиться одна из сторон договора аренды недвижимого имущества.

Если в аренду сдается земельный участок (участок недр) или часть его, к договору аренды, представляемому на государственную регистрацию прав, прилагается план (чертеж границ) земельного участка с указанием его части, сдаваемой в аренду.

В случае когда в аренду сдаются здание, сооружение, помещения в них или части помещений, к договору аренды недвижимого имущества, представляемому на

государственную регистрацию прав, прилагаются поэтажные планы здания, сооружения, на которых обозначаются сдаваемые в аренду помещения с указанием размера арендуемой площади. Договор аренды помещения или части помещения регистрируется как обременение прав арендодателя соответствующего помещения (части помещения).

Договор аренды может заключаться на определенный либо на неопределенный срок. Срок аренды устанавливается в виде конкретного календарного срока, в течение которого арендатор постоянно владеет и пользуется имуществом. Вместе с тем встречаются случаи, когда стороны предусматривают передачу имущества во владение и пользование в определенное специальным графиком время. В таких договорах должны указываться общий срок действия договора и периоды пользования имуществом (например, спортивным залом, бассейном, спутником, ЭВМ и т.п.).

При заключении договора на неопределенный срок каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества — за три месяца. Законом или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок.

ГК РФ не устанавливает ни максимальных, ни минимальных сроков договора аренды, предоставляя тем самым возможность сторонам решить этот вопрос в договоре. Вместе с тем для отдельных видов аренды специальным законодательством могут быть установлены максимальные (предельные) сроки. При этом договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному.

Важным условием договора аренды является (арендная плата, однако ГК РФ не относит это условие к числу существенных. Единственное исключение составляют договоры аренды зданий и сооружений, для которых условие о размере арендной платы является обязательным (ст. 654 ГК РФ).

Арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:

- 1) определенных в твердой денежной сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;
- 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов;
- 3) предоставления арендатором определенных услуг;
- 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;
- 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Стороны могут предусматривать в договоре аренды сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты аренды.

Основная обязанность арендодателя по договору заключается в том, чтобы предоставить предусмотренное договором имущество арендатору. При этом арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Другими словами, это имущество должно быть исправным и пригодным для достижения определенной договором цели аренды. Сдаваемое в аренду имущество может быть конкретизировано указанием на его технические характеристики.

В соответствии с п. 2 ст. 611 ГК РФ имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п., если иное не предусмотрено договором. Например, автомобиль сдается в аренду вместе с необходимыми запасными частями (запасное колесо, инструменты и т.д.).

В случае, когда такие принадлежности и документы переданы не были, а без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении

договора, он может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков.

Если арендодатель не предоставил арендатору сданное внаем имущество в указанный в договоре аренды срок, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, — в разумный срок, арендатор вправе истребовать от него это имущество.

В свою очередь, арендатор обязан пользоваться имуществом в соответствии с условиями договора и назначением имущества. Требования, предъявляемые к использованию имущества, диктуются прежде всего целевым назначением имущества. Иногда эти условия закрепляются в договоре.

Особенностью некоторых договоров аренды является необходимость соблюдения нанимателем технических, санитарных, пожарных и других правил эксплуатации определенных видов имущества. Арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет его текущий ремонт и нести расходы на его содержание, если иное не установлено законом или договором аренды.

Пользуясь арендованным имуществом, арендатор присваивает результаты такого пользования и становится собственником полученной продукции и дохода. В процессе аренды в имущество нередко вносятся различные улучшения, заменяется устаревшее оборудование, создаются новые производства. Отделимые улучшения, произведенные арендатором, являются его собственностью. При возврате объекта он вправе их изъять.

Под *неотделимыми улучшениями* понимаются улучшения, изъятие которых невозможно без ущерба для арендодателя. Неотделимые улучшения объекта аренды переходят по окончании договора к арендодателю вместе с первоначальным имуществом, а арендатору возмещается их стоимость. Необходимым условием в данном случае является предварительное соглашение об этом с арендодателем. При отсутствии такого соглашения стоимость неотделимых улучшений арендатору не возмещается.

В процессе пользования арендованным имуществом арендатор вправе в определенных пределах распоряжаться им. Он может с согласия арендодателя сдавать имущество в **субаренду** (поднаем). При этом арендатор остается ответственным по договору перед арендодателем. Договор субаренды не может быть заключен на срок больше срока договора аренды. С окончанием договора аренды прекращается и договор субаренды.

Арендатор вправе также передавать свои права и обязанности по договору другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив.

В указанных случаях, за исключением перенайма, ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор.

В ГК РФ предусмотрены основания досрочного прекращения договора аренды как по инициативе арендодателя, так и арендатора.

В частности, согласно ст. 619 ГК РФ договор аренды может быть досрочно расторгнут судом по требованию арендодателя, 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 имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре — в разумные сроки в тех случаях, когда в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором производство капитального ремонта является обязанностью арендатора.

В соответствии со ст. 620 ГК РФ по требованию арендатора договор аренды может быть досрочно расторгнут судом, в частности, в случаях, когда:

арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

переданное арендатору имущество имеет препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора;

арендодатель не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества в установленные сроки;

имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования.

По истечении срока договора арендатор, надлежащим образом исполняющий свои обязанности, имеет при прочих равных условиях преимущественное право на возобновление договора, однако он может воспользоваться своим правом только при условии письменного уведомления арендодателя о желании заключить новый договор аренды до истечения срока действия старого договора. Возможны ситуации, когда арендодатель отказывается возобновить договор на новый срок и одновременно подписывает договор аренды с иным лицом. В этом случае арендатор имеет право потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору аренды, а также возмещения убытков, причиненных ему в связи с отказом арендодателя в заключении договора на новый срок. Если же к этому моменту арендатор утратил интерес к возобновлению арендных отношений, он может потребовать от арендодателя только возмещения убытков.

**Аренда зданий или сооружений.** По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 650 ГК РФ).

По данному договору предусматривается передача как самого здания или сооружения, так и прав на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования. Это объясняется тем, что невозможно использовать здание или сооружение без права пользования земельным участком, который под ним находится и непосредственно примыкает к нему. Право арендатора на земельный участок зависит от того, какое именно право на него имеет арендодатель (собственности, аренды и т.д.).

Условия пользования земельным участком должны быть изложены в договоре. Однако их отсутствие не влечет недействительность договора. В таком случае к арендатору переходит право пользования той частью земельного участка, которая занята этим объектом и необходима для его использования по назначению. Арендатор может получить право на земельный участок, занятый зданием или сооружением, а не на весь занимаемый арендодателем земельный участок.

В законодательстве четко определена форма договора аренды здания или сооружения: он должен быть заключен в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Таким образом, стороны не могут предусмотреть в договоре иную форму его оформления, например путем обмена письмами, документами, устную форму и т.д. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Кроме того, если договор заключается на срок не менее одного года, то он подлежит государственной регистрации. Договор на срок менее года не требует государственной регистрации, и, таким образом, этот случай является исключением из общего правила о регистрации сделок с недвижимостью.

Срок договора аренды здания или сооружения законодательством не установлен. Следовательно, стороны вправе по своему усмотрению определить его (краткосрочный или долгосрочный договор).

Существенными условиями договора аренды здания или сооружения являются условия о предмете и цене аренды (арендная плата)

Предмет договора (объект аренды) — здания и сооружения. Здания делятся на жилые и нежилые. К нежилым относятся здания, используемые для лечебных, административных, учебных, научно-просветительских, складских и т.п. целей. Жилыми зданиями являются те, которые используются для жилья. К сооружениям относятся инженерные сооружения, мосты, оранжереи, колодцы, котельные и т.п.



Если в договоре не согласованы условия предмета и арендной платы, такой договор считается незаключенным. По отношению к данному договору не применяется общее правило о том, что если цена не указана в договоре, то она определяется по цене, устанавливаемой при сравнимых обстоятельствах и обычно взимаемой за аналогичные товары, работы и услуги. Плата за пользование зданием (сооружением) должна включать плату за пользование земельным участком, на котором оно расположено, или частью участка, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 654 ГК РФ).

Обычно арендная плата устанавливается за единицу площади арендованного здания (сооружения) — 1 кв. м. Однако в договоре стороны могут предусмотреть и другое. Например, при аренде памятников истории, культуры, архитектуры такими показателями может быть площадь здания в целом, а при аренде художественных мастерских ставку арендной платы рассчитывают исходя из 1 куб. м, и т.д. Если аренда здания носит долгосрочный характер, целесообразно использовать годовую ставку.

ГК РФ (ст. 655) закрепляет особый порядок передачи арендатору и возвращения им здания (сооружения). Передача здания осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче, который подписывают обе стороны. Обязательство арендодателя передать здание (сооружение) арендатору считается исполненным после предоставления его арендатору в пользование или владение и подписания сторонами соответствующего документа о передаче, если иное не предусмотрено законом или договором. Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче здания (сооружения) на условиях, предусмотренных договором, рассматривается как отход от исполнения взаимных обязанностей: арендатора — от принятия имущества, а арендодателя — от передачи имущества. В случае, если обе стороны отказываются от подписания передаточного акта, это следует рассматривать как расторжение договора по соглашению сторон.

**Договор аренды предприятия.** По договору аренды предприятия в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязан передать арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства (ст. 656 ГК РФ). Запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства передаются арендатору в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором.

По договору передаются также права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием. Передача прав владения и пользования находящимся в собственности других лиц имуществом, в том числе землей и другими природными ресурсами, производится в порядке, предусмотренном законом и иными правовыми актами. Арендатору передаются и права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия (товарный знак, фирменное наименование, знак обслуживания и т.п.), другие исключительные права. Арендодатель может уступить арендатору право требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

Однако не подлежат передаче арендатору права арендодателя, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами. Если же арендодатель включит в состав предприятия обязательства, исполнить которые арендатор не сможет из-за отсутствия у него такого разрешения (лицензии), то арендодатель не освобождается от соответствующих обязательств перед кредиторами (арендаторами).

Что касается формы договора аренды предприятия, то согласно ст. 658 ГК РФ он заключается только в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение этой формы влечет недействительность договора, он считается ничтожным, его исполнение не допускается. Отсюда следует, что положение о форме договора аренды предприятия является императивной нормой и стороны по своему усмотрению не могут предусмотреть иную его форму. Кроме того, предприятие как имущественный комплекс является недвижимостью, а потому договор аренды предприятия подлежит государственной

регистрации. Это следует из общего правила, касающегося сделок с недвижимостью и предусмотренного ст. 131 ГК РФ.

Цена аренды предприятия устанавливается по соглашению сторон и фиксируется в договоре. В нем необходимо определить не только размер арендной платы, но и периодичность внесения арендных платежей.

До передачи предприятия в аренду арендодатель должен письменно уведомить об этом кредиторов по обязательствам, включенным в состав предприятия. Предприятие подлежит передаче арендатору по передаточному акту (ст. 659 ГК РФ). Подготовка предприятия к передаче, включая составление и представление к подписанию передаточного акта, является обязанностью арендодателя и осуществляется за его счет, если иное не предусмотрено договором. Для составления передаточного акта необходимо провести инвентаризацию и составить баланс.

При прекращении договора предприятие должно быть возвращено арендодателю также по передаточному акту. В этом случае подготовка предприятия к передаче осуществляется арендатором и за его счет. Необходимо также провести инвентаризацию материальных ценностей предприятия и составить баланс.

По договору аренды предприятия арендатор наделяется широкими правами по распоряжению имуществом. Так, согласно ст. 660 ГК РФ он вправе без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование либо займы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору в отношении таких ценностей другому лицу. Однако это не должно повлечь уменьшения стоимости предприятия и не должно нарушать другие положения договора аренды. Этот порядок не применяется в отношении земли и других природных ресурсов, а также в иных случаях, предусмотренных законом.

К правам арендатора относится также право вносить изменения в состав арендованного предприятия, проводить его реконструкцию, расширение, техническое перевооружение, увеличивающее его стоимость, если иное не предусмотрено договором. В соответствии со ст. 662 ГК РФ арендатор имеет право и на возмещение ему стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества, независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения.

Однако суд может освободить арендодателя от обязанности возмещения стоимости улучшений, если арендодатель докажет, что издержки арендатора на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно улучшению его качества и (или) эксплуатационных свойств либо при этом были нарушены принципы добросовестности или разумности. Это правило направлено прежде всего на то, чтобы прежде чем осуществлять реконструкцию, улучшать имущество, арендатор оценил целесообразность этих улучшений. Так, если, например, на произведенные арендатором улучшения были потрачены большие средства, а качество имущества улучшилось незначительно, суд может освободить арендодателя от обязанности возмещать арендатору стоимость улучшений.

Все расходы, связанные с эксплуатацией предприятия, а также уплата платежей по страхованию арендованного имущества возлагаются на арендатора. Однако договором может быть установлено иное, т.е. арендодатель может взять на себя эти расходы. Поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии в течение всего срока действия договора, включая текущий и капитальный ремонт, также обязан арендатор (ст. 661 ГК РФ). Эта норма носит императивный характер — она не может быть изменена по соглашению сторон.

Установленные ГК РФ правила о последствиях недействительности сделок, об изменении и о расторжении договора, предусматривающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору с одной стороны или с обеих сторон, применяются и к договору аренды предприятия (ст. 663 ГК РФ). По общему правилу, изложенному в п. 2 ст. 167 ГК РФ, при признании сделки недействительной каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость в деньгах. Однако данные положения применяются к договору аренды предприятия, если такие последствия не нарушают существенно права и интересы кредиторов арендодателя и арендатора, других лиц и не противоречат общественным интересам.

Одностороннее изменение условий договора не допускается. Основания досрочного его расторжения перечислены в общих положениях ГК РФ об аренде (ст. 618—620) и распространяются на все виды арендных сделок. В договоре стороны могут предусмотреть дополнительные основания досрочного расторжения договора аренды предприятия, а также имущественную ответственность и штрафные санкции в отношении виновной стороны за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий договора.

**Договор финансовой аренды (лизинг).** По договору финансовой аренды (договору 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. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца (ст. 665 ГК РФ).

Лизинг — особая сфера предпринимательской деятельности, широко распространенная за рубежом. Он получает развитие и в России, и при активном внедрении в силу присущих ему возможностей может стать эффективным импульсом технического перевооружения производства, структурной перестройки российской экономики, насыщения рынка высококачественными товарами.

Предметом договора финансовой аренды, как и предметом договора аренды вообще, могут быть только непотребляемые вещи, которые не уничтожаются в процессе их использования, а лишь подвергаются постепенному снашиванию. Притом эти вещи должны использоваться для предпринимательской деятельности. Однако предметом договора финансовой аренды не могут быть земельные участки и другие природные объекты. Кроме того, предметом договора финансовой аренды должно быть не имущество, ранее использованное арендодателем, а новое, специально приобретенное им исключительно с целью передачи его в аренду. Не могут быть предметом финансовой аренды и имущественные права.

Классическому лизингу свойствен трехсторонний характер взаимоотношений, т.е. в лизинговой сделке принимают участие три субъекта.

Первым из них является собственник имущества, предоставляющий его в пользование на условиях лизингового соглашения, — арендодатель (лизингодатель). Им может быть: учреждение банка (если этот вид деятельности зафиксирован в его уставе); финансовая лизинговая компания, созданная специально для осуществления лизинговых операций, главной функцией которой является оплата имущества; специализированная лизинговая компания, которая в дополнение к финансовому обеспечению сделки берет на себя комплекс услуг нефинансового характера: содержание и ремонт имущества, замену изношенных частей, консультации по его использованию и т.д.; любая фирма (предприятие, учреждение, организация), для которой лизинговый бизнес является одним из видов (целей) деятельности (что должно быть зафиксировано в уставе этой фирмы), а также имеющая финансовые источники для проведения лизинговых операций.

Вторым участником лизинговой сделки является арендатор — лизингополучатель, которым может быть любое юридическое лицо, независимо от формы собственности: государственное предприятие, кооператив, акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью и проч.

Третий участник лизинговой сделки — продавец имущества лизингодателю (поставщик), которым также может быть любое юридическое лицо: производитель имущества, торговая организация и т.п.

Следует отметить, что ГК РФ не содержит требования к сторонам договора быть профессиональными предпринимателями и требования о лицензировании соответствующей деятельности. Однако на практике, поскольку предметом договора в основном является дорогостоящее оборудование, участниками этих отношений будут главным образом предприниматели. Из этого следует, что при исполнении своих договорных обязательств они будут отвечать независимо от вины и освобождаться от ответственности только в том случае, если докажут, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Поскольку финансовая аренда является разновидностью договора аренды, на нее распространяются общие положения об аренде. Однако применяются они только в том случае, если отсутствуют специальные нормы, касающиеся финансовой аренды.

Гражданский кодекс РФ не устанавливает каких-либо нормативных сроков (как минимальных, так и максимальных) действия договора финансовой аренды, целиком оставляя решение этого вопроса на усмотрение сторон. Вместе с тем для финансовой аренды характерно приближение срока аренды к сроку службы оборудования, по окончании которого в соответствии с условиями договора аренды арендатор вправе приобрести имущество в собственность, возобновить договор на других условиях либо вернуть имущество арендодателю.

Арендодатель, по общему правилу, не отвечает перед арендатором за действия продавца по договору купли-продажи. Исключение составляют лишь случаи, когда в соответствии с договором лизинга выбор продавца и приобретаемого имущества был возложен на арендодателя. В последнем случае арендатор вправе по своему выбору предъявлять требования, вытекающие из договора купли-продажи, как непосредственно продавцу имущества, так и арендодателю, которые несут солидарную ответственность.

По договору финансовой аренды арендатор не связан договорными отношениями с продавцом. Однако он вправе предъявлять непосредственно продавцу имущества требования, вытекающие из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и арендодателем, в частности, в отношении качества и комплектности имущества, сроков его поставки и в других случаях ненадлежащего исполнения договора продавцом. Таким образом, при ненадлежащем исполнении условий договора купли-продажи арендатор наделяется правами и несет обязанности, как если бы он был покупателем в договоре купли-продажи соответствующего имущества (за исключением обязанности оплатить приобретенное имущество). Однако поскольку арендатор не является стороной договора, он не может расторгнуть договор купли-продажи с продавцом без согласия арендодателя.

В отношениях с продавцом арендатор и арендодатель выступают как солидарные кредиторы. Это значит, что и тот, и другой могут предъявить требования к продавцу в полном объеме.

Договором устанавливается, какая из сторон будет нести обязанности по капитальному и текущему ремонту имущества, переданного в финансовую аренду.

На арендатора по договору финансовой аренды возлагаются обязанности, обычные для договора аренды. Кроме того, арендатор, не будучи собственником переданного ему имущества, несет риск его случайной гибели или порчи.

**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 (п. 1 ст. 626 ГК РФ).

Особенностью договора проката является его публичный характер, т.е. он должен быть заключен с каждым, кто обратится к арендодателю, и на одинаковых для всех условиях. А при необоснованном уклонении от заключения договора арендатор вправе обратиться в суд с требованиями о понуждении заключить договор и возмещении причиненных этим убытков.

Арендодателем по договору проката может быть только лицо (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель), осуществляющее постоянную предпринимательскую деятельность по сдаче имущества в аренду. Арендодателем выступают, как правило, специализированные службы проката.

Предметом договора проката могут быть только движимые непотребляемые вещи, используемые преимущественно для потребительских целей. Использование сдаваемых напрокат вещей в потребительских целях не предполагает обслуживание лишь граждан, так как юридическое лицо также может употреблять имущество в этих целях, в частности для удовлетворения интересов своих работников.

Арендная плата по договору проката устанавливается только в виде платежей в твердой сумме. Другие формы оплаты не могут быть предусмотрены соглашением сторон. Платежи могут вноситься согласно условиям договора как единовременно, так и периодически. Оплата

в полном объеме предусматривается при краткосрочном прокате (почасовом, суточном, месячном). При заключении договора на длительный срок в нем устанавливаются сроки внесения и размер периодических платежей, причем первый взнос, как правило, уплачивается при подписании договора. При досрочном расторжении договора внесенная арендная плата возвращается арендатору в соответствующей части, которая исчисляется со дня, следующего за днем фактического возврата имущества (ст. 630 ГК РФ).

В отношении договора проката устанавливается максимальный (предельный) срок - один год, т.е. стороны вправе самостоятельно определять срок договора, но не свыше одного года.

Договор проката должен быть заключен в письменной форме. Обычно сдача вещей напрокат оформляется квитанцией.

По договору проката на стороны возлагаются дополнительные по сравнению с общими положениями об аренде права и обязанности, отражающие его специфику.

Арендодатель обязан предоставить имущество во владение и пользование. Сдаваемая напрокат вещь должна быть передана арендатору в сроки, предусмотренные в договоре. Отношения по предоставлению права пользования имуществом с сохранением права владения за арендодателем не опосредуются договором проката.

Передаваемое имущество должно находиться в состоянии, соответствующем условиям договора и его назначению. Его исправность 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 (ст. 628 ГК РФ).

Выполнение арендодателем данных обязанностей приобретает особое значение при обнаружении недостатков в сданном напрокат имуществе. Проведенная проверка позволяет установить факт рабочего состояния арендованного имущества при его передаче арендатору. Предполагается также, что арендатор в отличие от арендодателя не обладает специальными знаниями, необходимыми для использования арендуемого имущества, в связи с чем неисполнение арендодателем данной обязанности лишает его права при обнаружении недостатков ссылаться на то, что они возникли в результате нарушения арендатором правил эксплуатации.

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.

При обнаружении арендатором недостатков сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующих пользованию им, арендодатель обязан в десятидневный срок со дня заявления арендатора о недостатках, если более короткий срок не установлен договором проката, безвозмездно устранить недостатки имущества на месте либо произвести замену данного имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии (ст. 629 ГК РФ).

Если недостатки арендованного имущества явились следствием нарушения арендатором правил эксплуатации и содержания имущества, арендатор оплачивает арендодателю стоимость ремонта и транспортировки имущества

**Договор аренды транспортных средств.** Договор аренды транспортных средств бывает двух видов:

1) с предоставлением услуг по управлению и обслуживанию транспортного средства (с экипажем);

2) без предоставления таких услуг (без экипажа).

Договор аренды транспортного средства двусторонне обязывающий: арендодатель несет обязанность предоставления определенного имущества, а арендатор - внесения за это соответствующей платы. Поскольку транспортное средство предоставляется арендатору за плату, договор является возмездным.

Транспортное средство предоставляется арендатору на время, по истечении которого он обязан возвратить его арендодателю. Поэтому договор аренды транспортных средств должен быть признан срочным.

При некотором различии в предмете договора в зависимости от того, о какой его разновидности идет речь - аренде с экипажем или без экипажа, общим для обеих разновидностей служит предоставление арендатору во временное владение и пользование определенного имущества - транспортного средства.

По договору аренды транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

Данный договор должен быть заключен в письменной форме.

Предмет договора аренды транспортного средства с экипажем складывается из двух элементов:

- 1) предоставление арендатору своеобразного имущества - транспортного средства;
- 2) оказание услуг по управлению транспортным средством и его технической эксплуатации.

Договором аренды транспортного средства с экипажем предусмотрено предоставление имущества и услуг экипажа арендатору на определенное время. Срок их предоставления обозначается в договоре в виде календарного периода или времени, необходимого для достижения конкретной цели арендатора.

В течение всего 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. К необходимым материалам и принадлежностям относятся топливо, смазочные масла, краска, инструменты и т.п. (ст. 634 ГК РФ).

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.

Оплата топлива, смазочных масел и других материалов, расходуемых в процессе эксплуатации, налоги и сборы и т.п. - возлагаются на арендатора. Помимо расходов, арендатор обязан своевременно вносить арендную плату (ст. 636 ГК РФ).

Арендатор может без согласия арендодателя заключать иные договоры, касающиеся коммерческой эксплуатации транспортного средства.

Арендодатель отвечает также за неподдержание сданного в аренду транспортного средства в надлежащем состоянии, непроведение его текущего и капитального ремонта. В этом случае арендатор имеет право по своему выбору произвести ремонт и взыскать с арендодателя его стоимость, или зачесть ее в счет арендной платы, или потребовать соответственно уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель. Освобождение от ответственности возможно лишь при возникновении вреда вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Если вред причинен по вине арендатора, арендодатель вправе предъявить к нему регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам. На него возлагается обязанность доказывания вины арендатора (ст. 640 ГК РФ).

За неисполнение арендатором обязанности уплаты вознаграждения арендодателю более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа дает основания арендодателю требовать досрочного расторжения договора в судебном порядке.

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 (ст. 642 ГК РФ).

Правовое регулирование отношений по аренде транспортного средства без экипажа во многом совпадает с арендой транспортного средства с экипажем.

На основании данного договора правомочия владения и пользования транспортным средством переходят от арендодателя к арендатору.

Последнему во всех отношениях - как в вопросах коммерческой, так и технической эксплуатации - подчиняется экипаж. Члены экипажа являются работниками арендатора. Через подчиненный ему экипаж арендатор безраздельно осуществляет контроль за транспортным средством, управление им, его эксплуатационно-техническое обслуживание. Он может выполнять эти функции лично либо пригласить работников по трудовому договору или договору подряда.

В полной мере арендатору принадлежит также правомочие пользования транспортным средством. Оно может эксплуатироваться арендатором для целей, обозначенных в договоре, а при отсутствии в договоре указания на такие цели - вытекающих из предназначенности данного транспортного средства. На арендатора падают риски подобной эксплуатации.

Полный переход к арендатору полномочий владения и пользования транспортным средством предопределяет оплату расходов на его содержание. Арендатор снабжает его всеми необходимыми припасами, топливом, смазочными материалами, краской и т.п. На нем лежит обязанность его капитального и текущего ремонта. Если иное не предусмотрено договором аренды, он несет все расходы по эксплуатации, выплачивает заработную плату и доставляет продовольствие и необходимые припасы экипажу, оплачивает налоги и сборы, расходы по страхованию транспортного средства, включая страхование своей ответственности (ст. 644 ГК РФ).

Ответственность арендатора перед третьими лицами, определяемая условиями договора соответствующего вида, и регрессная ответственность арендодателя перед арендатором на основании договора аренды транспортного средства без экипажа строятся по тем же правилам, что и ответственность по договору аренды транспортного средства с экипажем (ст. 648 ГК РФ).

При аренде транспортного средства без экипажа арендатор становится его безраздельным владельцем. Использование транспортного средства представляет собой деятельность, связанную с повышенной опасностью для окружающих, и поэтому арендатор возмещает вред, причиненный данным транспортным средством. Арендатор может быть освобожден от такой ответственности, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

### **3. Договор найма жилого помещения**

В соответствии с п. 1 ст. 671 ГК по договору найма жилого помещения одна сторона — собственник 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 является *консенсуальным, возмездным, двусторонним*.

Гражданский кодекс предусматривает два вида договора жилищного найма: коммерческого и социального.

**Договор коммерческого найма жилья.** Договор найма жилого помещения - это соглашение сторон, по которому 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 (ст. 671 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения заключается в письменной форме.

Стороны договора - наймодатель и наниматель. Объект договора найма - жилое помещение. Наймодатель - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо. Нанимателем может быть только гражданин. Цель договора найма - обеспечение права гражданина на жилище.

Юридическое лицо не может быть стороной договора найма жилого помещения, что не исключает возможности приобретения таким лицом права владения и пользования им, но на основе иного договора. Однако фактическое пользование арендованным юридическим лицом жилым помещением может осуществлять только гражданин. Договор коммерческого найма полностью регулируется гражданским законодательством.

Объектом договора найма жилого помещения может быть только изолированное жилое помещение, пригодное для постоянного проживания. Оно должно быть благоустроенным применительно к условиям данного населенного пункта, отвечать установленным санитарным и техническим требованиям.

По требованию нанимателя и других постоянно с ним проживающих граждан и с согласия наймодателя наниматель в договоре найма жилого помещения может быть заменен одним из совершеннолетних граждан, постоянно проживающих с нанимателем (ст. 686 ГК РФ).

В случае смерти нанимателя или его выбытия из жилого помещения договор продолжает действовать на тех же условиях, а нанимателем становится один из граждан, постоянно проживающих с прежним нанимателем, по общему согласию между ними. Если такое согласие не достигнуто, все граждане, постоянно проживающие в жилом помещении, становятся сонанимателями.

Предметом договора поднайма может быть предоставление в возмездное пользование поднанимателю всего жилого помещения или его части. Поднаниматель не приобретает самостоятельного права пользования жилым помещением, не несет самостоятельной ответственности перед наймодателем.

Договор поднайма является производным от договора найма, поэтому срок договора поднайма не может превышать срока договора найма, а при досрочном прекращении договора найма договор поднайма прекращается одновременно с ним. Под временными жильцами понимаются граждане, прибывшие для проживания в жилом помещении на безвозмездной основе на срок не более шести месяцев. Условием вселения временных жильцов являются общее согласие нанимателя и постоянно проживающих с ним граждан, а также предварительное уведомление наймодателя о таком вселении. Наймодатель может запретить проживание временных жильцов при условии несоблюдения требований законодательства о норме жилой площади на человека (ст. 680 ГК РФ).

Временные жильцы не обладают самостоятельным правом пользования жилым помещением. Ответственность за их действия перед наймодателем несет наниматель. Временные жильцы обязаны освободить жилое помещение по истечении согласованного с ними срока, а если срок не согласован - не позднее семи дней со дня предъявления соответствующего требования нанимателем или любым гражданином, постоянно с ним проживающим.

Законодатель достаточно четко прописал права и обязанности сторон по данному договору.

В обязанности наймодателя входят передача нанимателю свободного жилого помещения в надлежащем состоянии, осуществление надлежащей эксплуатации дома, в котором находится объект найма, предоставление нанимателю на возмездной основе необходимых коммунальных услуг (ст. 676 ГК РФ).

В обязанности нанимателя жилого помещения входят воздержание от использования жилого помещения для отличных от проживания целей, обеспечение сохранности и надлежащего состояния жилого помещения, своевременное внесение платы за него. Переустройство и реконструкция жилого помещения нанимателем возможны лишь с согласия наймодателя (ст. 678 ГК РФ).

Если постоянно проживающие в жилом помещении совместно с нанимателем граждане не указаны в договоре найма, они приобретают этот статус в результате их вселения в жилое помещение в установленном порядке. Такие граждане имеют равные с нанимателем права по пользованию жилым помещением, однако правовой статус сонанимателя они приобретают лишь в случае, если заключают с нанимателем договор об их солидарной с нанимателем ответственности перед наймодателем.



Условиями вселения в жилое помещение других граждан в качестве постоянно проживающих в этом жилом помещении являются согласие на такое вселение нанимателя и постоянно проживающих с ним граждан, а также соблюдение при вселении нормы общей площади на одного человека (ст. 679 ГК РФ).

По общему правилу текущий ремонт сданного внаем жилого помещения является обязанностью нанимателя, а капитальный ремонт - обязанностью наймодателя. Переоборудование жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение, если переоборудование существенно изменяет условия пользования жилым помещением, допустимо лишь с согласия нанимателя (ст. 681 ГК РФ).

Наниматель обязан вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги (квартирную плату) не позднее десятого числа следующего за прожитым месяца (ст. 682 ГК РФ).

Наниматель жилого помещения вправе с согласия других постоянно проживающих с ним граждан в любое время расторгнуть договор найма с письменным предупреждением наймодателя за три месяца.

По требованию наймодателя договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке в случаях: невнесения нанимателем платы за жилое помещение за шесть месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном - в случае невнесения платы более двух раз по истечении установленного договором срока платежа; разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает (ст. 687 ГК РФ).

Если наниматель жилого помещения или другие граждане, за действия которых он отвечает, используют жилое помещение не по назначению либо систематически нарушают права и интересы соседей, наймодатель может предупредить нанимателя о необходимости устранения нарушения. Если наниматель или другие граждане, за действия которых он отвечает, после этого предупреждения продолжают использовать жилое помещение не по назначению или нарушать права и интересы соседей, наймодатель вправе в судебном порядке расторгнуть договор найма жилого помещения. Выселение из жилого помещения проживающих в нем к моменту расторжения договора найма граждан допускается только в судебном порядке.

**Договор социального найма жилого помещения.** Объектом договора социального найма может быть только жилое помещение в домах государственного и муниципального жилищного фонда.

Договор социального найма жилого помещения заключается по основаниям, на условиях и в порядке, предусмотренных жилищным законодательством. Предпосылкой для заключения договора социального найма является выдача уполномоченным государственным и муниципальным органом ордера на жилое помещение. Предметом договора социального найма может быть только жилое помещение государственного жилищного фонда или муниципального жилищного фонда, соответственно наймодателями выступают государство (РФ, субъект РФ) или муниципальное образование в лице своих органов или уполномоченное ими лицо. Нанимателями могут быть только граждане РФ.

Договор социального найма заключается на основании решения о предоставлении жилого помещения по договору социального найма. Жилые помещения предоставляются по договору социального найма ограниченному кругу субъектов: 1) гражданам, признанным малоимущими и нуждающимися в жилом помещении, предоставляемом по договору социального найма; 2) отдельным категориям граждан, определенным федеральным законом или законом субъекта Российской Федерации, признанным нуждающимися в жилых помещениях, независимо от их имущественного положения (например, сотрудникам милиции, прокурорам и следователям прокуратуры). Для предоставления гражданину жилого помещения по договору социального найма необходимо, чтобы он был принят на учет в качестве нуждающегося в жилом помещении. Жилые помещения предоставляются в порядке очередности исходя из времени принятия таких граждан на учет. В отличие от договора

коммерческого найма договор коммерческого найма жилого помещения заключается без установления срока его действия.

#### 4. Договор безвозмездного пользования (ссуды)

В соответствии с п. 1 ст. 689 ГК по договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), которая обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в котором она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Договор ссуды может быть как *консенсуальным*, так и *реальным*. Консенсуальный договор ссуды имеет место, когда по условиям договора обязательство ссудодателя передать вещь в безвозмездное пользование возникает с момента его заключения. При отсутствии такого условия договор ссуды считается заключенным с момента передачи вещи в безвозмездное пользование, т.е. он представляет собой реальный договор.

По субъектному составу консенсуальные договоры ссуды являются двусторонними, но в них отсутствует *признак взаимности*, поскольку обязанности ссудодателя передать вещь в безвозмездное пользование не корреспондирует право ссудополучателя требовать такой передачи.

В силу безвозмездного характера договора ссуды при неисполнении ссудодателем обязательства по предоставлению вещи в безвозмездное пользование ссудополучатель не обладает правом требования передачи вещи в натуре, а вправе требовать лишь расторжения договора и возмещения понесенного им реального ущерба (ст. 692 ГК).

*Двусторонний характер* реального договора ссуды выражается в наличии у обеих сторон различных прав и обязанностей. Так, у ссудодателя помимо прав имеются обязанности отвечать за недостатки вещи, переданной в безвозмездное пользование (ст. 693 ГК), и за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи (ст. 697 ГК).

Сторонами в договоре ссуды являются ссудодатель и ссудополучатель. Согласно п. 1 ст. 690 ГК *ссудодателем* может быть собственник или иное лицо, уполномоченное законом или собственником.

Закон не определяет, кто может быть *ссудополучателем*, следовательно, им может быть любое лицо. Однако есть и исключения. Так, коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля (п. 2 ст. 690 ГК).

Предметом договора ссуды могут быть *индивидуально-определенные* и *непотребляемые вещи*, как движимые, так и недвижимые.

В договоре ссуды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче ссудополучателю в качестве *объекта пользования*. При отсутствии таких данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а договор безвозмездного пользования не считается заключенным. Документальное подтверждение данных, позволяющих идентифицировать предмет ссуды, должно быть таким же, как и при заключении договора аренды.

Поскольку пользование имуществом по договору ссуды является безвозмездным, плоды и доходы от вещи, переданной в ссуду, принадлежат ссудодателю как собственнику вещи. Однако договором сторон может быть предусмотрено иное.

Форма договора ссуды должна соответствовать общим правилам о форме сделок. По смыслу п. 1 ст. 131 ГК необходима *государственная регистрация* передачи недвижимого имущества в безвозмездное пользование.

Договор ссуды может быть заключен на определенный срок, а если срок в договоре не оговорен, он считается заключенным на неопределенный срок (п. 1, абз. 1 п. 2 ст. 610 ГК). В последнем случае срок действия договора ограничивается моментом востребования имущества предоставившим его лицом.

Ввиду сходства договоров аренды и ссуды к договору ссуды применяются многие правила, относящиеся к договору аренды (п. 2 ст. 689 ГК).

Главная обязанность ссудодателя — предоставление ссудополучателю вещи в состоянии, соответствующем условиям договора и ее назначению (п. 1 ст. 691 ГК).

Обязанность ссудополучателя по содержанию вещи представляет собой обязанность поддерживать вещь, полученную в безвозмездное пользование, в исправном состоянии, включая осуществление *текущего* и *капитального ремонта*, и нести все расходы по ее содержанию, если иное не предусмотрено договором (ст. 695 ГК).

Ссудополучатель обязан пользоваться переданной ему в безвозмездное пользование вещью в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не установлены, то в соответствии с назначением вещи. При нарушении данной обязанности ссудодатель вправе потребовать расторжения договора и возмещения убытков (п. 1, 3 ст. 615, п. 2 ст. 689 ГК).

Отказ от договора ссуды, заключенного без указания срока, возможен в любое время. Сторона, отказывающаяся от договора, обязана известить об этом другую сторону за *один месяц*, если договором не предусмотрен иной срок извещения. Если договор ссуды заключен с указанием срока его действия, право на отказ от договора с таким извещением имеет только ссудополучатель, если иное не предусмотрено договором ссуды (ст. 699 ГК).

По основаниям, указанным в ст. 698 ГК, возможно досрочное расторжение договора ссуды, заключенного на определенный срок. Если ссудополучатель продолжает пользоваться вещью по истечении срока действия договора при отсутствии возражений ссудодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (п. 2 ст. 621, п. 2 ст. 689 ГК).

При прекращении договора ссуды на ссудополучателе лежит обязанность по возврату этой, вещи. Вещь подлежит возвращению ссудодателю в том состоянии, в котором он получил ее в пользование с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором ссуды.

## **Тема 24. Договоры на выполнение работ**

### **План:**

#### **82. Понятие и виды обязательств по производству работ**

#### **83. Договор подряда: элементы, стороны, права и обязанности сторон**

#### **84. Виды договора подряда**

#### **85. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- *виды договорных обязательств на выполнение работ;*
- *предмет и содержание договора подряда;*
- *основные виды договора подряда;*
- *иные виды договоров на выполнение работ*

### **1. Понятие и виды обязательств по производству работ**

В отличие от возмездных обязательств о передаче имущества в собственность (иное вещное право) или пользование обязательства по производству работ регулируют правовую сторону производительной деятельности, сопровождающейся созданием определенного *овеществленного результата*.

Данный вид обязательств представлен двумя видами договоров: договор подряда и договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

В свою очередь договор подряда представлен такими видами как: строительный подряд, бытовой подряд, подрядные работы для государственных нужд.

## **2. Договор подряда: элементы, стороны, права и обязанности сторон**

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 также необходимо отличать от договоров об оказании услуг, хотя к отдельным видам последних могут subsidiarily применяться правовые нормы о договоре подряда. Основным отличием договора подряда от договоров об оказании услуг состоит в появлении при его исполнении результата, облеченного в овеществленную форму. Такой результат отсутствует при исполнении договора об оказании услуг, которое приводит к иным последствиям, носящим, как материальный, так и нематериальный характер (например, физическое перемещение груза при его перевозке, улучшение состояния здоровья в результате лечения).

Договор подряда, несмотря на внешнее сходство, имеет также существенные отличия от трудового договора. Согласно ст. 704, 705 ГК *подрядчик выполняет работу собственным иждивением*, т.е. из своих материалов, своими силами и средствами, если иное не предусмотрено договором, *и за свой риск*. Работник же, заключивший трудовой договор, зачисляется в штат соответствующей организации, в связи с чем на него распространяется действие трудового законодательства, в частности норм о количестве и условиях труда, его оплате и социальном страховании. При этом по условиям трудового договора на него может быть возложено осуществление деятельности, не связанной с достижением определенного овеществленного результата.

*Предметом* договора является изготовление или переработка вещи либо выполнение другой работы. Оплачивается результат работы, который подлежит передаче заказчику, а не процесс.

*Сторонами* договора являются:

- подрядчик — физическое или юридическое лицо., который работает самостоятельно определяя способы выполнения задания, и осуществляет работу на свой риск (использует свои материалы, силы и средства);

- заказчик — физическое или юридическое лицо.

Подрядчик выполняет задание заказчика лично либо с привлечением других лиц (субподрядчиков). В случае привлечения других лиц подрядчик считается генеральным подрядчиком, который ответствен:

перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств субподрядчиков;

перед субподрядчиками за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств заказчиком.

Свои требования субподрядчик и заказчик не могут предъявлять друг к другу, а только к генеральному подрядчику, если иное не предусмотрено договором.

Заказчик может с согласия генерального подрядчика дополнительно заключить договор на выполнение отдельных работ с другими лицами. В этом случае эти лица несут ответственность перед заказчиком самостоятельно.

В договоре подряда на стороне подрядчика может выступать два или более лиц. В зависимости от предмета обязательства по отношению к заказчику они несут ответственность:

солидарную при неделимости объекта (являются солидарными должниками и солидарными кредиторами);

долевую при делимости объекта (несут ответственность в пределах своей доли в обязательстве).

*Сроки в договоре подряда* являются существенным условием:

- начальный срок выполнения работ;
- промежуточный срок завершения отдельных этапов работы;
- конечный срок выполнения работ.

За нарушение сроков подрядчик несет ответственность, если иное не установлено законом или договором. Изменяться они могут только в порядке и в случаях, предусмотренных договором. Если в результате нарушения конечного срока выполнения работ заказчик утратил интерес к результату работы, он может отказаться от исполнения договора и требовать возмещения убытков.

Задание заказчика исполняется подрядчиком из своих материалов, своими силами и средствами, если иное не предусмотрено договором. Подрядчик несет ответственность за надлежащее качество предоставленных материалов и оборудования.

Подрядчик, выполняя задание, может использовать такие материалы, оборудование, технологию производства работ, которые позволят уменьшить его расходы на выполнение работ с сохранением качества, при этом он имеет право на оплату по цене, определенной договором.

Договором подряда может быть предусмотрено, что материал и оборудование предоставляются заказчиком. В этом случае подрядчик должен использовать материал экономно и расчетливо, а остаток возвратить. Подрядчик несет ответственность за несохранность предоставленных материалов, вещи, переданной на переработку, и иного имущества, переданного для исполнения договора подряда.

случае, если в результате недостатков предоставленных заказчиком материалов работа не была выполнена или выполнена, но не пригодна к использованию, подрядчик имеет право на оплату своей работы, если докажет, что недостатки материалов заказчика не могли быть обнаружены при надлежащей приемке.

Риск гибели или порчи материала, оборудования несет предоставившая их сторона, а гибели или порчи выполненной работы — подрядчик до приемки ее заказчиком; сторона, допустившая просрочку в приемке результата работы.

Одним из условий договора подряда является цена работы, при ее отсутствии в договоре она определяется ценой, которая при сравнимых обстоятельствах обычно уплачивается за аналогичную работу. Цена включает компенсацию издержек подрядчика и его вознаграждение. Поэтому, по общему праву цена является не существенным условием, исключение составляет договор строительного подряда.

Одним из способов определения цены является составление сметы. С момента ее подтверждения заказчиком она становится частью договора. Смета может быть приблизительной или твердой (если не установлено иное, смета считается твердой).

Приблизительная смета может быть изменена:

если возникла необходимость дополнительных работ, подрядчик должен своевременно предупредить об этом заказчика. Он, в свою очередь, либо соглашается на изменение сметы, либо отказывается от договора и уплачивает цену за выполненную работу;

если подрядчик не предупредил вовремя о необходимости повышения цены, то работа оплачивается по цене, предусмотренной в договоре.

Твердая смета не подлежит ни уменьшению, ни увеличению. Однако при значительном увеличении стоимости материалов и оборудования, которое нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик вправе требовать увеличения цены, а при отказе заказчика — требовать расторжения договора.

Существуют следующие способы оплаты работы:

предварительная оплата работы или отдельных этапов, если это прямо предусмотрено в договоре;

по общему правилу — оплата после окончательной сдачи результатов работы, выполненной надлежащим образом и в срок;

выплата задатка или аванса по требованию подрядчика, если это предусмотрено законом или договором.

В случае, когда заказчик не исполняет своей обязанности по уплате, подрядчик имеет право на удержание из результата работы стоимости принадлежащих заказчику оборудования, остатков материала и другого имущества.

*Права заказчика* во время выполнения работ:

проверять ход и качество работы, не вмешиваясь в деятельность подрядчика;

отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков, если подрядчик своевременно не приступает к исполнению или выполняет работу настолько медленно, что срок выполнения будет очевидно нарушен;

назначать разумный срок для устранения существенных недостатков, которые выявились в ходе работы. При неустранении недостатков в разумный срок заказчик вправе либо отказаться от договора и потребовать возмещения убытков, либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика;

вправе в любое время до сдачи результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику цену за выполненную работу и возместив убытки в пределах разницы между выплаченной ценой и ценой договора;

Заказчик обязан содействовать выполнению работы. При неисполнении этой обязанности подрядчик вправе требовать возмещения причиненных убытков, перенесения сроков исполнения работы.

В случае, если заказчик не исполняет обязательства по предоставлению материалов, оборудования, технической документации, препятствует исполнению договора подрядчиком, последний вправе:

не приступать к работе, а начатую приостановить;

отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков;

сохранить право на уплату цены с учетом выполненной части работы.

*Обязательства подрядчика:*

приостановив работу до указаний заказчика, немедленно предупредить его:

об обнаружении недостатков предоставленного заказчиком материала, оборудования, технической документации;

о неблагоприятных последствиях выполнения его указаний;

об иных обстоятельствах, которые влияют на годность и прочность результатов работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

При неуведомлении заказчика об этих обстоятельствах и продолжении работы подрядчик не вправе впоследствии ссылаться на них;

Подрядчик обязан передать заказчику вместе с результатом работы информацию по эксплуатации и использованию предмета договора подряда;

В случае расторжения заказчиком договора подряда подрядчик обязан возвратить предоставленные ему материалы, оборудование, иное имущество или возместить их стоимость, если возврат невозможен.

Каждая из сторон не вправе сообщать сведения, полученные от другой стороны в ходе выполнения договора, о новых решениях и технических задачах третьим лицам без согласия другой стороны.

Если заказчик не заменит материал, оборудование и т.д., не изменит своих указаний и не предпримет других мер, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. При окончании выполнения работы подрядчиком заказчик обязан принять ее в сроки и в порядке, определяемые договором, с участием подрядчика. При обнаружении недостатков заказчик должен немедленно заявить об этом и занести в акт приемки. Если заказчик принял работу без проверки, он не вправе ссылаться на недостатки работы, которые могли бы быть обнаружены при ее проведении (явные недостатки). При обнаружении скрытых недостатков после приемки заказчик обязан известить об этом подрядчика в разумный срок.

В случае спора между сторонами по поводу недостатков назначается экспертиза.

Расходы несут:

по общему правилу — подрядчик;

сторона, потребовавшая назначение экспертизы, если нет причинной связи между подрядчиком и недостатками.

При уклонении заказчика от принятия работы риск гибели изготовленной вещи считается перешедшим с момента, когда должна была состояться передача вещи. Подрядчик по истечении месяца со дня, когда работа должна была быть принята, и при двукратном предупреждении заказчика вправе продать результат работы, а вырученную сумму за вычетом ему причитающегося внести на имя заказчика в депозит.

*Качество работы* должно соответствовать закону — обязательные требования, за нарушение которых законом предусмотрена ответственность, и условиям договора — требования, предусмотренные договором, к свойствам результата работы, который должен быть пригоден к использованию в пределах разумного срока.

Результат работы также должен соответствовать условиям договора в течение всего гарантийного срока, который устанавливается законом, договором или обычаями делового оборота. Гарантия качества распространяется на все составляющие результата работы. Гарантийный срок начинает течь с момента принятия результата работы или когда он должен был принят заказчиком.

В случаях, когда результат работы выполнен с недостатками, делающими его непригодным к использованию, заказчик имеет право требовать от подрядчика:

- безвозмездного устранения недостатков в разумный срок либо
- безвозмездного выполнения работы заново с возмещением убытков, вызванных просрочкой;
- соразмерного уменьшения цены за работу;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков, если это предусмотрено договором.

Если данные требования не были удовлетворены в установленный срок, а недостатки являются существенными неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и требовать возмещения убытков.

Заказчик может предъявить свои требования по поводу недостатков, обнаруженных в установленные сроки:

- в течение гарантийного срока;
- в разумный срок, в пределах 2 лет со дня передачи, если гарантийный срок или иное не определено договором, законом или обычаями делового оборота;
- по истечении гарантийного срока, но в пределах 2 лет с момента передачи работы, если недостатки возникли до передачи работы или по причинам, возникшим до этого момента.

Срок исковой давности для таких требований составляет 1 год, а для зданий и сооружений — 3 года. Течение исковой давности начинается с момента принятия работы в целом. В случаях, когда на результат работы установлен гарантийный срок и заявление по поводу недостатков сделано в пределах этого срока, течение срока исковой давности начинается с этого дня. При прекращении договора подряда заказчик вправе требовать предоставления незавершенной работы с компенсацией подрядчику его затрат.

### **3. Виды договора подряда**

Действующим гражданским законодательством выделяется несколько видов договоров подряда: бытовой; строительный; подряд на выполнение проектных и изыскательских работ; подрядные работы для государственных нужд.

**Договор бытового подряда.** 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.

- Особенности данного договора:*
- стороны договора:
  - подрядчик — физическое или юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность;

заказчик — гражданин;

цель договора — удовлетворение бытовых или других личных потребностей заказчика; названный договор является публичным;

к отношениям по данному договору применяются правила о защите прав потребителей.

Работа по договору выполняется по общему правилу из материалов подрядчика.

Материал оплачивается полностью при заключении договора либо частично, с окончательным расчетом при принятии работы; он может быть предоставлен в кредит или с оплатой в рассрочку.

Работа также может выполняться из материалов заказчика, в таком случае в договоре (или ином документе, удостоверяющем заключение договора, — квитанция, например) указываются наименование, описание, цена материала по соглашению сторон.

При определении цены работы должно соблюдаться следующее требование: она не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. Оплата производится после окончательной сдачи работы. Допускается ее оплата путем выдачи аванса.

*Права и обязанности сторон. Заказчик вправе:*

в любое время до сдачи работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику цену выполненной им работы и возместив расходы, произведенные им для исполнения договора. Условие договора об отказе от этого права ничтожно;

требовать возмещения убытков, вызванных уклонением от заключения договора, в случае, если подрядчик не предоставил возможность получить информацию о работе, ее видах, особенностях, цене, форме оплаты и другие сведения;

требовать расторжения договора без оплаты выполненной работы, если договор был им заключен вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации.

Заказчик при обнаружении недостатков при приемке или после приемки работы в течение гарантийного или разумного срока, но не более 2 лет (5 лет для недвижимости) вправе требовать:

безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;

соразмерного уменьшения установленной за работу цены;

возмещения своих расходов на устранение недостатков;

и отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков, если перечисленные требования не были удовлетворены либо если недостатки являются существенными и неустранимыми;

требовать безвозмездного устранения существенных недостатков по истечении 2 лет (5 лет для недвижимости) со дня принятия работы, но в пределах срока службы (10 лет, если он не установлен), если докажет, что недостатки возникли до принятия работы или по причинам, возникшим до этого момента. В случае невыполнения этого требования заказчик вправе требовать:

возврата части уплаченной цены;

возмещения расходов, понесенных с устранением недостатков своими силами или с помощью третьих лиц,

отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков;

При невыполнении или ненадлежащем выполнении подрядчиком своих обязательств заказчик вправе потребовать:

безвозмездного устранения недостатков;

соразмерного уменьшения цены;

возмещения расходов на устранение недостатков, произведенных самостоятельно или с помощью третьих лиц

отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков;

*В свою очередь подрядчик не вправе навязывать заказчику дополнительные работы и услуги. При включении таких услуг без согласия заказчика последний вправе не оплачивать их. Подрядчик обязан предоставить заказчику информацию о работе, ее видах, особенностях, цене, форме оплаты, иные сведения. Не предоставив такую информацию, он несет*



ответственность за недостатки, которые возникли после передачи работы вследствие отсутствия у заказчика этой информации.

В обязанность подрядчика входит обязан сообщить заказчику при сдаче работы требования, необходимые для эффективного и безопасного использования результата работы. При уклонении заказчика от приемки результата работы подрядчик вправе по истечении 2 месяцев после письменного предупреждения продать результат работы за разумную цену. Вырученная сумма подлежит передаче заказчику за вычетом причитающихся подрядчику платежей.

**Договор строительного подряда.** Договор строительного подряда - это соглашение сторон, по которому подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и оплатить обусловленную цену (п. 1 ст. 740 ГК РФ).

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ.

Подрядчиком по данному договору является строительная или строительномонтажная организация либо индивидуальный предприниматель, имеющие лицензию на ведение строительной деятельности. Заказчиком может быть как физическое, так и юридическое лицо. Если работы выполняются для удовлетворения личных потребностей гражданина, то отношения сторон регулируются нормами о бытовом подряде, что не исключает и дополнительного применения к ним норм договора строительного подряда.

Договор заключается на строительство здания, выполнение монтажных, пусконаладочных и иных работ, неразрывно связанных со строящимся объектом. Договор может заключаться и по поводу капитального ремонта сооружения.

Права и обязанности сторон по договору строительного подряда в целом совпадают с предусмотренными общими положениями о подряде, однако имеют и некоторые особенности.

На заказчика возлагается обязанность по предоставлению земельного участка, а если в договоре предусмотрено иное, то и передача подрядчику в пользование необходимых для работ зданий, сооружений, обеспечение транспортировки грузов, временная подводка сетей энергоснабжения и другие услуги.

Заказчик должен организовать и осуществить приемку результата работы за свой счет, если иное не предусмотрено договором (ст. 753 ГК РФ).

Подрядчик обязан соблюдать требования об охране окружающей среды и обеспечении безопасности строительных работ. Как на заказчика, так и на подрядчика может возлагаться обязанность по страхованию объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемого при строительстве, либо по страхованию риска ответственности за причинение вреда другим лицам при строительстве. Иными словами, каждая сторона (или только одна из них) страхует те риски, которые она несет по договору строительного подряда (ст. 751 ГК РФ).

Договором строительного подряда может быть предусмотрена обязанность стороны, на которой лежит риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых при строительстве, либо ответственность за причинение при осуществлении строительства вреда другим лицам, застраховать соответствующие риски (ст. 742 ГК РФ).

Подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ (ст. 743 ГК РФ).

Обязанность по обеспечению строительства материалами, в том числе деталями и конструкциями, или оборудованием несет подрядчик, если договором строительного подряда не предусмотрено, что обеспечение строительства в целом или в определенной части осуществляет заказчик. Сторона, в обязанность которой входит обеспечение строительства, несет ответственность за обнаружившуюся невозможность использования предоставленных

ею материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ, если не докажет, что невозможность использования возникла по обстоятельствам, за которые отвечает другая сторона (ст. 745 ГК РФ).

Важной особенностью договора является сдача и приемка работ. Заказчик, получивший сообщение подрядчика о готовности к сдаче результата выполненных по договору строительного подряда работ либо, если это предусмотрено договором, выполненного этапа работ, обязан немедленно приступить к его приемке. Заказчик организует и осуществляет приемку результата работ за свой счет, если иное не предусмотрено договором строительного подряда. В предусмотренных законом или иными правовыми актами случаях в приемке результата работ должны участвовать представители государственных органов и органов местного самоуправления. Заказчик, предварительно принявший результат отдельного этапа работ, несет риск последствий гибели или повреждения результата работ, которые произошли не по вине подрядчика (ст. 753 ГК РФ).

Сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. При отказе одной из сторон от подписания акта в нем делается отметка об этом и акт подписывается другой стороной.

Односторонний акт сдачи или приемки результата работ может быть признан судом недействительным лишь в случае, если мотивы отказа от подписания акта признаны им обоснованными. В случаях, когда это предусмотрено законом или договором строительного подряда либо вытекает из характера работ, выполняемых по договору, приемке результата работ должны предшествовать предварительные испытания. В этих случаях приемка может осуществляться только при положительном результате предварительных испытаний. Заказчик вправе отказаться от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре строительного подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

#### **Подряд на выполнение работ для государственных или муниципальных нужд.**

В тех случаях, когда строительные, проектно-изыскательские работы предназначены для удовлетворения потребностей РФ, субъектов Федерации или муниципальных образований, они выполняются на основе государственного или муниципального контракта. Правила о подряде для государственных или муниципальных нужд применяются также к выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных или муниципальных нужд.

Согласно п. 2 ст. 763 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (далее - контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие работы, связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера, и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Сторонами контракта являются государственный или муниципальный заказчик и подрядчик. В качестве государственного или муниципального заказчика могут выступать соответственно федеральный орган государственной власти, орган государственной власти субъектов РФ или орган местного самоуправления, а также получатели бюджетных средств, уполномоченные указанными органами.

В качестве подрядчика может выступать юридическое лицо или гражданин, отвечающие требованиям законодательства о размещении заказов.

В контракте в обязательном порядке должны быть указаны условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Уменьшение в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, является основанием для согласования сторонами новых сроков, а в случае необходимости - других условий выполнения работ. При этом подрядчик вправе требовать возмещения заказчиком убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ.

Основания и порядок заключения контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд аналогичны основаниям и порядку заключения контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд.

**Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.** По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик - принять и оплатить их результат (ст. 758 ГК РФ).

Предмет договора - результат проектных работ в виде технической документации или представление заказчику данных о проведенных изыскательских работах. Сторонами договора являются подрядчик, в качестве которого выступают лица, имеющие лицензию на проведение проектных и изыскательских работ, и заказчик, которым может быть любой субъект гражданского права.

Договор носит срочный характер. При заключении договора стороны должны предусмотреть срок, в течение которого подрядчик должен выполнить определенную работу. Общий срок договора может быть разбит на ряд промежуточных сроков, к которым должны быть выполнены отдельные этапы работ.

Для договора не предусмотрена специальная форма, однако обычно он заключается в виде одного документа, подписанного обеими сторонами.

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик обязан:

1) выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором;

2) согласовывать готовую техническую документацию с заказчиком, а при необходимости вместе с заказчиком - с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления;

3) передать заказчику готовую техническую документацию и результаты изыскательских работ (ст. 760 ГК РФ).

Подрядчик не вправе передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика. 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.

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ заказчик обязан, если иное не предусмотрено договором:

1) уплатить подрядчику установленную цену полностью после завершения всех работ или уплачивать ее частями после завершения отдельных этапов работ;

2) использовать техническую документацию, полученную от подрядчика, только на цели, предусмотренные договором, не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика;

3) оказывать содействие подрядчику в выполнении проектных и изыскательских работ в объеме и на условиях, предусмотренных в договоре;

4) участвовать вместе с подрядчиком в согласовании готовой технической документации с соответствующими государственными органами и органами местного самоуправления;

5) возместить подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ вследствие обстоятельств, не зависящих от подрядчика;

6) привлечь подрядчика к участию в деле по иску, предъявленному к заказчику третьим лицом в связи с недостатками составленной технической документации или выполненными изыскательскими работами (ст. 762 ГК РФ).

## **Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ**

В соответствии с п. 1 ст. 769 ГК по договору на выполнение научно-исследовательских работ (НИР) исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ (ОКР) — разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Стороны договора на выполнение НИР и ОКР именуется *исполнителем* и *заказчиком*. При выполнении ОКР исполнитель вправе самостоятельно, если иное не предусмотрено договором, привлекать к его исполнению третьих лиц. К таким отношениям в соответствии с п. 2 ст. 770 ГК применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике (ст. 706 ГК). Что касается научных исследований, то их специфика требует, чтобы исполнитель проводил их *лично*. Он вправе привлекать к исполнению договора на выполнение НИР третьих лиц только с согласия заказчика (п. 1 ст. 770 ГК).

*Предметом договора* на выполнение НИР является проведение научных изысканий, а договора на выполнение ОКР — разработка конструктивного решения изделия, создание образца изделия, воплощающего это решение, либо новых приемов, операций и методов работы, т.е. новой технологии.

Особенность предмета договоров на выполнение НИР и ОКР состоит в том, что он обусловлен *техническим заданием заказчика*, которое, однако, нередко разрабатывается самим исполнителем как более сведущим в соответствующей области лицом. Поскольку заказчик нередко заинтересован в конечном результате целого комплекса работ, договор с исполнителем может охватывать весь их цикл — от проведения исследований до опытно-конструкторских разработок и изготовления образца изделия (п. 2 ст. 769 ГК).

*Другими существенными условиями* договоров на выполнение НИР и ОКР являются срок исполнения этих договоров, уровень будущих исследований и разработок, цена выполняемых работ, порядок сдачи и приемки их результатов и расчетов за них.

Поскольку в ходе выполнения НИР и ОКР могут быть получены новые и коммерчески ценные знания, стороны обязаны обеспечить *конфиденциальность* сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов, если иное не предусмотрено договором (ст. 771 ГК).

В связи с непредсказуемостью результатов НИР и ОКР риск случайной невозможности их исполнения возлагается на заказчика (п. 3 ст. 769 ГК). Кроме того, если в ходе научно-исследовательских работ обнаружится невозможность достижения результатов по не зависящим от исполнителя обстоятельствам, на заказчика возлагается обязанность оплаты стоимости ранее произведенных работ в пределах соответствующей части их договорной цены.

При обнаружении после начала ОКР возникшей не по вине исполнителя невозможности или нецелесообразности продолжения работ заказчик также обязан оплатить понесенные исполнителем затраты (ст. 776 ГК).

Учитывая непредсказуемость результатов многих НИР и ОКР, законодатель в п. 1 ст. 777 ГК устанавливает ответственность исполнителя *только за вину* (п. 1 ст. 401 ГК). При этом отсутствие его вины должен доказать исполнитель.

## **Тема 25. Договоры на оказание услуг и другие договоры**

### **План:**

#### **86. Понятие обязательств по оказанию услуг**

#### **87. Договор возмездного оказания услуг**

## 88. Транспортные договоры

## 89. Понятие, объекты и стороны договора хранения

## 90. Виды договоров в кредитно-финансовой сфере

## 91. Договоры по оказанию юридических услуг

## 92. Договор доверительного управления

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

*- основные виды договоров на оказание услуг*

### 1. Понятие обязательств по оказанию услуг

Особенностью всех договорных обязательств по оказанию услуг является то, что при их исполнении управомоченному лицу *не передается вещь* и по соглашению с ним *не создается новый овеществленный результат* человеческой деятельности, а *совершаются иные действия, удовлетворяющие его интересы*. Кроме того, в отличие от обязательств по передаче товаров и выполнению работ, *объект обязательств по оказанию услуг, т.е. сами услуги, неотделим от личности услугодателя*. Так, например, физическое перемещение груза из одного пункта в другой по договору перевозки не может осуществляться само по себе, без участия перевозчика.

Вместе с тем обязательства по оказанию услуг имеют некоторые черты сходства с обязательствами по выполнению работ, в связи с чем согласно ст. 783 ГК к договору возмездного оказания услуг применяются общие положения о подряде и положения о бытовом подряде, если это не противоречит ст. 779—782 ГК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

В действующем гражданском законодательстве отсутствуют общие положения, относящиеся к обязательствам по оказанию услуг, поскольку нормы гл. 39 ГК регулируют только оказание фактических, но не иных услуг (п. 2 ст. 779 ГК).

Все обязательства по оказанию услуг можно классифицировать следующим образом:

1. Транспортные обязательства
  - договор перевозки: грузовой, перевозки пассажира и багажа.
  - транспортной экспедиции;
  - буксировки.
2. По оказанию фактических и юридических услуг
  - договор хранения;
  - договор комиссии;
  - договор поручения;
  - договор агентирования;
  - договор доверительного управления
3. По оказанию финансовых услуг
  - договор займа;
  - кредитный договор;
  - финансирование под уступку денежного требования (факторинг);
  - договор банковского вклада;
  - договор банковского счета.
  - договор страхования

### 2. Договор возмездного оказания услуг

Договор возмездного оказания услуг - это соглашение, по которому одна сторона (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) оказать услуги (совершить действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик - оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК РФ). Договор является консенсуальным, возмездным, двусторонне обязывающим.

К данному виду договора относятся оказание услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных, за исключением услуг перевозки, транспортной экспедиции, банковского вклада, банковского счета и др.

Стороны договора - исполнитель, лицо, предоставляющее услуги, и заказчик - лицо, которому услуга предоставляется. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. К исполнителю могут предъявляться дополнительные требования, обусловленные характером услуг (наличие специального образования, лицензии и т.д.).

Основная обязанность исполнителя - оказание услуги. Если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично (ст. 780 ГК РФ).

Основная обязанность заказчика - ее оплата. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны 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 возмездного оказания услуг. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг (ст. 781 ГК РФ).

Законодательством не установлены специальные правила о месте и сроке исполнения обязательства, поэтому применяются общие положения обязательственного права.

В отличие от договора подряда на исполнителе в данном случае не лежит риск неполучения запланированного результата. При этом применяются общие правила об ответственности за вину. Так, при невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, последний обязан оплатить исполнителю деятельность по оказанию услуг в полном объеме. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, не зависящим от сторон, обязанность по оплате услуг не возникает, однако заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором.

Особенностью договора является то, что каждая из сторон вправе отказаться от исполнения уже заключенного договора в одностороннем порядке и без обращения в суд. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, а исполнитель лишь при условии полного возмещения убытков (ст. 782 ГК РФ).

### 3. Транспортные договоры

Транспортные обязательства представлены в гражданском обороте договорами перевозки, договором на организацию перевозки, договором транспортной экспедиции и договором буксировки. Следует заметить, что законодательно в гражданском кодексе закреплены лишь только первые два договора, буксировка регулируется положениями договора.

По **договору перевозки** одна сторона — перевозчик обязуется перевести (доставить) пассажира, его багаж, груз в пункт назначения, а другая сторона (пассажир, отправитель) — уплатить за это установленную плату.

Общие условия перевозки определяются транспортными уставами, а также кодексами и законами, к которым относятся:

Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ;

Кодекс торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ;

Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации».

Условия перевозки могут устанавливаться соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом.

*Договор перевозки пассажиров* — перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить его в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить определенную плату за проезд, а при сдаче багажа и за его провоз.

*Договор 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 фрахтования (чартер)* — 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.

Отдельные виды перевозок:

перевозка прямого смешанного сообщения — перевозка грузов, пассажиров и багажа разными видами транспорта, но по единому транспортному документу;

перевозка транспортом общего пользования — перевозка груза, пассажиров и багажа коммерческой организацией по обращению любого гражданина или юридического лица. Данный договор является публичным.

*Договор об организации перевозок* — при систематических перевозках грузов заключают долгосрочный договор, по которому перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме.

*Договоры между транспортными организациями* заключаются для обеспечения перевозок грузов переходом с одного вида транспорта на другой в наиболее короткие сроки (узловые соглашения).

*Условия договора перевозки.*

За перевозку взимается провозная плата. На общественном транспорте она определяется на основании тарифов, утвержденных соответствующими уставами и кодексами. В остальных случаях плата устанавливается по соглашению сторон. При неоплате пассажиром (отправителем) провозной платы перевозчик имеет право удерживать переданный ему груз или багаж.

Срок перевозки предусматривается в порядке, утвержденном транспортными уставами и кодексами, а в случае отсутствия такого условия перевозка должна быть осуществлена в разумный срок.

*Заключение договора перевозки.*

Перевозка пассажира удостоверяется билетом и багажной квитанцией (при сдаче багажа), форма которых определяется транспортными уставами и кодексами.

При перевозке груза составляется транспортная накладная (коносамент или иной документ), которая выдается отправителю. Порядок заключения договора фрахтования регламентирован транспортными уставами и кодексами.

*Права и обязанности сторон.*

*Перевозчик:*

обязан в установленный срок подать исправное транспортное средство под погрузку груза;

обязан осуществлять погрузку (выгрузку) груза, если это предусмотрено договором;

в случае задержки отправления или прибытия транспортного средства, перевозящего пассажира, обязан уплатить штраф. Исключение — перевозка в городском или пригородном сообщении; задержка вследствие обстоятельств непреодолимой силы или иных обстоятельств, независящих от перевозчика;

несет предусмотренную договором, транспортными уставами и кодексами ответственность:

за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств;

за неподачу транспортных средств (кроме случаев, когда это произошло в связи с обстоятельствами непреодолимой силы; прекращение перевозок в определенном направлении в случаях, предусмотренных транспортными уставами и кодексами);

за несохранность груза или багажа, принятого к перевозке (кроме случаев, когда это произошло по обстоятельствам, которые перевозчик не мог предотвратить). Перевозчик возмещает ущерб и провозную плату. Размер ущерба возмещается — в размере утраченного груза, багажа (при их утрате); в размере суммы на которую понизилась их стоимость (при их повреждении); в размере объявленной стоимости (при утрате груза, багажа с объявленной ценностью);

за вред, причиненный жизни и здоровью пассажира (согласно ГК РФ, если договором не предусмотрена повышенная ответственность);

*Пассажир (отправитель груза):*

имеет право перевозить с собой детей (бесплатно или на льготных условиях), ручную кладь в пределах установленных норм (бесплатно);

сдавать багаж за плату по определенному тарифу;

имеет право отказаться от перевозки в случае задержки отправления и требовать возврата провозной платы;

отправитель груза вправе отказаться от поданных транспортных средств, не пригодных для перевозки соответствующего груза;

обязан осуществлять погрузку (выгрузку) груза, если это предусмотрено договором в установленные сроки;

вправе предъявлять свои претензии в суд после соблюдения претензионного порядка (перевозчик полностью или частично отказался от удовлетворения претензии либо не ответил в течение 30 дней);

исковая давность по требованиям, вытекающим из перевозки — 1 год;

несет предусмотренную договором, транспортными уставами и кодексами ответственность:

за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств;

за непредъявление груза либо неиспользование поданных транспортных средств (за исключением случаев, когда если это произошло в связи с обстоятельствами непреодолимой силы; по причине прекращения перевозок в определенном направлении в случаях, предусмотренных транспортными уставами и кодексами).

**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.

Данный договор представляет собой разновидность договора возмездного оказания услуг.

Услуги экспедитора могут быть основные и дополнительные:

основные — организовать перевозку груза по маршруту (выбирается или клиентом, или экспедитором), заключить договор перевозки груза (от имени клиента или от своего имени), обеспечить отправку и получение груза, другие обязанности, связанные с перевозкой;

дополнительные: услуги, необходимые для осуществления перевозки, — получение для экспорта (импорта) документов, выполнение таможенных и иных формальностей, проверка качества и количества груза, его погрузка (выгрузка), уплата пошлин, налогов, сборов и др.

Сторонами договора являются экспедитор — юридическое лицо или индивидуальный предприниматель и клиент. Экспедитором, как правило, является лицо, не занимающееся само перевозкой груза. Однако перевозчик также может выступать в качестве экспедитора.

Договор заключается в письменной форме. Для осуществления экспедитором действий, предусмотренных договором, клиент выдает ему доверенность.

*Права и обязанности сторон.*

*Экспедитор:*

вправе запрашивать необходимую дополнительную информацию, а при ее непредставлении вправе не приступать к исполнению своих обязательств;

вправе привлекать к исполнению договора третьих лиц, если в договоре не предусмотрена его обязанность исполнить его лично;

обязан сообщать об обнаруженных недостатках полученной информации;



вправе отказаться от исполнения договора, предупредив об этом другую сторону в разумный срок и возместив причиненные убытки;

за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей несет ответственность, предусмотренную законом;

*Клиент:*

обязан предоставить экспедитору необходимые документы и другую информацию о свойствах груза, об условиях перевозки;

несет ответственность за убытки, причиненные непредставлением необходимых документов и информации;

вправе отказаться от исполнения договора, предупредив об этом другую сторону в разумный срок и возместив причиненные убытки.

#### **4. Понятие, объекты и стороны договора хранения**

Договор хранения - это соглашение сторон, по которому одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (ст. 886 ГК РФ).

Договор хранения может быть как реальным, так и консенсуальным (последний заключается только с профессиональными хранителями), возмездным или безвозмездным, но всегда это двусторонне обязывающий договор.

Предмет договора - услуги, оказываемые хранителем по хранению имущества поклажедателя. Объект договора хранения - вещи и ценные бумаги.

Договор хранения может заключаться как на определенный срок, так и без указания срока. Хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока. Если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок. Неисполнение поклажедателем этой обязанности влечет определенные последствия (ст. 889 ГК РФ).

Сторонами договора хранения - хранителем и поклажедателем - могут быть как граждане, так и юридические лица. Среди хранителей особое место принадлежит профессиональным хранителям, к числу которых относятся коммерческие либо некоммерческие организации, осуществляющие хранение в качестве одной из целей профессиональной деятельности.

Консенсуальные договоры хранения независимо от состава их участников и стоимости вещей, передаваемых на хранение, должны быть заключены в письменной форме. Простая письменная форма считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

1) сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;

2) номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения (ст. 887 ГК РФ).

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем.

Основная обязанность хранителя по договору состоит в обеспечении сохранности принятой на хранение вещи. В договоре могут быть предусмотрены конкретные меры, направленные на достижение этой цели. При отсутствии в договоре соответствующих условий хранитель должен принять меры, соответствующие обычаям делового оборота или существу обязательства (ст. 891 ГК РФ).

Хранитель, взявший на себя по договору хранения обязанность принять вещь на хранение, не вправе требовать передачи ему этой вещи на хранение.

Однако поклажедатель, не передавший вещь на хранение в предусмотренный договором срок, несет ответственность перед хранителем за убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением, если иное не предусмотрено законом или договором хранения. Поклажедатель освобождается от этой ответственности, если заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок. Если иное не предусмотрено договором хранения, хранитель освобождается от обязанности принять вещь на хранение в случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана.

Основная обязанность поклажедателя заключается в выплате предусмотренного договором вознаграждения. Вознаграждение за хранение должно быть уплачено хранителю по окончании хранения, а если оплата хранения предусмотрена по периодам, оно должно выплачиваться соответствующими частями по истечении каждого периода. При просрочке уплаты вознаграждения за хранение более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранитель вправе отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь. Если хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, он имеет право на соразмерную часть вознаграждения. Если хранение прекращается досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, он не вправе требовать вознаграждение за хранение, а полученные в счет этого вознаграждения суммы должен вернуть поклажедателю. Если по истечении срока хранения находящаяся на хранении вещь не взята обратно поклажедателем, он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее хранение вещи. Это правило применяется и в случае, когда поклажедатель обязан забрать вещь до истечения срока хранения (ст. 896 ГК РФ).

Кроме того, по истечении обусловленного срока хранения или срока, предоставленного хранителем для обратного получения вещи, сданной на хранение, срок которого определен моментом востребования, поклажедатель обязан незамедлительно забрать сданную на хранение вещь.

## 5. Виды договоров в кредитно-финансовой сфере

В кредитно-финансовой сфере функционируют следующие виды договоров: договор займа, кредитный договор, финансирование под уступку денежного требования, договор банковского вклада, договор банковского счета.

**Договор займа** - это соглашение сторон, по которому одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п. 1 ст. 807 ГК РФ).

Договор займа - реальный, односторонне обязывающий.

Договор займа - возмездный договор, и даже если в договоре не установлен размер процентов, он может быть определен исходя из ставки рефинансирования на день уплаты заемщиком суммы долга или соответствующей части.

В виде исключения в договоре может быть предусмотрена его безвозмездность при наличии одного из двух условий:

1) когда он заключен между гражданами на сумму не более 50 минимальных размеров оплаты труда и не связан с предпринимательской деятельностью хотя бы одного из этих граждан;

2) когда предметом договора являются не деньги, а иные вещи, определяемые родовыми признаками.

Предметом договора могут быть не только деньги, но и вещи, определяемые родовыми признаками (зерно, бензин и т.д.).

Стороны договора - заимодавец и заемщик. В качестве заимодавца и заемщика могут выступать любые субъекты гражданского права.

Договор займа должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает 10 минимальных размеров оплаты труда, а в случае, когда заимодавцем выступает юридическое лицо, - независимо от суммы.

Заемщик вправе оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре. Если договор займа должен быть совершен в письменной форме, его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается, за исключением случаев, когда договор был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с заимодавцем или стечения тяжелых обстоятельств. Если в процессе оспаривания заемщиком договора займа по его безденежности будет установлено, что деньги или другие вещи в действительности не были получены от заимодавца, договор займа считается незаключенным. Когда деньги или вещи в действительности получены заемщиком от заимодавца в меньшем количестве, чем указано в договоре, договор считается заключенным на это количество денег или вещей (ст. 812 ГК РФ).

Договор займа может удостоверяться выдачей ценных бумаг - векселя и облигации. Допускается заключение целевого договора займа. В этом случае заемщик обязан обеспечить заимодавцу возможность контроля за целевым использованием заемных сумм.

Договор займа может быть прекращен досрочно как по инициативе заемщика, так и по инициативе заимодавца в случаях, установленных в законе или договоре.

**Кредитный договор** - это соглашение сторон, по которому 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 (п. 1 ст. 819 ГК РФ).

Данный договор имеет свои особенности.

Во-первых, кредиторами по такому договору могут выступать только банки и другие кредитные организации.

Во-вторых, кредитный договор может устанавливать лишь сугубо денежное обязательство. К договорам, содержащим обязанность предоставить в кредит не деньги, а вещи, применяются специальные правила о товарном кредите, которые имеют свои специфические особенности, включая и особую область применения.

Кредитный договор во всех случаях должен быть заключен в письменной форме, ибо несоблюдение письменной формы влечет недействительность такого кредитного договора. Такой договор считается ничтожным (ст. 820 ГК РФ).

Если в кредитный договор включены условия о залоге недвижимости, такой договор должен быть зарегистрирован в установленном порядке.

Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок.

Кредитор может отказаться от выдачи кредита заемщику в строго определенных случаях: если обстоятельства очевидно свидетельствуют о том, что заемщик не возвратит кредит в срок. К таким обстоятельствам можно отнести неудовлетворительную структуру баланса заемщика. Основанием для отказа от дальнейшего кредитования заемщика является и нарушение последним предусмотренной договором обязанности целевого использования кредита. Очевидно, что отказ кредитора от предоставления кредита либо расторжение договора до такого предоставления возможны также при наличии соответствующих обстоятельств, предусмотренных общими положениями ГК РФ об обязательствах (ст. 821 ГК РФ).

В отличие от кредитора заемщику предоставляются более широкие возможности по отказу от кредита, но до получения суммы займа. Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или кредитным договором.

Законодатель не устанавливает какой-либо срок до наступления момента предоставления кредита, с истечением которого уведомление заемщика об отказе от получения кредита не имеет силы. Такой срок может быть указан в кредитном договоре.

**Договор банковского вклада** (депозитный договор) - это соглашение, по которому 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 (п. 1 ст. 834 ГК РФ).

Договор является реальным, поскольку для его заключения необходима передача вклада банку, возмездным и односторонне обязывающим.

Предметом договора является денежная сумма (вклад), которая может быть внесена как в наличной, так и в безналичной форме.

Вкладчик приобретает право требования к банку о возврате суммы вклада и процентов по нему. Каких-либо обязанностей перед банком у него не возникает, поэтому депозитный договор является односторонне обязывающим и возмездным. Если в качестве вкладчика в договоре банковского вклада выступает гражданин, на такой договор распространяются правила о публичном договоре.

Сторонами договора являются банк и вкладчик. Вкладчиком может быть любое юридическое или физическое лицо. Банк должен иметь лицензию на совершение банковских операций, предусматривающую право на привлечение денежных средств во вклады.

Договор банковского вклада заключается на условиях выдачи вклада по первому требованию (вклад до востребования) либо на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад).

Договором может быть предусмотрено внесение вкладов на иных условиях их возврата, не противоречащих закону. По договору банковского вклада любого вида банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика, за исключением вкладов, внесенных юридическими лицами на иных условиях возврата, предусмотренных договором (ст. 837 ГК РФ).

Условие договора об отказе гражданина от права на получение вклада по первому требованию ничтожно. В случаях, когда срочный либо другой вклад, иной, чем вклад до востребования, возвращается вкладчику по его требованию до истечения срока либо до наступления иных обстоятельств, указанных в договоре банковского вклада, проценты по вкладу выплачиваются в размере, соответствующем размеру процентов, выплачиваемых банком по вкладам до востребования, если договором не предусмотрен иной размер процентов.

В случаях, когда вкладчик не требует возврата суммы срочного вклада по истечении срока либо суммы вклада, внесенного на иных условиях возврата - по наступлении предусмотренных договором обстоятельств, договор считается продленным на условиях вклада до востребования, если иное не предусмотрено договором.

Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение формы депозитного договора влечет его ничтожность. Письменная форма считается соблюденной не только при подписании сторонами единого документа, но и в том случае, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным вкладчику документом, который отвечает требованиям законодательства, банковским правилам и обычаям делового оборота (ст. 836 ГК РФ).

Банк обязан возвратить вкладчику сумму вклада с уплатой обусловленных договором процентов. Проценты представляют собой плату за пользование заемными средствами, предоставленными вкладчиком банку. Их размер обычно устанавливается в договоре. Однако в силу принципа возмездности депозитных отношений проценты подлежат уплате в любом случае, даже если стороны договора не согласовали их размер. В этом случае банк обязан уплатить их в размере, определяемом по тем же правилам, что и в договоре займа. Банк не вправе в одностороннем порядке изменять процентные ставки по вкладу, если иное не установлено федеральным законом или договором с вкладчиком (ст. 838 ГК РФ).

У договора банковского вклада с участием граждан-вкладчиков у банка есть существенная особенность: гражданин-вкладчик, открывший счет в банке, вправе дать последнему поручение о перечислении третьим лицам денежных средств со вклада. Для юридических лиц такая операция прямо запрещена п. 3 ст. 834 ГК РФ. Их права ограничиваются возвратом вклада и получением процентов. Все расчеты юридических лиц происходят на основании заключенного ими договора банковского счета.

Возврат вкладов граждан банком обеспечивается путем осуществляемого в соответствии с законом обязательного страхования вкладов, а в предусмотренных законом случаях и иными способами. Способы обеспечения банком возврата вкладов юридических лиц определяются договором банковского вклада (ст. 840 ГК РФ).

**Договор банковского счета** консенсуальный, возмездный и двусторонне обязывающий.

Стороны договора - банк и клиент. Банк - организация, получившая лицензию на совершение банковских операций.

В соответствии с существующими банковскими правилами клиентом может быть любое юридическое лицо или гражданин-предприниматель.

При заключении договора банковского счета клиенту или указанному им лицу открывается счет в банке на условиях, согласованных сторонами.

Основное содержание договора - обязанность банка 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. Банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами (ст. 845, 846 ГК РФ).

Банк не вправе отказать в открытии счета, совершение соответствующих операций по которому предусмотрено законом, учредительными документами банка и выданным ему разрешением (лицензией), за исключением случаев, когда такой отказ вызван отсутствием у банка возможности принять на банковское обслуживание либо допускается законом или иными правовыми актами.

Банк вправе использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться этими средствами, и не вправе определять и контролировать использование денежных средств клиента и устанавливать другие не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению.

Банк обязан зачислять поступившие на счет клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета.

Банк обязан по распоряжению клиента выдавать или перечислять со счета денежные средства клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или договором банковского счета (ст. 849 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено договором банковского счета, за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, банк уплачивает проценты, сумма которых зачисляется на счет (ст. 852 ГК РФ).

Обязанности клиента - соблюдать правила, предусмотренные банковскими правилами и договором, в том числе оплачивать услуги банка по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете.

**Договор финансирования под уступку денежного требования** - это соглашение, в силу которого одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование (ст. 824 ГК РФ).

Договор финансирования под уступку денежного требования до принятия Гражданского кодекса был неизвестен российскому законодательству, хотя в международном

предпринимательском обороте применялся и применяется широко как отношения *факторинга*. Сущность данного договора заключается в своеобразном «обмене» исполняемого в будущем денежного требования на денежные средства. С экономической стороны факторинг освобождает коммерсанта от ожидания платы за товары (работы, услуги) от покупателя. Незамедлительно получив денежные средства от финансового агента (фактора), клиент передает ему свое требование к покупателю, а денежные средства фактора включает в собственный экономический оборот, освобождая себя от ожидания расчетов от должника. Кроме того, финансовый агент может вести для клиента бухгалтерский учет и оказывать иные сопутствующие финансовые услуги.

Уступка денежного требования как таковая известна российскому гражданскому праву как цессия. В отношениях финансирования под уступку денежного требования цессия сочетается с кредитованием и по этой причине занимает соответствующее место в Гражданском кодексе. К форме договора факторинга применяются общие правила об уступке требования (ст. 398).

Формулировка закона об обязанности финансового агента в отношении передачи денежных средств – «передает или обязуется передать» обуславливает возможность как *реальности*, так и *консенсуальности* этого договора. Кроме того, договор финансирования под уступку денежного требования может быть: - *возмездным*; - *двусторонним*.

Сторонами в договоре финансирования под уступку денежного требования являются: лицо, уступающее денежное требование, называется *клиентом* (кредитором), а лицо, принимающее требование и передающее взамен денежные средства, - *финансовый агент*, также называемый *фактором*. Закон предъявляет особые требования только к финансовому агенту. В качестве финансового агента договоры финансирования под уступку денежного требования могут заключать банки и иные кредитные организации, а также другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида.

Правила о форме договора финансирования под уступку денежного требования подчиняются общим требованиям, предъявляемым к форме сделок.

Предметом уступки, под которую предоставляется финансирование, может быть как денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (*существующее требование*), так и право на получение денежных средств, которое возникнет в будущем (*будущее требование*). Денежное требование, являющееся предметом уступки, должно быть действительным, также четко и однозначно определено. Уступка финансовому агенту денежного требования является действительной, даже если между клиентом и его должником существует соглашение о ее запрете или ограничении. Если договором финансирования под уступку денежного требования не предусмотрено иное, последующая уступка денежного требования финансовым агентом не допускается.

Должник обязан произвести платеж финансовому агенту при условии, что он получил от клиента либо от финансового агента письменное уведомление об уступке денежного требования данному финансовому агенту и в уведомлении определено подлежащее исполнению денежное требование, а также указан финансовый агент, которому должен быть произведен платеж.

Гражданский кодекс предусматривает, что вместе с денежным требованием финансовый агент получает не только возможность дополнительных доходов от должника, но и риски не полностью получить из денежного требования собственных затрат на приобретение денежного требования. Кроме того, должник вправе произвести зачет своих денежных требований, основанных на договоре с клиентом, которые уже имелись у должника ко времени, когда им было получено уведомление об уступке требования финансовому агенту (ст. 830, 831 ГК РФ).

Клиент, как правило, несет перед финансовым агентом ответственность за действительность денежного требования, выступающего предметом уступки, но не отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение должником требования, являющегося предметом уступки (ст. 827 ГК РФ).

## 6. Договоры по оказанию юридических услуг

Договор поручения оформляет одну из основных разновидностей обязательств по оказанию юридических услуг. К их числу относятся также обязательства, возникающие из договоров комиссии и агентирования, а в известной мере также и из договора доверительного управления имуществом.

Во всех перечисленных отношениях имеется посредник - представитель (поверенный), комиссионер, агент, доверительный управляющий, - который действует в гражданском обороте либо от чужого, либо даже от собственного имени, но так или иначе в чужих интересах, непосредственно или в конечном итоге создавая, изменяя или прекращая определенные права и обязанности для своего клиента (представляемого, комитента, принципала и т.д.) в его правоотношениях с третьими лицами. К этому сводится существо юридических услуг, позволяющих управомоченным или обязанным лицам достигать необходимого правового результата с помощью других лиц - посредников.

**Договор поручения** - это соглашение сторон, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (ст. 971 ГК РФ).

Договор поручения консенсуальный, двусторонне обязывающий и безвозмездный.

Предмет договора поручения - юридические действия, которые должны быть определены в договоре поручения. Договор поручения служит основанием возникновения у поверенного полномочия, в силу которого в результате совершения поверенным юридических действий соответствующие этим действиям права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у доверителя.

Стороны договора поручения - доверитель и поверенный. В качестве доверителя и поверенного могут выступать как физические, так и юридические лица.

Поверенный обязан:

- 1) лично исполнять данное ему поручение;
- 2) сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения;
- 3) передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения;
- 4) по исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения (ст. 974 ГК РФ).

Доверитель обязан, если иное не предусмотрено договором:

- 1) возмещать поверенному понесенные издержки;
- 2) обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения;
- 3) без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения;
- 4) доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания.

Договор поручения по общему правилу является безвозмездным. Возмездность договора должна быть прямо установлена в законодательстве или договоре. Если договор поручения связан с осуществлением его сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, то такой договор поручения предполагается возмездным, однако размер вознаграждения не относится к числу существенных условий договора. В случае возмездности договора доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения. В случаях, когда договор поручения связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное (ст. 972 ГК РФ).

Условия действительности указаний доверителя - их правомерность, осуществимость и конкретность. Указания доверителя, не отвечающие этим критериям, не влекут юридических последствий.

Отступление от указаний доверителя без его согласия может быть обусловлено лишь интересами доверителя. Обязанность уведомления доверителя о допущенных отступлениях является для обычного поверенного императивной. Для поверенного, действующего в качестве коммерческого представителя, она установлена диспозитивно и может быть устранена договором.

Соглашение, направленное на ограничение прав доверителя или поверенного, соответственно на отмену поручения или на отказ от поручения, является ничтожной сделкой.

Договор поручения прекращается вследствие:

- 1) отмены поручения доверителем;
- 2) отказа поверенного;
- 3) смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (ст. 977 ГК РФ).

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно. Сторона, отказывающаяся от договора поручения, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя, должна уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок. При реорганизации юридического лица, являющегося коммерческим представителем, доверитель вправе отменить поручение без такого предварительного уведомления.

**Договор комиссии** - это соглашение сторон, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки (ст. 990 ГК РФ).

Договор комиссии консенсуальный, возмездный и двусторонне обязывающий. Его стороны - комитент и комиссионер.

Предмет договора - совершение комиссионером сделок по поручению комитента и за его счет. В отличие от поверенного в договоре поручения комиссионер действует от своего имени, поэтому приобретает права и становится обязанным по сделке, совершенной им с третьим лицом.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а в случае, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере), также дополнительное вознаграждение в размере и в порядке, установленных в договоре комиссии. Если договором размер вознаграждения или порядок его уплаты не предусмотрен и размер вознаграждения не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение уплачивается после исполнения договора комиссии в размере, который при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги (ст. 991 ГК РФ).

Комиссионер принимает на себя исполнение комиссионного поручения на свой риск, который состоит в том, что если исполнение договора комиссии оказалось невозможным по не зависящим от комитента причинам, комиссионер не сохраняет права на комиссионное вознаграждение и возмещение понесенных расходов.

Одним из критериев надлежащего исполнения комиссионного поручения является исполнение его на наиболее выгодных для комитента условиях. По общему правилу комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом заключенной



комиссионером сделки. Исключение из этого правила представляет собой принятие комиссионером делькредере, а также неоявление им необходимой осмотрительности в выборе третьего лица. Факт неосмотрительности комиссионера должен быть доказан комитентом (ст. 992, 993 ГК РФ).

Отступление комиссионера от указаний комитента правомерно лишь при условии необходимости такого отступления для обеспечения интересов комитента и невозможности получения от него предварительного согласия на такое отступление. Если в качестве комиссионера выступает субъект предпринимательской деятельности, договором может быть установлено освобождение его от необходимости получения предварительного согласия комиссионера. В иных случаях условие договора о предоставлении комиссионеру права отступать от указаний комитента без предварительного запроса ничтожно (ст. 995 ГК РФ).

Заключение договора субкомиссии допустимо, если это прямо не запрещено договором комиссии. Ответственным перед комитентом остается основной комиссионер. Вступление комитента в непосредственные отношения с субкомиссионером допустимо только с согласия комиссионера (ст. 994 ГК РФ).

Вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего.

Комитент обязан освободить комиссионера от обязанностей, принятых им на себя перед третьим лицом. Неисполнение комитентом этой обязанности влечет возникновение у комиссионера права требовать от комитента возмещения причиненных таким неисполнением убытков.

Договор комиссии прекращается вследствие:

- 1) отказа комитента от исполнения договора;
- 2) отказа комиссионера от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом или договором;
- 3) смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 4) признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом) (ст. 1002 ГК РФ).

В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) его права и обязанности по сделкам, заключенным им для комитента во исполнение указаний последнего, переходят к комитенту.

**Агентский договор** - это соглашение сторон, по которому агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала (ст. 1005 ГК РФ).

Сторонами агентского договора являются принципал и агент. Агентский договор является возмездным, консенсуальным и двусторонне обязывающим.

Предмет агентского договора - совершение юридических, но и фактических действий (выполнение работы, оказание услуги).

Агент всегда действует по поручению принципала. Но при этом в зависимости от условий агентского договора он может действовать либо от своего имени, как комиссионер в договоре комиссии, либо от имени принципала - как поверенный в договоре поручения.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по ее исполнению. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

В ходе исполнения агентского договора агент обязан представлять принципалу отчеты в порядке и в сроки, которые предусмотрены договором. При отсутствии в договоре соответствующих условий отчеты представляются агентом по мере исполнения им договора либо по окончании действия договора. Если агентским договором не предусмотрено иное, к отчету агента должны быть приложены необходимые доказательства расходов, произведенных агентом за счет принципала. Принципал, имеющий возражения по отчету агента, должен сообщить о них агенту в течение тридцати дней со дня получения отчета, если соглашением

сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет считается принятым принципалом (ст. 1008 ГК РФ).

Агентский договор подчиняется общим правилам о форме сделок. Если агентский договор заключен в письменной форме и в нем предусмотрены общие полномочия агента на совершение сделок от имени принципала, то в отношениях с третьими лицами принципал не вправе ссылаться на отсутствие у агента надлежащих полномочий, если не докажет, что третье лицо знало или должно было знать об ограничении полномочий агента. Под предоставлением общих полномочий следует понимать предоставление агенту права совершать любые сделки от имени принципала, руководствуясь не его конкретными указаниями, а лишь общим смыслом агентского договора (ст. 1005 ГК РФ).

Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение в размере и в порядке, установленных в агентском договоре. Если в агентском договоре размер агентского вознаграждения не предусмотрен и он не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение подлежит уплате в размере, равном стоимости аналогичных услуг. При отсутствии в договоре условий о порядке уплаты агентского вознаграждения принципал обязан уплачивать вознаграждение в течение недели с момента представления ему агентом отчета за прошедший период, если из существа договора или обычаев делового оборота не вытекает иной порядок уплаты вознаграждения (ст. 1006 ГК РФ).

Агентский договор может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок, т.е. без определения срока окончания его действия. Если срок окончания действия агентского договора не определен, то любая из сторон договора вправе в одностороннем порядке отказаться от его исполнения, и в этом случае агентский договор прекращается. Напротив, если агентский договор заключен на определенный срок, то он не может быть расторгнут в одностороннем порядке ни одной из сторон, и в этом одно из его существенных отличий от договоров комиссии и поручения.

Если иное не предусмотрено агентским договором, агент вправе в целях исполнения договора заключить субагентский договор с другим лицом. При этом он остается ответственным перед принципалом за действия субагента.

Агентский договор прекращается вследствие:

- 1) отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия;
- 2) смерти агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 3) признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом) (ст. 1010 ГК РФ).

## **7. Договор доверительного управления**

Договор доверительного управления имуществом - это соглашение сторон, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется управлять этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (ст. 1012 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом реальный, по общему правилу безвозмездный и односторонне обязывающий, хотя в предусмотренном договором случае может быть возмездным и в силу этого двусторонне обязывающим.

В договоре доверительного управления имуществом должны быть указаны:

- 1) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- 2) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- 3) размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- 4) срок действия договора (ст. 1016 ГК РФ).

Предмет договора доверительного управления имуществом - юридические и фактические действия доверительного управляющего в отношении переданного в управление имущества.

Стороны договора - учредитель, являющийся собственником передаваемого в доверительное управление имущества, и доверительный управляющий. Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия. В случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения (ст. 1015 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор. При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором (ст. 1016 ГК РФ).

Управление имуществом может осуществляться как в интересах учредителя управления, так и в интересах указанного им выгодоприобретателя.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка "Д.У." (ст. 1012 ГК РФ).

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Объектами доверительного управления могут быть любые объекты гражданских прав, могущие иметь денежную оценку и быть предметом гражданского оборота, за исключением денег. Так называемые "безналичные деньги" представляют собой права требования и могут быть объектом доверительного управления именно в этом качестве (ст. 1013 ГК РФ).

Существенными условиями договора доверительного управления являются: состав имущества, передаваемого в доверительное управление; наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя); размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором; срок действия договора. По общему правилу договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет (ст. 1016 ГК РФ).

Как правило, для договора доверительного управления имуществом необходима простая письменная форма, за исключением случая передачи в доверительное управление недвижимого имущества. Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом влечет его ничтожность (ст. 1017 ГК РФ).

Доверительный управляющий несет ответственность перед выгодоприобретателем в размере упущенной выгоды, а перед учредителем управления - в полном объеме причиненных убытков.

Наличие причинной связи убытков с обстоятельствами непреодолимой силы или действиями выгодоприобретателя или учредителя управления освобождает доверительного управляющего от ответственности. Бремя доказывания наличия таких оснований освобождения от ответственности лежит на доверительном управляющем. Риск превышения доверительным управляющим своих полномочий в сделках с лицами, которые не знали и не должны были знать о факте превышения полномочий, несет учредитель управления, который вправе потребовать от доверительного управляющего возмещения причиненных убытков.

Право на вознаграждение доверительный управляющий имеет лишь в случае, если это специально предусмотрено договором, а на возмещение необходимых расходов - независимо

от наличия такого условия в договоре. Однако размер как вознаграждения, так и возмещения необходимых расходов ограничен размером полученных от использования имущества доходов (ст. 1023 ГК РФ).

## **Тема 26. Внедоговорные обязательства**

**План:**

**93. Понятие внедоговорных обязательств**

**94. Обязательства из односторонних сделок**

**95. Обязательства из причинения вреда**

**96. Обязательства из неосновательного обогащения**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- условия возникновения деликтных обязательств;
- основания ответственности за причинение вреда;
- особенности ответственности работодателей и государства

### **1. Понятие внедоговорных обязательств**

Помимо договорных обязательств российскому гражданскому праву известны внедоговорные обязательства. От договорных обязательств такие обязательства отличаются тем, что их возникновение обусловлено не волей сторон, выраженной в договоре, а либо волей одного лица, либо другим образом, либо иными основаниями, указанными в законе.

Наряду с договорами - наиболее распространенными основаниями возникновения обязательств - в этом качестве могут выступать и односторонние сделки. Обязательства из односторонних действий (публичное обещание награды, публичный конкурс, проведение игр) обладают рядом общих и особенных черт. В каждом из них с инициативой выступает субъект, который заинтересован в совершении определенных действий со стороны отозвавшегося лица (предоставление информации, наиболее ценного технического решения или гуманитарного проекта, предоставление денежных средств в качестве платы за возможность участвовать в игре), которое, в свою очередь, имеет основания рассчитывать на получение материального вознаграждения. Специфика правового регулирования каждого из вариантов определяется экономической сущностью интереса, его общественной оценкой и необходимостью защиты слабой стороны.

Рассматриваемые отношения регулируются различными нормами, но их характеризует одно общее качество: в каждом случае обязательство возникает из односторонних действий лица (которое условно может быть обозначено как призвавший), совершившего действия в чужом интересе, публично обещавшего награду, публично объявившего конкурс, организовавшего проведение игр (пари). Призвавшее лицо в каждом случае назначает условия, определяет порядок выполнения данных условий для определенного или чаще неопределенного круга лиц, которые после выполнения ими названных условий (или при наступлении обусловленных обстоятельств) имеют право на получение вознаграждения со стороны призвавшего. Лицо, принявшее условия, действовавшее в соответствии с ними и, следовательно, претендующее на получение вознаграждения, может быть условно обозначено как отозвавшееся.

К внедоговорным обязательствам относятся и обязательства, возникающие в результате причинения вреда. Внедоговорные обязательства опосредуют отношения, не характерные для

нормального течения жизни, т.е. аномальные имущественные отношения. Наиболее ярким примером могут служить отношения, связанные с повреждением или уничтожением чужого имущества лицом, с которым собственник по поводу этого имущества не состоит в договорных отношениях. Не характерным для нормальных отношений между субъектами гражданского права будет и случай, когда лицо получает имущество, ошибочно присланное в его адрес другим лицом, вследствие чего у передавшего это имущество образуется юридически не обоснованная убыль, а у получившего - неосновательное приращение.

## **2. Обязательства из односторонних сделок**

**Действия 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).

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 (ст. 981 ГК РФ).

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 (ст. 982 ГК РФ).

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 (ст. 983 ГК РФ).

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.

Как правило, право на вознаграждение за действия в чужом интересе не возникает. Условием возникновения такого права в силу закона, обычая делового оборота или договора является положительный результат действий в чужом интересе.

Если действия в чужом интересе заключаются в совершении сделки с третьим лицом, то для перехода к заинтересованному лицу прав и обязанностей по такой сделке необходимо его прямое одобрение этой сделки и отсутствие возражений со стороны третьего лица против замены лица в обязательстве. В данном случае молчание третьего лица рассматривается как выражение им согласия на перевод долга на заинтересованное лицо.

**Публичное обещание награды.** Согласно действующему законодательству лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения (ст. 1055 ГК РФ).

Обязанность выплатить награду возникает при условии, что обещание награды позволяет установить, кем она обещана. Лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать письменного подтверждения обещания и несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом. Если в публичном обещании награды не указан ее размер, он определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора - судом.

Обязанность выплатить награду возникает независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него.

В случаях, когда действие, указанное в объявлении, совершили несколько лиц, право на получение награды приобретает то из них, кто совершил соответствующее действие первым. Если действие, указанное в объявлении, совершено двумя или более лицами и невозможно определить, кто из них совершил соответствующее действие первым, а также в случае, если действие совершено двумя или более лицами одновременно, награда между ними делится поровну или в ином предусмотренном соглашении между ними размере.

Если иное не предусмотрено в объявлении о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора - судом.

Лицо, объявившее публично о выплате награды, вправе в такой же форме отказаться от данного обещания, кроме случаев, когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа или дан определенный срок для совершения действия, за которое обещана награда, либо к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие (ст. 1056 ГК РФ).

Отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто объявил о награде, от возмещения отозвавшимся лицам расходов, понесенных ими в связи с совершением указанного в объявлении действия, в пределах указанной в объявлении награды.

**Публичный конкурс.** Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем. Публичный конкурс должен быть направлен на достижение каких-либо общественно полезных целей (ст. 1057 ГК РФ).

Публичный конкурс может быть открытым, когда предложение организатора конкурса принять в нем участие обращено ко всем желающим путем объявления в печати или иных средствах массовой информации, либо закрытым, когда предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц по выбору организатора конкурса. Открытый конкурс может быть обусловлен предварительной квалификацией его участников, когда организатором конкурса проводится предварительный отбор лиц, пожелавших принять в нем участие.

Объявление о публичном конкурсе должно содержать по крайней мере условия, предусматривающие существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений, место, срок и порядок их представления, размер и форму награды, а также порядок и сроки объявления результатов конкурса.

Лицо, объявившее публичный конкурс, вправе изменить его условия или отменить конкурс только в течение первой половины установленного для представления работ срока. Извещение об изменении условий или отмене конкурса должно быть сделано тем же способом, каким конкурс был объявлен (ст. 1058 ГК РФ).

В случае изменения условий конкурса или его отмены лицо, объявившее о конкурсе, должно возместить расходы, понесенные любым лицом, которое выполнило предусмотренную в объявлении работу до того, как ему стало или должно было стать известно об изменении условий конкурса и о его отмене. Лицо, объявившее конкурс, освобождается от обязанности возмещения расходов, если докажет, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, в частности до объявления о конкурсе, либо заведомо не соответствовала условиям конкурса.

Решение о выплате награды должно быть вынесено и сообщено участникам публичного конкурса в порядке и в сроки, которые установлены в объявлении о конкурсе. Если указанные в объявлении результаты достигнуты в работе, выполненной совместно двумя или более лицами, награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением. В случае если такое соглашение не будет достигнуто, порядок распределения награды определяется судом (ст. 1059 ГК РФ).

Если предмет публичного конкурса составляет создание произведения науки, литературы или искусства и условиями конкурса не предусмотрено иное, лицо, объявившее публичный конкурс, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной награды, договора об использовании произведения с выплатой ему за это соответствующего вознаграждения (ст. 1060 ГК РФ).

При этом лицо, объявившее публичный конкурс, обязано возратить участникам конкурса работы, не удостоенные награды, если иное не предусмотрено объявлением о конкурсе и не вытекает из характера выполненной работы (ст. 1061 ГК РФ).

**Проведение игр и пари.** 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.

Игра - это совокупность действий ее участников и организаторов. Выигрыш может выражаться в предоставлении выигравшему как определенной денежной суммы, так и иных отчуждаемых объектов гражданских прав.

Пари представляет собой специальный вид игры, в котором участники делают противоположные друг другу прогнозы относительно наступления определенного события, которое не связано с волей и действиями участников. В других видах игр участники могут своими действиями способствовать наступлению определенного результата.

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.

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).

### **3. Обязательства из причинения вреда**

Обязательство, возникающее вследствие причинения вреда, относится к категории внедоговорных обязательств.

Субъектами указанного обязательства являются потерпевший и лицо, ответственное за причинение вреда, как правило, не состоящие в договорных отношениях. Потерпевший, т.е. лицо, которому причинен вред, выступает в обязательстве из причинения вреда в качестве кредитора, а лицо, ответственное за причинение вреда, - в качестве должника.

Основания ответственности за причинение вреда можно поделить на фактические и юридические. Фактическим основанием является причинение вреда одним лицом другому. Юридическим основанием служит закон, охраняющий имущественное положение потерпевшего и предписывающий причинителю возместить причиненный вред. Однако для возникновения обязательства этого недостаточно. Необходимы еще определенные условия.

Условиями во всех случаях являются:

- 1) наличие вреда;
- 2) противоправность поведения причинителя вреда;
- 3) причинная связь между противоправным поведением и вредом (ст. 1064 ГК РФ).

В большинстве случаев условием ответственности выступает также вина причинителя вреда, но закон предусматривает и случаи, когда обязательство возникает независимо от наличия или отсутствия вины причинителя.

Указанные основания являются общими, поскольку перечисленный состав необходим, если иное не предусмотрено законом (например, ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, наступает независимо от вины причинителя вреда).

Вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда.

Закон устанавливает презумпцию вины причинителя вреда.

В силу этого лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине.

Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Возможно причинение вреда и правомерными действиями, к которым относятся действия, совершенные в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости. Однако вопрос о наступлении ответственности за вред, причиненный такими действиями, решается в ГК РФ по-разному для каждого из них: вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению, если при этом не были превышены ее пределы; в то же время вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, должен быть возмещен лицом, причинившим вред (ст. 1066, 1067 ГК РФ).

Наличие вины в поведении потерпевшего влечет полное или частичное освобождение от ответственности причинителя вреда.

Вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, не подлежит возмещению. Грубая неосторожность потерпевшего, содействовавшая возникновению или увеличению вреда, влечет уменьшение размера возмещения в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда.

Непосредственный причинитель вреда не всегда совпадает с лицом, ответственным за вред. Это возможно в случае причинения вреда гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего законодательству акта государственного органа или органа местного самоуправления. В этом случае вред возмещается за счет соответственно казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниципального образования. От имени казны выступают соответствующие финансовые органы, если иное не предусмотрено законодательством (ст. 1069 ГК РФ).

Для отдельных государственных органов и должностных лиц ГК РФ устанавливает специальные основания ответственности. Согласно этой норме вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу



или подписки о невыезде, незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного ареста, а также вред, причиненный юридическому лицу в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта РФ или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом. Таким образом, специальный характер оснований ответственности заключается в отсутствии в их составе вины причинителя вреда (ст. 1070 ГК РФ).

Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Но возмещение вреда, причиненного при осуществлении правосудия, не применяется в отношении возмещения вреда, причиненного действиями или бездействием судьи в ходе гражданского судопроизводства, если он издает незаконный акт или проявляет противоправное бездействие по вопросам, определяющим не материально-правовое, а процессуально-правовое положение сторон.

**Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными.** За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим возраста четырнадцати лет (малолетним), отвечает тот, под опекой кого несовершеннолетний находился в момент причинения вреда, а именно:

1) за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине;

2) если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном, это учреждение обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения;

3) если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора (ст. 1073 ГК РФ).

Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, воспитательных, лечебных и иных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда. Если родители (усыновители), опекуны либо другие граждане 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.

По достижении возраста от четырнадцати до восемнадцати лет несовершеннолетние самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях.

В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет 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.

Если несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, нуждающийся в попечении, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его попечителем, это учреждение обязано возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по его вине.

Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующего учреждения по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, 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.

На родителя, лишённого родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причинённый его несовершеннолетним ребёнком, в течение трех лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребёнка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК РФ).

Вред, причинённый гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор, по возмещению вреда, причинённого гражданином, признанным недееспособным, не прекращается в случае последующего признания его дееспособным. Если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причинённого жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, суд с учётом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счёт самого причинителя вреда (ст. 1076 ГК РФ).

Вред, причинённый гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, возмещается самим причинителем вреда (ст. 1077 ГК РФ).

Дееспособный гражданин или несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, причинивший вред в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, не отвечает за причинённый им вред. Если вред причинён жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учётом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда (ст. 1078 ГК РФ).

Причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам привёл себя в состояние, в котором не мог понимать значения своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом. Если вред причинён лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным.

#### **Ответственность за причинение вреда источником повышенной опасности.**

Под *источником повышенной опасности* понимается деятельность, осуществление которой создаёт повышенную опасность вследствие невозможности всеобъемлющего контроля над ней со стороны человека, - использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; строительная и иная связанная с нею деятельность и др.

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, причинённый источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК РФ).

Обязанность возмещения вреда возлагается на юридическое лицо или гражданина, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в

силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.).

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, в таких случаях несут лица, противоправно завладевшие источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ).

Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников.

Вред, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцам, возмещается на общих основаниях.

**Возмещение вреда, причиненного жизни гражданина.** В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда имеет определенный круг лиц, для которых потерпевший являлся кормильцем, т.е. лица, для которых заработок (доход) кормильца являлся основным источником средств к существованию.

К этим лицам относятся:

1) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

2) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

3) 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;

4) 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:

1) несовершеннолетним - до достижения возраста восемнадцати лет;

2) учащимся старше восемнадцати лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;

3) женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно;

4) инвалидам - на срок инвалидности;

5) одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими возраста четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья (ст. 1088 ГК РФ).

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности. В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом. Не

учитываются выплаты единовременного характера, в частности компенсация за неиспользованный отпуск и выходное пособие при увольнении. За период временной нетрудоспособности или отпуска по беременности и родам учитывается выплаченное пособие. Доходы от предпринимательской деятельности, а также авторский гонорар включаются в состав утраченного заработка, при этом доходы от предпринимательской деятельности включаются на основании данных налоговой инспекции. Все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов. Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. В случае, когда потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев.

Если в заработке (доходе) потерпевшего произошли до причинения ему увечья или иного повреждения здоровья устойчивые изменения, улучшающие его имущественное положение (повышена заработная плата по занимаемой должности, он переведен на более высокооплачиваемую работу, поступил на работу после окончания учебного учреждения по очной форме обучения и в других случаях, когда доказана устойчивость изменения или возможности изменения оплаты труда потерпевшего), при определении его среднемесячного заработка (дохода) учитывается только заработок (доход), который он получил или должен был получить после соответствующего изменения.

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 (ст. 1089 ГК РФ).

В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит к его наследникам в пределах стоимости наследственного имущества.

При реорганизации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью, обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник. К нему же предъявляются требования о возмещении вреда. В случае ликвидации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью, соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему по правилам, установленным законом или иными правовыми актами (ст. 1093 ГК РФ).

**Возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина.** Здоровье человека является личным немущественным благом, принадлежащим ему от рождения. Причинение вреда жизни и здоровью может вызвать негативные имущественные последствия для потерпевшего.

В результате травмы, увечья, профессионального заболевания или иного повреждения здоровья убытки гражданина могут выражаться в утраченном заработке (доходе) и дополнительных расходах, связанных с таким повреждением. Вред, причиненный здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей, возмещается по правилам ГК РФ об обязательствах из причинения вреда, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности.

При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещаются утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а

также 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 потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение (ст. 1085 ГК РФ).

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 учитываются 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.

Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности. В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам (подряда, поручения, комиссии и т.п.) как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом, а также доходы от предпринимательской деятельности.

Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. Если потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев. Не полностью проработанные потерпевшим месяцы по его желанию заменяются предшествующими полностью проработанными месяцами либо исключаются из подсчета при невозможности их замены (ст. 1086 ГК РФ).

Если потерпевшим в результате повреждения здоровья является несовершеннолетний, не достигший четырнадцати лет (малолетний) и не имеющий заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья. По достижении малолетним потерпевшим четырнадцати лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему, помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации (ст. 1087 ГК РФ). После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы.

В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит к его наследникам в пределах стоимости наследственного имущества.

**Обязательства вследствие неосновательного обогащения.** Под неосновательным обогащением понимается приобретение или сбережение имущества без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований одним лицом (приобретателем) за счет другого лица (потерпевшего).

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). При этом 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 (ст. 1102, 1104 ГК РФ).

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 (ст. 1105 ГК РФ).

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 (ст. 1106 ГК РФ).

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. При этом на сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств (ст. 1107 ГК РФ).

При возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества и 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 (ст. 1108 ГК РФ).

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 (ст. 1109 ГК РФ).

## **РАЗДЕЛ VI. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО**

## Тема 27. Наследственное право

### План:

#### 97. Понятие и основания наследования

#### 98. Наследование по завещанию

#### 99. Наследование по закону

#### 100. Порядок принятия наследства

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- условия возникновения деликтных обязательств;
- основания ответственности за причинение вреда;
- особенности ответственности работодателей и государства

### 1. Понятие и основания наследования

Под наследованием понимается переход имущественных и некоторых личных неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к другим лица (наследникам) в установленном законом порядке.

Смерть прекращает лишь те отношения, которые обуславливались личными качествами умершего. Это касается прежде всего личных неимущественных прав и обязанностей. Их, как правило, нельзя отделить от конкретного лица и передать кому-либо другому. Примером могут служить обязанности гражданина по трудовому договору, автора — по издательскому или сценарному договорам. Не переходят по наследству и всегда тесно связанные с личностью умершего обязанности алиментного характера, по возмещению вреда, а также ряд других.

В случае смерти лица к наследникам переходят не какие-либо отдельные права и обязанности, а весь их комплекс. Именно поэтому наследование представляет собой общее, или универсальное, правопреемство. Его надо отличать от частного, или сингулярного, правопреемства. Сингулярный правопреемник приобретет только какое-нибудь одно право или группу прав. К нему может перейти также отдельная обязанность.

Универсальное наследственное правопреемство является непосредственным, поскольку права и обязанности переходят от одного лица к другому без участия третьего субъекта. Сингулярный же преемник приобретает свои права или отдельное право не непосредственно от наследодателя, а от наследника (наследодатель может, в частности, обязать наследника совершить в отношении сингулярного правопреемника определенное действие: передать часть завещанной наследнику библиотеки; предоставить кому-либо из наследников право безвозмездного пользования частью дома, завещанного другому наследнику, и т. п.).

Весь комплекс прав и обязанностей умершего переходит к наследникам одновременно. Нельзя принять одни права, а от других отказаться. Именно поэтому наследник, который принял какое-то отдельное право, считается автоматически принявшим и все остальные, известные и неизвестные ему права умершего.

Следует различать право наследования в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле это совокупность норм, регулирующих процесс перехода прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам. Именно в этом качестве наследственное право становится правовым институтом, входящим составной частью в гражданское право. В субъективном смысле под правом наследования принято понимать право лица быть призванным к наследованию, а также его правомочия после принятия наследства.

*Открытием наследства* называется возникновение наследственного правоотношения. Юридическими фактами, или основаниями, приводящими к открытию наследства, являются смерть гражданина и объявление гражданина умершим (ст. 45 ГК).

Открытие наследства всегда происходит в определенное время и в определенном месте, что имеет весьма важное правовое значение. Моментом открытия наследства признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим — день вступления в законную силу

решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (ч. 3 ст. 45 ГК).

Именно во время открытия наследства определяются:

- - состав наследственного имущества;
- - сроки принятия или отказа от наследства;
- - сроки предъявления претензий кредиторами;
- - момент возникновения у наследников права собственности на наследственное имущество;
- - срок для выдачи свидетельства о праве на наследство;
- - законодательство, которым следует руководствоваться.

Факт смерти, как и день кончины, подтверждается свидетельством о смерти, выдаваемым органами ЗАГС. При отказе органов ЗАГС в регистрации события смерти факт смерти в определенное время может быть установлен судом в порядке особого производства.

В случае одновременной смерти лиц, являющихся наследниками по отношению друг к другу (коммориентов), наследование сразу открывается после кончины каждого из них в отдельности.

*Местом открытия наследства* является последнее постоянное место жительства наследодателя, а если оно неизвестно — место нахождения его имущества или его основной части.

Именно по месту открытия наследства решается вопрос о применении законодательства той или иной страны к конкретным наследственным отношениям. Например, если местом открытия наследства гражданина, умершего на территории России, будет признан населенный пункт Молдовы, то наследниками по закону могут стать нетрудоспособные племянники и племянницы, в то время как по нормам наследственного права России они наследниками по закону не являются.

Правильное определение места открытия наследства имеет важное значение и для решения ряда процедурных вопросов. В частности, именно по месту открытия наследства выясняется, в какую нотариальную контору необходимо обратиться с заявлением о его принятии и выдаче свидетельства о праве на наследство. По месту открытия наследства принимаются и меры охраны наследственного имущества, а также предъявляются претензии кредиторами.

Местом открытия наследства после граждан, временно проживающих за границей и умерших там, считается их последнее постоянное место жительства до выезда за границу. Если же оно неизвестно, местом открытия наследства признается место нахождения наследственного имущества или большей его части на территории нашей страны. Местом открытия наследства для граждан, постоянно проживающих за границей, является та страна, где они проживали.

Место открытия наследства подтверждается справкой жилищно-эксплуатационной организации, уличного комитета, местной администрации или справкой с места работы с указанием места жительства наследодателя. Если место жительства наследодателя неизвестно, те же учреждения могут выдать справку о месте нахождения имущества умершего или основной его части. Если ни ту ни другую справку представить нотариусу невозможно, то предъявляется вступившее в законную силу решение суда об установлении места открытия наследства.

*Субъектами наследственного преемства* являются наследодатель и наследники. *Наследодатель* — лицо, после смерти которого наступает наследственное правопреемство. Наследодателями могут быть российские и иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие на территории нашей страны. Юридические лица не могут оставлять наследства: при их прекращении (реорганизации) имущество переходит к другим лицам в установленном законом в порядке (ст. 58 ГК), а при их ликвидации правопреемства не возникает (п. 1 ст. 61 ГК).

*Наследники* — лица, указанные в законе или завещании в качестве правопреемников наследодателя. Наследовать может любой субъект гражданского права: гражданин,



юридическое лицо, государство или муниципальное образование. Граждане и государство могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Причем возможность гражданина наследовать никоим образом не зависит от объема его дееспособности. Юридические лица могут выступать в качестве наследников только в том случае, если в их пользу составлено завещание.

В гражданских кодексах большинства государств ближнего зарубежья круг лиц, которые могут быть наследниками, определяется единообразно:

- - при наследовании по закону — граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети, зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти;
- - при наследовании по завещанию — любые лица, находившиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти.

Стремясь наилучшим образом защитить интересы участников наследственных отношений, законодательство включает нормы о лишении недостойных граждан права наследовать.

Во-первых, не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые противозаконными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призыванию их к наследованию. Обстоятельства эти должны быть подтверждены в судебном порядке.

Во-вторых, не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в них на момент открытия наследства, если это обстоятельство подтверждено в судебном порядке.

И наконец, в-третьих, не наследуют по закону родители и совершеннолетние дети, злостно уклонявшиеся от выполнения лежащих на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Это обстоятельство также должно быть подтверждено в судебном порядке.

Следует иметь в виду, что во втором и третьем случае речь идет о запрещении наследования лишь по закону. Поскольку завещать имущество можно любому лицу, наследование по завещанию в подобных ситуациях не исключается.

Юридические лица могут быть наследниками только по завещанию. Кроме того, они могут получить имущество от наследников, отказавшихся от наследства именно в пользу юридического лица.

Государство (публично-правовые образования) имеет возможность стать наследником всего или части имущества как по закону, так и по завещанию. В законодательстве перечислены конкретные случаи, когда наследственное имущество полностью или частично переходит к государству:

- 1) если имущество завещано государству;
- 2) если у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- 3) если все наследники лишены завещателем права наследования;
- 4) если ни один из наследников не принял наследства.

В том случае, если кто-либо из наследников отказался от наследства в пользу государства, к государству переходит причитающаяся этому наследнику доля наследственного имущества. Если при отсутствии наследников по закону завещана только часть имущества наследодателя, к государству переходит оставшаяся часть наследственного имущества.

Во всех перечисленных случаях субъектом права наследования выступает соответствующий субъект РФ — государственное образование (в лице его финансовых или иных уполномоченных на то органов государственного управления) — если наследодатель не указал в завещании иное публично-правовое образование в качестве наследника либо речь идет об имуществе, относящемся к объектам федеральной собственности (например, памятники истории и культуры национального значения).

Одной из важнейших категорий наследственного права является наследственное имущество (*наследство, наследственная масса*), под которым понимается совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переходящих к наследникам в

установленном законом порядке. Права составляют актив наследства, обязанности — его пассив.

Среди имущественных прав, переходящих по наследству, следует прежде всего назвать право собственности на предметы обихода, личного потребления, удобства и подсобного домашнего хозяйства, жилой дом, а также трудовые сбережения (вклады в кредитных организациях).

Предметы обычной домашней обстановки и обихода составляют особую часть наследства. Дело в том, что они переходят к наследникам по закону, проживавшим совместно с наследодателем до его смерти не менее одного года, независимо от их очереди и наследственной доли. Причем закон в данном случае имеет в виду тех наследников, которые, проживая с наследодателем, пользовались указанными предметами для удовлетворения повседневных бытовых нужд.

Переходят по наследству и имущественные права, вытекающие из различных договоров (например, право требования заработной платы по трудовому договору, которую наследодатель не успел получить, возврата данных им займа денег); право требования возмещения вреда, причиненного имуществу наследодателя, и др.

Основную группу обязанностей, переходящих по наследству, образуют денежные и иные долги. Однако наследник, принявший наследство, несет ограниченную ответственность по долгам наследодателя: он отвечает лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества наследодателя (наследства), но не своим личным имуществом.

В настоящее время круг объектов наследственного правопреемства расширяется, в частности, за счет принадлежащих гражданам предприятий и других имущественных комплексов, акций и иных ценных бумаг, долей (паев) в имуществе различных хозяйственных обществ и товариществ, квартир, а также земельных участков, переданных гражданам в собственность или пожизненное наследуемое владение.

Существуют два основания наследования по завещанию и по закону.

## **2. Наследование по завещанию**

Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

Согласно действующему законодательству завещание может быть совершено при соблюдении определенных требований:

во-первых, завещание может быть совершено только гражданином, обладающим дееспособностью в полном объеме;

во-вторых, завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается;

в-третьих, в завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

Завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства (ст. 1118 ГК РФ).

Важным моментом является принцип свободы завещания. Согласно данному принципу завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, 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, не запрещенные законом, отменить или изменить совершенное завещание. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1119, 1120 ГК РФ).

Закон защищает завещателя и ту информацию, которая содержится в завещании. При этом законодатель наделяет завещателя правом о разглашении информации, содержащейся в

завещании, но обязанности у него такой нет. То есть завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. К тому же нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены (ст. 1119, 1123 ГК РФ).

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав. Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на 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 (ст. 1121 ГК РФ).

В случае завещания двум или нескольким наследникам наследуемое имущество передается им в долях. Имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях (ст. 1122 ГК РФ).

Указание в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Особые требования существуют к форме завещания:

1. Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях:

а) когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом;

б) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

в) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

г) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

д) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

е) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

2. В некоторых случаях при составлении завещания необходимо участие свидетеля. В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания.

В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- а) нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
- б) лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
- в) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- г) неграмотные;
- д) граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- е) лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание (ст. 1124 ГК РФ).

3. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и др.). Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем.

Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания. При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание и сделать об этом на завещании соответствующую надпись (ст. 1125 ГК РФ).

4. Существует завещание в форме закрытого. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю его права и обязанности по закону и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол,

удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола (ст. 1126 ГК РФ).

5. Иногда все вышеперечисленные требования к форме завещания могут быть не выполнены. Например, в случае составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Согласно закону гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с законом, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. При этом завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства (ст. 1127, 1129 ГК РФ).

Завещатель наделен правом отмены и изменения составленного завещания. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании. Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию (ст. 1130 ГК РФ).

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в письменной форме и нотариально заверено, кроме случаев:

- 1) завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах. Оно может быть отменено или изменено только таким же завещанием;
- 2) завещательного распоряжения в банке. Оно может быть отменено или изменено только завещательным распоряжением правами на денежные средства в соответствующем банке.

Особому рассмотрению подлежит вопрос недействительности завещания. Согласно закону при нарушении положений о завещании, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание). Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя (ст. 1131 ГК РФ).

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно

предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными. Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Для правильного исполнения завещания нотариусом, исполнителем или судом оно должно быть правильно истолковано. При толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя (ст. 1132 ГК РФ).

Исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью или в определенной части осуществляется исполнителем завещания (ст. 1133 ГК РФ).

Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину - душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником (ст. 1134 ГК РФ).

Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей.

Полномочия исполнителя завещания основываются на завещании, которым он назначен исполнителем, и удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом. Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях (ст. 1135 ГК РФ).

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК РФ).

Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ). Завещательный отказ должен быть установлен в завещании. Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом (ст. 1137 ГК РФ).

### **3. Наследование по закону**

В том случае, если наследодателем не было составлено завещания, наследование осуществляется по закону.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. При этом наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, т.е. если наследники предшествующих очередей 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 (ст. 1141 ГК РФ).

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

Всего в законе отмечено восемь очередей наследников.

1. Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления (ст. 1142 ГК РФ). Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе равна половине всего нажитого имущества, входит в состав наследства и переходит к наследникам.

2. Наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления (ст. 1143 ГК РФ).

3. Наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления (ст. 1144 ГК РФ).

4. Наследниками четвертой очереди по закону являются прадедушки и прабабушки наследодателя.

5. Наследниками пятой очереди по закону являются дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

6. Наследниками шестой очереди по закону являются 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).

7. Наследниками седьмой очереди по закону являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

8. Также выделяют так называемую плавающую очередь. Наследники данной очереди - это несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя. Данные лица ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

При отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

При этом необходимо отметить, что существует возможность наследования по праву представления. Наследование по праву представления означает, что место наследника занимает другое лицо, являющееся его наследником. Оно как бы представляет интересы наследника. Это может произойти лишь в том случае, если сам наследник не в состоянии осуществить свои права, потому что его уже нет в живых. Поэтому законодатель допускает, что в случае смерти наследника до открытия наследства, т.е. до кончины наследодателя, его место займет его наследник (или наследники) (ст. 1146 ГК РФ).

Субъектами наследования по праву представления признаются лишь указанные в законе потомки определенных наследников, призываемых в первую, вторую или третью очередь. В соответствии с этим по праву представления наследуют:

1) дети и другие потомки сыновей и дочерей наследодателя (внуки наследодателя и их потомки) в первую очередь;

2) дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы) во вторую очередь;

3) дети дядей и тетей наследодателя (двоюродные братья и сестры) в третью очередь.

Никакие другие наследники или их дети не имеют права наследования в порядке представления.

Основания наследования по праву представления указаны в законе исчерпывающим образом. Такими основаниями являются следующие обстоятельства:

1) смерть определенного наследника по закону первой, второй или третьей очереди, после которого допускается наследование по праву представления, до открытия наследства;

2) смерть определенного лица, признаваемого наследником по закону первой, второй или третьей очереди, после которого допускается наследование по праву представления, одновременно с наследодателем; в этом случае лицо, умершее одновременно с наследодателем, не наследует после наследодателя так же, как если бы оно умерло до открытия наследства.

Никакие другие обстоятельства не признаются основаниями наследования по праву представления - ни заявленный отказ от наследства указанных определенных наследников, ни простое непринятие ими наследства, ни лишение их наследства в соответствии с завещанием. В этих случаях наследник по закону находится в живых на день открытия наследства, но он либо сам не осуществил своего права на наследство, либо лишен такой возможности по завещанию, поэтому он не может быть замещен его потомками - детьми. Основание наследования по праву представления отпадает также в случаях, если наследник по закону, умерший до открытия наследства или одновременно с наследодателем, не мог бы наследовать в силу своей недостойности.

В законе отмечен особый случай наследования - наследование выморочного имущества. Это возможно, когда отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, а имущество умершего считается выморочным.

В данной ситуации выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (ст. 1151 ГК РФ).

#### **4. Порядок принятия наследства**

Закон устанавливает определенную обязанность для наследника, без которой невозможно осуществить наследование. Для приобретения наследства наследник должен его принять. Для приобретения выморочного имущества принятие наследства не требуется.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т. п.) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права



наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации (ст. 1152 ГК РФ).

Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности (ст. 1153 ГК РФ).

Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется. Признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности если наследник:

- 1) вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
- 2) принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- 3) произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
- 4) оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства.

Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Если данный срок наследник пропустил, то суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали. По признанию наследника принявшим наследство суд определяет доли всех наследников в наследственном имуществе и при необходимости определяет меры по защите прав нового наследника на получение причитающейся ему доли наследства. Ранее выданные свидетельства о праве на наследство признаются судом недействительными. Наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, без обращения в суд при условии согласия в письменной форме на это всех остальных наследников, принявших наследство (ст. 1155 ГК РФ).

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника.

Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях (ст. 1156 ГК РФ).

Законодатель также наделил наследника правом на отказ от наследства. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе в случае, когда он уже принял наследство. Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний,

недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства (ст. 1157 ГК РФ).

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства, в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии.

Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

1) от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;

2) от обязательной доли в наследстве;

3) если наследнику подназначен наследник.

Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием, а также в части (ст. 1158 ГК РФ).

Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника об отказе от наследства. Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется (ст. 1159 ГК РФ).

После принятия наследства выдается свидетельство о праве на наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом. Свидетельство выдается по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части. В таком же порядке выдается свидетельство и при переходе выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации (ст. 1162 ГК РФ).

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1163 ГК РФ).

## **РАЗДЕЛ VII. ОСНОВЫ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

### **Тема 28. Основы права интеллектуальной собственности**

#### **План:**

#### **101. Основы права интеллектуальной собственности**

*В результате изучения данной темы студент должен знать:*

- источники правового регулирования интеллектуальной собственности
- институты интеллектуальной собственности

#### **1. Основы права интеллектуальной собственности**

*Интеллектуальная собственность* представляет собой регулирование правом отношений, связанных с использованием и защитой объектов интеллектуальной деятельности.

Права лиц, вытекающие из отношений интеллектуальной собственности, зачастую именуются исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности. Смысл интеллектуальной собственности состоит в том, что лицо, обладающее исключительным правом на изобретение, полезную модель и промышленный образец вправе использовать его

по своему усмотрению. В частности, патентообладатель имеет право запретить другим лицам использование изобретения, на которое выдан патент, без своего разрешения.

В настоящее время в России теория исключительных прав получила достаточно широкое распространение.

Охрана интеллектуальной собственности в России гарантируется нормами ст.44 Конституции РФ и частью 4 Гражданского кодекса РФ. Законодательство об интеллектуальной собственности входит в сферу исключительной компетенции Федерации (п."о" ст.71 Конституции). Ранее оно было отнесено к совместному ведению Федерации и республик, вследствие чего в законах, изданных до 1994 г., имеются отсылки к нормативным актам республик, утратившие силу с момента вступления в действие Конституции.

Согласно ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
  - 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
  - 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.
2. Интеллектуальная собственность охраняется законом.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи.

Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, право на имя и иные личные неимущественные права.

Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен.

Авторство и имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 1267 и пунктом 2 статьи 1316 настоящего Кодекса.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано автором другому лицу по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом.

Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух и более граждан (соавторство), принадлежат соавторам совместно.

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.

Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, в том числе в случае, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение, устанавливаются настоящим Кодексом.

Указанные ограничения устанавливаются при условии, что они не наносят неоправданный ущерб обычному использованию результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации и не ущемляют необоснованным образом законные интересы правообладателей.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

Продолжительность срока действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, порядок исчисления этого срока, основания и порядок его продления, а также основания и порядок прекращения исключительного права до истечения срока устанавливаются гражданским кодексом

В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит в соответствии с настоящим Кодексом государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно и переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора, также подлежат государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Договор, в котором прямо не указано, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации передается в полном объеме, считается лицензионным договором, за исключением договора, заключаемого в отношении права использования результата интеллектуальной деятельности, специально созданного или создаваемого для включения в сложный

Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны.

В случае заключения договора о залоге исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации залогодатель вправе в течение срока действия этого договора использовать такой результат интеллектуальной деятельности или такое средство индивидуализации и распоряжаться исключительным правом на такой результат или на такое средство без согласия залогодержателя, если договором не предусмотрено иное.

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования:

1) о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;

3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;

4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 5 настоящей статьи - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права.

В порядке обеспечения иска по делам о нарушении исключительных прав к материальным носителям, оборудованию и материалам, в отношении которых выдвинуто предположение о нарушении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, могут быть приняты обеспечительные меры, установленные процессуальным законодательством, в том числе может быть наложен арест на материальные носители, оборудование и материалы.

Для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, при нарушении исключительного права правообладатель вправе вместо возмещения убытков требовать от нарушителя выплаты компенсации за нарушение указанного права. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков.

Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных Кодексом, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом.

В случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации

Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для целей настоящего пункта под частичным запретом на использование понимается: в отношении фирменного наименования - запрет на его использование в определенных видах деятельности;

в отношении коммерческого обозначения - запрет на его использование в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности.

В случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.