

Глава 1. Гражданское право - отрасль российского права	4
§ 1. Общая характеристика отрасли гражданского права. Предмет и метод регулирования	4
§ 2. Принципы гражданского права	14
§ 3. Структура отрасли гражданского права. Функции гражданского права	16
§ 4. Наука гражданского права	19
Глава 2. Источники гражданского права	21
§ 1. Гражданское законодательство и его система. Иные источники гражданского права	21
§ 2. Действие гражданского законодательства. Применение гражданского законодательства по аналогии	29
Глава 3. Гражданское правоотношение	33
§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его особенности	33
§ 2. Состав гражданских правоотношений	35
§ 3. Виды гражданских правоотношений	38
§ 4. Возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений	40
Глава 4. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей. Способы защиты гражданских прав	44
§ 1. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей	44
§ 2. Защита гражданских прав	48
Глава 5. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права	52
§ 1. Правоспособность граждан (физических лиц)	52
§ 2. Дееспособность граждан	56
§ 3. Опекa и попечительство	66
§ 4. Имя гражданина	69
§ 5. Место жительства	69
§ 6. Безвестное отсутствие гражданина и объявление его умершим	70
§ 7. Акты гражданского состояния	73
Глава 6. Юридические лица	74
§ 1. Общие положения	74
§ 2. Классификация (виды) юридических лиц	77
§ 3. Правоспособность юридических лиц	78
§ 4. Органы юридического лица. Филиалы и представительства	80
§ 5. Образование, реорганизация и ликвидация юридических лиц	82
§ 6. Общие положения о хозяйственных товариществах и обществах	90
§ 7. Полное товарищество и товарищество на вере (коммандитное товарищество)	93
§ 8. Общество с ограниченной ответственностью и общество с дополнительной ответственностью	97
§ 9. Акционерное общество	100
§ 10. Дочерние и зависимые общества	105
§ 11. Производственные кооперативы	106
§ 12. Государственные и муниципальные унитарные предприятия	109
§ 13. Некоммерческие организации	110
Глава 7. Государство, государственные и муниципальные образования как субъекты гражданского права	123
Глава 8. Объекты гражданских прав	126
§ 1. Понятие и юридическая классификация вещей как объектов гражданских прав	127
§ 2. Иные объекты гражданских прав	144
Глава 9. Личные неимущественные права граждан	147
§ 1. Понятие и система личных неимущественных прав	147
§ 2. Личные неимущественные права, обеспечивающие физическое существование гражданина	151
§ 3. Личные неимущественные права, обеспечивающие социальное существование гражданина	155
§ 4. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации	161
Глава 10. Сделки	169
§ 1. Значение сделок. Понятие и основные признаки сделки	169
§ 2. Формы сделок	172
§ 3. Условия действительности сделок	176
§ 4. Классификация сделок	178

§ 5. Общие положения о недействительности сделок	182
§ 6. Сделки с пороками субъектного состава	188
§ 7. Сделки с пороками воли	191
§ 8. Сделки с пороками формы	199
§ 9. Сделки с пороками содержания	202
§ 10. Недействительность мнимых и притворных сделок	206
Глава 11 Представительство и доверенность	207
Глава 12 Сроки в гражданском праве	216
Глава 13. Исковая давность	220
§ 1. Понятие и значение исковой давности	220
§ 2. Виды сроков исковой давности. Начало течения исковой давности	221
§ 3. Приостановление, перерыв и восстановление исковой давности	223
§ 4. Последствия истечения исковой давности	227
§ 5. Требования, на которые исковая давность не распространяется	228
Глава 14 Право собственности и другие вещные права	229
§ 1. Собственность в экономическом смысле и право собственности	229
§ 2. Приобретение права собственности	234
§ 3. Прекращение права собственности	242
§ 4. Право собственности граждан и юридических лиц	246
§ 5. Право государственной и муниципальной собственности	247
§ 6. Право общей собственности	249
§ 7. Вещные права лиц, не являющихся собственниками	253
§ 8. Защита права собственности и других вещных прав	258
Глава 15 Понятие и основания возникновения обязательств	267
§ 1. Понятие обязательства. Понятие обязательственного права	267
§ 2. Элементы обязательств	272
§ 3. Основания возникновения обязательств	277
§ 4. Санкция в обязательстве	279
Глава 16 Субъекты обязательств	281
Глава 17 Перемена лиц в обязательстве	288
Глава 18 Договор - основание возникновения обязательства	292
§ 1. Понятие и значение договора в гражданском праве	292
Понятие и функции договора.	292
§ 2. Виды договоров	294
§ 3. Содержание договора	297
§ 4. Форма договора	299
§ 5. Порядок заключения, изменения и расторжения договора	302
Глава 19 Исполнение обязательств	306
§ 1. Понятие и принципы исполнения обязательств	306
§ 2. Предмет и способ исполнения	311
§ 3. Субъекты исполнения	314
§ 4. Срок и место исполнения	316
Глава 20 Обеспечение исполнения обязательств	319
§ 1. Неустойка	320
§ 2. Залог	323
§ 3. Удержание	345
§ 4. Поручительство	348
§ 5. Задаток	352
§ 6. Банковская гарантия	354
Глава 21. Ответственность по российскому гражданскому праву	360
§ 1. Понятие и формы гражданско-правовой ответственности	360
§ 2. Основания возникновения гражданско-правовой ответственности	362
§ 3. Виды гражданско-правовой ответственности	370
§ 4. Применение отдельных мер ответственности в сочетании с иными последствиями правонарушения	376
§ 5. Основания освобождения от гражданско-правовой ответственности	382
Глава 22 Прекращение обязательств	384

Глава I. Гражданское право - отрасль российского права

§ 1. Общая характеристика отрасли гражданского права. Предмет и метод регулирования
Гражданское право занимает одно из центральных мест в системе российского права. Эта отрасль регулирует большую часть отношений, возникающих в гражданском обществе. Под гражданским обществом наряду с государственными институтами власти и управления понимается совокупность социально и экономически независимых субъектов, инициативно осуществляющих различные виды деятельности в своих интересах и интересах общества.

Государство не вправе вмешиваться в сферу жизни и деятельности участников гражданского общества иначе, как осуществляя свои функции в рамках закона. Участниками возрождающегося российского общества являются граждане (в том числе граждане-предприниматели), юридические лица, муниципальные образования, субъекты Российской Федерации и Российская Федерация как собственники и субъекты иных имущественных и личных прав. Отношения, складывающиеся между ними, разнообразны: дружеские, приятельские и семейные между физическими лицами, отношения по присвоению материальных благ, связи между учредителями (участниками) хозяйственных товариществ или обществ, отношения трудовые и хозяйственные и т. п. Не все они регулируются гражданским правом и правом вообще. Так, не поддаются регламентации отношения, в которых выражаются личные симпатии или антипатии людей. Гражданским правом не регламентируются трудовые, семейные связи. Но отношения, составляющие основу гражданского общества и возникающие в экономической сфере между равными участниками, отношения по присвоению результатов интеллектуальной собственности и другие социальные связи опосредуются гражданским правом.

Гражданское право возникло из потребности рационального сочетания интересов участников экономических и социальных отношений, а также разрешения конфликтов, связанных со столкновением этих интересов. Его становление не сводится только к законодательной деятельности государства. Приемы и способы взаимного удовлетворения интересов участников гражданского общества, меры пресечения нарушений прав и интересов вырабатывались практикой фактических взаимоотношений субъектов. В этом длительном историческом процессе шел отбор наиболее целесообразных в данных условиях приемов и способов координации поведения субъектов. Они обобщались в обычаях, позднее – в законотворческой практике. Существенной чертой гражданского права является то, что нормативной основой этой отрасли не исчерпывается ее содержание. Значительный пласт составляют средства индивидуального и локального (поднормативного) регулирования: договоры и иные сделки, судебные решения, локальные акты типа уставов хозяйственных обществ, административные акты и т. п. Сочетание способов нормативного и поднормативного регулирования обусловило особенности метода отраслевого воздействия.

В связи с этим, чтобы дать более или менее адекватное определение отрасли гражданского права, необходимо остановиться на анализе предмета и метода гражданско-правового регулирования.

Предмет гражданско-правового регулирования. Под предметом отраслевого регулирования понимается комплекс общественных отношений, обладающих такими сходными чертами, которые требуют подхода к их правовой регламентации с учетом единых начал и с использованием единообразных приемов и средств воздействия.

Согласно п. 2 и 3 ст. 2 ГК РФ в предмет гражданско-правового регулирования входят имущественные и связанные с ними неимущественные отношения. Наряду с ними гражданско-правовыми средствами защищаются неотъемлемые права личности, свободы и другие личные нематериальные блага субъектов, если из существа этих благ не вытекает иное.

Таким образом, структура предмета законодательно представлена тремя группами отношений. Основными являются отношения имущественного характера, складывающиеся в сфере экономики. Их объекты – имущественные блага (вещи, деньги, работа, услуги и т. п.). Вторую группу составляют неимущественные отношения, тесно связанные с имущественными. В качестве их объектов выступают неимущественные блага типа результатов творческой деятельности, способных быть объектами интеллектуальной собственности. Наконец, третья группа включает такие неимущественные отношения, которые, во-первых, не связаны с имущественными, во-вторых, их объектами являются личные неимущественные права, свободы, блага. Особенность этой группы состоит в том, что в нее входят отношения, возникающие, как правило, в связи с нарушением личных прав, благ и свобод и требующие применения гражданско-правовых охранительных способов воздействия.

В структуре предмета отраслевого регулирования обычно не выделяются отношения, лежащие в основе правосубъектности участников гражданского оборота. В п. 1 ст. 2 ГК РФ впервые сделан акцент на этих отношениях, в связи с чем необходимо рассмотреть их суть и содержание, а также определить место в предмете регулирования.

Формирование правового положения субъектов не является только результатом правовых установлений законодательных органов. Это не прямое волевое регулирование отношений "государство – физическое лицо", "государство – организация".

В основе определения правосубъектности лежит присущее гражданскому обществу признание принципиально одинаковых для всех субъектов (хотя и обусловленных жизнью данного государства) социально-экономических возможностей участия и хозяйственной

деятельности, реализации творческого потенциала, проявления себя как личности. Развитость гражданского общества и его сила проявляются в том, что такие отношения приобретают форму социальных интересов. В связи с этим при формировании объема правоспособности, характера и рамок дееспособности и деликтоспособности каждой группы участников (граждане, организации, муниципальные образования, субъекты РФ, Российская Федерация) законодатель исходит из определенной заданности, закрепляет уже сложившиеся принципиальные формы и начала общения. Безусловно, социально-политический строй также влияет на формирование объема возможностей участия субъектов в гражданском обороте. Так, в дореформенный (до 1990 г.) период граждане ограничивались в возможности заниматься предпринимательской деятельностью, иметь имущество на праве частной собственности и т. п. Связано это было с тем, что начиная с октября 1917 г. проводилась политика вытеснения основ гражданского общества, что привело к формированию законодательной базы, соответствующей только воле государства.

Поскольку в основе правосубъектности лежат различные объемы экономических и социальных возможностей тех или иных видов участников гражданских отношений, они не могут быть отнесены непосредственно к одной из выделенных структурных групп предмета. Правильнее их рассматривать как особую группу отношений. В структуре предмета эта группа составляет ядро системы отношений, определяет изначальный статус субъектов и важнейшие основы моделирования гражданских правоотношений. Разнообразные общественные связи имущественного и неимущественного характера объединяются в предмет регулирования благодаря своему сходству по следующим параметрам. Во-первых, их участники равны как собственники и (или) товаропроизводители (в имущественных связях); как индивидуумы (в неимущественных отношениях). Такое равенство участников базируется на одинаковой ценности их потребностей и интересов в гражданском обществе, одинаковых подходах оценки их временных и трудовых затрат; на возможности удовлетворения индивидуальных интересов единообразными способами, сложившимися в общественной практике.

Во-вторых, каждый участник гражданского общества обладает автономной волей. Он принципиально не зависит от воли других участников и властных структур в принятии решений и их осуществлении. Речь идет о принципиальной самостоятельности лиц в гражданском обороте и социальных сферах. Это не исключает зависимости, например, несовершеннолетних граждан от воли родителей и попечителей при заключении крупных сделок. Но в то же время несовершеннолетний независим от воли своего контрагента. В-третьих, участники отношений, входящих в предмет гражданско-правового регулирования, обладают имущественной самостоятельностью. Под этим понимается не просто наличие или отсутствие имущества у лица, а взаимно признаваемая возможность иметь имущество в собственности, доходы, пенсии, пособия и т. п. Это качество учитывается в первую очередь в имущественных отношениях. Но оно предполагается и в неимущественных. Даже при охранительном воздействии на конфликтную ситуацию при нарушении личного блага, например, при защите деловой репутации, возможность возмещения морального вреда определяется презюмируемой имущественной самостоятельностью субъекта.

Имущественные отношения. Этот комплекс отношений выделяется в предмете гражданско-правового регулирования по объектному критерию: имущественные отношения складываются между равными, автономными и имущественно самостоятельными участниками гражданского оборота по поводу материальных благ. В качестве объектов таких отношений могут выступать вещи и комплексы вещей, деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работа, ее результаты, услуги. Общей чертой имущественных отношений является их стоимостной, товарно-денежный характер. Они складываются в сфере действия закона стоимости; их объекты, как правило, обладают качеством товара.

Центральное звено данного комплекса составляют отношения собственности. В их рамках происходит присвоение материальных благ (вещей) конкретными субъектами. Собственник обладает абсолютной властью над вещь, широкими возможностями по владению, пользованию и распоряжению ею в своих интересах. Это наиболее стабильные и длительные экономические отношения. Они составляют основу общества и гражданского оборота.

Статьей 8 Конституции РФ признается и закрепляется частная, муниципальная, государственная и иные формы собственности. В ст. 212 ГК РФ определяются субъекты присвоения материальных благ в рамках этих общественных отношений: граждане, юридические лица, муниципальные образования, субъекты Российской Федерации, Российская Федерация.

В качестве предмета гражданско-правового регулирования отношения собственности составляют фактическую основу подотрасли права собственности, которая подвергает

нормативной регламентации правовое положение собственника, правовой режим отдельных объектов собственности, возникновение субъективного права собственности, основания и процедуру его прекращения и т. п.

Другую группу составляют имущественные отношения, опосредующие оборот: товарное и в определенной степени денежное обращение, рынок ценных бумаг, рынок услуг и подрядных работ, сферы арендных, жилищных, конкурсных и иных отношений. Эти товарно-денежные связи относятся к разряду социальных форм, в рамках которых происходит взаимное удовлетворение интересов участников оборота. Они составляют фактическую основу крупной подотрасли договорного права.

Обычно в этой же группе имущественных связей рассматриваются отношения, в рамках которых разрешается конфликтная ситуация, вызванная столкновением интересов (отношения-притязания). Однако их можно выделить в особые подгруппы. Подобные социальные связи возникают как способ разрешения конфликта. Если контрагент по договору не исполняет своей обязанности по оплате поставленной продукции, возникают основания для притязаний поставщика к покупателю. Способы разрешения подобных конфликтов различаются, но относятся к гражданско-правовым. Неоднозначны и сами отношения-притязания. Одни из них теснейшим образом связаны с отношениями оборота и регламентируются непосредственно в рамках договорного права. Например, возникающие из нарушения договорных обязательств (в нашем примере - договор поставки). Другие относительно независимы (внедоговорные отношения). Они возникают между участниками, не связанными договором, либо конфликт между ними выходит за пределы договорных обязательств. Подобные отношения-притязания требуют особой охранительной регламентации. Например, пассажир поезда из-за резкого торможения получил травму и утратил трудоспособность. Пассажир находится в договорных отношениях с перевозчиком, обязавшимся доставить его в конкретный населенный пункт. Однако причинение вреда здоровью - конфликт, выходящий за пределы договорных регламентаций. Подобные отношения составляют особую структурную группу в предмете гражданско-правового регулирования и являются фактической основой институтов по возмещению вреда.

Неимущественные отношения. Неимущественные блага и свободы, которыми обладает любой участник гражданского общества, разнообразны: естественное право на жизнь, здоровье, неприкосновенность личности, имя, честь и достоинство, деловая репутация, свобода творчества, свобода передвижения и т. п. По поводу этих благ и свобод складываются отношения их взаимного признания, уважения участниками гражданского общества.

Детальной регламентации регулятивными и охранительными способами подвергаются неимущественные отношения, способные породить имущественные отношения, тесно с ними связанные (ст. 2 ГК РФ). К таковым относятся отношения в сфере интеллектуальной деятельности) объективированные результаты которой сочетают качества духовного блага и свойства товара, которым может пользоваться третье лицо в собственных интересах. Это авторские, изобретательские отношения, лежащие в основе институтов авторского и изобретательского права, и некоторые отношения по индивидуализации субъектов.

Особую группу составляют неимущественные отношения, не связанные с имущественными. Они возникают по поводу неотъемлемых от личности неимущественных благ, свобод и прав: честь и достоинство, свобода выбора вида деятельности и т. п. По общему правилу, гражданско-правовые средства защиты используются лишь при их нарушении. В связи с этим в п. 2 ст. 2 ГК РФ заключено следующее правило: "Неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ". Тем самым в норме устанавливается характер гражданско-правового воздействия - охранительная регламентация отношений, возникающих из конфликта неимущественных интересов. Последнее обстоятельство явилось для некоторых авторов достаточным основанием для утверждения, что указанный вид неимущественных отношений исключен из предмета гражданско-правового регулирования. С этим согласиться нельзя. Во-первых, охранительное воздействие, в том числе защита, - это форма отраслевого регулирования. Во-вторых, наличие в предмете отношений, возникающих из конфликта (отношений-притязаний), никогда не оспаривалось. Отношения-притязания в неимущественной сфере также рассматривались в качестве элемента предмета отраслевого регулирования и влияли на структуру отрасли.

В данном случае речь идет об отношениях-притязаниях неимущественного характера, не связанных с имущественными. Они также влияют на структуру отрасли, создают фактическую основу института защиты неимущественных прав и интересов. В связи с этим было бы ошибочным исключать их из структуры предмета.

Кроме того, нельзя не отметить, что в ряде случаев отношения, складывающиеся по поводу нематериальных благ и свобод, требуют регулятивной координации поведения их

участников. Так, право на изображение явилось результатом регламентации поведения изображенного лица и того, кто записал изображение на носителе, воспроизводящем его на экране либо иным образом, доступным для обозрения третьими лицами. Координации требуют отношения между автором писем и лицом, сведения о котором имеются в письмах, если принимается решение их опубликовать. Поэтому нельзя полностью сводить предмет гражданско-правового регулирования в неимущественной сфере только к отношениям, связанным с имущественными, и к отношениям-притязаниям, не связанным с имущественными. Поскольку того требует обеспечение неприкосновенности личных благ и свобод, неимущественные связи могут быть предметом гражданско-правового регулятивного и охранительного воздействия.

В рассматриваемой группе можно выделить две подгруппы отношений: 1) формы индивидуализации личности и личного самовыражения субъекта и 2) формы осуществления социальных свобод.

В первую подгруппу входят отношения, в рамках которых субъект реализует свой интерес к жизни, здоровью, чести, достоинству, имиджу, деловой репутации, к неприкосновенности сферы личной жизни, к свободе воли и ее выражения, имени, фирменному наименованию и др.

Во вторую – отношения по реализации свобод: передвижения, избрания видов деятельности, участия в общественных организациях, пользования достижениями науки, искусства, литературы, неприкосновенности жилища, офиса и иных социальных свобод.

В 60-х гг. проф. О. А. Красавчиковым¹ была обоснована идея выделения в предмете гражданско-правового регулирования организационных отношений. Наличие таких связей в имущественной и неимущественной сферах гражданского общества в науке никем не отрицается. Вместе с тем сама идея определить их место законодательно поддержки не нашла.

Под организационными понимаются связи, в которые вступают равные субъекты с целью упорядочения своих основных имущественных или неимущественных отношений. Их объектом является определенная работа с целью создать условия для возникновения, исполнения или прекращения основных отношений. Например, совершению договора предшествует деятельность будущих сторон по выработке и согласованию его условий. Между лицами, претендующими на квалификацию их технических решений в качестве изобретения, может возникнуть конфликт по поводу приоритета. Организационный характер

имеет процедура преобразования полного товарищества в общество с ограниченной ответственностью. В приведенных примерах организационные (процедурные) связи играют обслуживающую роль, но это не исключает выработки специфических отраслевых подходов к их регламентации. С этих позиций идея выделения на нормативной основе организационно-обеспечительных, процедурных, информационных связей в предмете регулирования представляется рациональной. В настоящее время роль процедуры в формировании ряда отношений приобретает первостепенное значение на товарных и фондовых биржах. Рынок ценных бумаг вообще не может существовать без четких организационных форм, а они не могут сводиться только к административным.

Характерные свойства общественных отношений, образующих предмет гражданско-правового регулирования, непосредственно влияют на метод регулирования. Метод гражданско-правового регулирования. Под гражданско-правовым регулированием общественных отношений понимается формирование правовыми способами, приемами и средствами объемов возможного и должного поведения, установление критериев правомерности и противоправности действий (бездействия) субъектов, отбор и программирование в нормах рациональных правовых форм и предпосылок участия в гражданском обороте, форм разрешения конфликтов, определение характера и круга мер защиты и ответственности и т. п. Оно обеспечивается установлениями закона и иными актами нормативного уровня с использованием сложившихся способов, приемов и средств воздействия. С учетом специфики изучаемой отрасли метод гражданско-правового регулирования можно определить как совокупность способов, приемов и средств воздействия на поведение субъектов на началах равенства участников отношений, их доспозитивности, разрешения конфликтов без ограничения личных прав и свобод (п. 1 ст. 2 ГК РФ) \

В гражданском праве используются все общеправовые способы регулирования – дозволения, запреты, предписания, обязывания. Однако они избираются в особых сочетаниях, подчиненных одному из важнейших начал отраслевого метода – началу дозволенности гражданского права. Соответственно основу метода регулятивного воздействия составляют приемы дозволений, широко используются относительные запреты. В охранительной сфере предписания сочетаются с предоставлением широкой свободы лицу, чьи права нарушены, самому решать вопрос об их защите или отказе от такой защиты.

По функциональному признаку способы гражданско-правового воздействия могут быть разграничены на регулятивные и охранительные. Регулятивные способы включают приемы и средства программирования объемов правосубъектности участников отношений, выделения круга юридических фактов и формирования их правового режима, форм правонаделения, в том числе правопреемства, возложения обязанностей, установления правового режима объектов, правовых форм участия в обороте и т. п.

Охранительные способы предполагают использование отраслевых приемов, средств и мер воздействия на правонарушителей, определение критериев неправомерности и составов правонарушений, обеспечения всесторонней защиты нарушенных прав (ст. 12 ГК РФ), формирование ее искового порядка, отбор принципов самозащиты и т. п.

Соответственно гражданско-правовые способы (приемы, средства) воздействия:

- 1) обеспечивают правовое равенство субъектов путем нормативного закрепления принципиально равных возможностей участия субъектов в любой сфере гражданского оборота, творческой и иной жизни общества. Этому способствует, в частности, конструкция гражданско-правового договора, не допускающая властных правомочий или приоритета интересов одного из контрагентов; искового порядок защиты нарушенных интересов;
- 2) формируют дозволительный характер гражданского права. Дозволительность как черта отрасли предполагает, во-первых, осуществление наряду с нормативным поднормативного регулирования общественных связей локальными и индивидуальными актами. Например, процедуры совершения биржевых сделок определяются локальными актами биржи. Средствами гражданско-правового индивидуального регулирования служат сделки, как предусмотренные, так и не предусмотренные законом. Основным нормативным требованием к локальным и индивидуальным актам является их соответствие нормам гражданского законодательства. Во-вторых, дозволительность гражданского права обеспечивается реализованным в нормах началом диспозитивности. Под диспозитивностью понимается свобода выбора варианта поведения в гражданском обороте. Границей такой свободы является требование правомерности акта поведения, которая в самом общем плане оценивается фактом соответствия действия (бездействия) лица общим началам и смыслу гражданского законодательства;
- 3) создают юридические условия для проявления инициативы субъектов гражданского оборота. Субъект гражданского права независим. Инициатива в принятии решения и его реализации принадлежит ему. Инициативность как право первого шага закрепляется нормативно: определяется порядок совершения сделок, устанавливается режим собственности, искового порядок защиты интересов и т. д. Например, никто не может принудить гражданина написать завещание, под угрозой его недействительности;
- 4) обеспечивают восстановительный характер защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов субъектов. Используемые меры защиты призваны устранить препятствия к осуществлению прав и восстановить нарушенное состояние. Так, фактом признания сделки недействительной пресекается ее регулирующая сила, стороны возвращаются в первоначальное положение (реституция). Вещные права охраняются путем истребования вещи из чужого незаконного владения (виндикация). Честь, достоинство, деловая репутация восстанавливаются путем опровержения не соответствующих действительности порочащих сведений и т. п.;
- 5) создают механизм и имущественную направленность ответственности лица за совершенное правонарушение. Имущественный характер ответственности основан на общем принципе недопустимости в гражданском праве принудительного воздействия на личность. Так, при нарушении чести (достоинства) возможно взыскание морального вреда; при причинении вреда здоровью возмещается утраченный заработок, расходы на восстановление здоровья; за нарушение договорных обязательств взыскиваются неустойки и убытки; при совершении сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности, избирается такая мера, как конфискация всего переданного по сделке, и т.п. Во всех случаях нарушитель несет материальные тяготы.

Исковой порядок разрешения конфликтов является преимущественным для гражданского права. Он основан на началах отраслевого метода: инициатива исходит от лица, считающего свои права (интересы) нарушенными; стороны в процессе равны, избираемые меры определены нормами гражданского законодательства. На тех же началах основана самозащита граждан (ст. 14 ГК РФ).

Перечисленные особенности в подходах к регулированию: юридическое равенство субъектов, их инициативность и диспозитивность, восстановительный характер защиты и имущественный - ответственности внешне проявляются как черты гражданско-правового метода.

Понятие отрасли гражданского права. Зная предмет и метод регулирования, можно дать определение отрасли гражданского права. Это совокупность норм (институтов,

подотраслей), а также правил, установленных на поднормативном уровне, которыми регулируются имущественные и личные неимущественные отношения на началах равенства и диспозитивности субъектов, их инициативы, восстановительной направленности защиты и имущественного характера ответственности.

Правосубъектность юридического лица, гражданина, Российской Федерации и ее субъектов, муниципальных образований, установленная нормами гражданского права, представляет основу для регламентации положения этих субъектов в ряде других отраслей. Отдельные институты и подотрасли гражданского права относятся к пограничным. Таковыми являются институты возмещения вреда (институт деликтных обязательств, институт возмещения вреда из неосновательного обогащения). Нормами этих институтов пресекаются правонарушения различной отраслевой квалификации (семейные, трудовые, уголовные), если ими причиняется вред имуществу или здоровью гражданина.

Нормы гражданского права субсидиарно или по аналогии применяются в других отраслях, например, в семейном праве. Ведущая роль гражданского права обусловлена также совокупностью тех принципов, на которых оно основано.

§ 2. Принципы гражданского права

Принципы – руководящие (отправные) начала, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование общественных отношений. В принципах выражены социально-экономическая основа общества и общечеловеческие ценности. Они могут приобретать форму нормативных установок (п. 1 ст. 1 ГК РФ), но часть их реализуется без специального нормативного оформления.

Основу гражданского права составляет следующая совокупность принципов: 1) правовое равенство субъектов гражданского права; 2) равенство всех форм собственности; 3) неприкосновенность собственности; 4) Свобода договора; 5) свобода предпринимательства; 6) неприкосновенность личности, личных прав и свобод субъекта; 7) неприкосновенность интеллектуальной собственности; 8) осуществление прав своей волей и в своем интересе; 9) недопустимость злоупотребления правом.

Перечисленные принципы относятся к разряду отраслевых, обеспечивающих единство подходов законодателя к регламентации конкретного комплекса отношений.

Начало правового равенства субъектов лежит в основе определения объема правосубъектности, механизмов возникновения и осуществления прав, исполнения обязанностей в любой сфере, регулируемой гражданским правом. Положим, гражданин выступает в договорные отношения с таким естественным монополистом, как железная дорога. Экономическая мощь и возможности перевозчика и пассажира несравнимы. Однако гражданско-правовой механизм их взаимодействия, основанный на договоре перевозки, позволяет юридически уравнивать положение сторон.

Равенство всех форм собственности означает, что при определении статуса собственника и режима объектов собственности, объема правомочий субъектов и избрании мер защиты применяются одинаковые правовые мерки и исключается приоритет одной из форм, например государственной. Это не означает, что не учитываются, допустим, интересы безопасности государства (например, при установлении круга объектов с ограниченной оборотоспособностью или изъятых из оборота). Напротив, факторы, имеющие всеобщее значение, влияют на регламентацию конкретных отношений собственности, им может быть отдан приоритет на уровне закона. Но учет таких факторов не нарушает общего принципа равенства всех форм собственности. Этот принцип пронизывает все подотрасли и институты гражданского права, на его основе строится подотрасль права собственности, наследственное право, обязательственное право.

Неприкосновенность собственности предполагает выбор таких механизмов возникновения, осуществления и прекращения права собственности, с помощью которых, во-первых, обеспечивается неприкосновенность интересов других собственников, во-вторых, обеспечивается восстановление права собственности, если оно было нарушено.

Принцип свободы договора – это требование правового обеспечения естественной свободы участников гражданского общества удовлетворять свои потребности и интересы путем взаимных соглашений. Вместе с тем нормативно установлены разумные границы свободы субъектов в использовании этого инструмента регулирования. Например, действующее законодательство не признает юридическую силу за договором с недееспособным лицом, за сделкой, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

Принцип свободы предпринимательства означает, что при формировании статуса гражданина и юридического лица законодатель должен исходить из необходимости создания для субъектов правовых гарантий свободного выбора любого вида предпринимательской деятельности (в частности, на начальном периоде регистрации в качестве индивидуального предпринимателя или регистрации юридического лица), а

также из необходимости установления разумных пределов такой свободы. Требования неприкосновенности личности, личных прав и свобод субъекта - начала формирования статуса субъектов, а также отдельных институтов (деликтных обязательств, института защиты личных прав и свобод). Указанный принцип отражает естественные права человека на жизнь и здоровье, на свободу самовыражения, честь и достоинство, тайну переписки и т.п.

Принцип неприкосновенности интеллектуальной собственности лежит в основе формирования правового режима результатов творческой деятельности, институтов авторского, изобретательского права. В нем выражено всеобщее признание авторства субъекта, заинтересованность общества в развитии творческого потенциала его участников.

Осуществление прав своей волей и в своем интересе - требование, вытекающее из дозволительной сущности гражданского права. Субъекты гражданского права независимы и используют экономические и иные социальные возможности, закрепляемые как права, для удовлетворения своих потребностей и интересов.

Границы реализации прав по собственному усмотрению устанавливаются на базе другого принципиального правила - недопустимости злоупотребления правом. Под злоупотреблением понимается использование правовых возможностей во вред окружающим, в том числе в целях ограничения конкуренции, злоупотребления доминирующим положением на рынке (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Наряду с отраслевыми существуют принципы отдельных подотраслей и институтов.

§ 3. Структура отрасли гражданского права. Функции гражданского права
Гражданское право имеет довольно сложную структуру. Эта отрасль относится к развитым правовым системам, в которых сложились нормы и институты высокой степени обобщения'. К ним относятся нормы-принципы, нормы-дефиниции, нормы, определяющие общий статус субъекта, правовой режим объекта или юридического факта и т. д. Подобные нормы объединены в отдельные структурные комплексы общих положений: институт отраслевого режима юридических фактов, институты правосубъектности граждан, юридических лиц, государства, муниципальных образований, институт сделок как средств индивидуального регулирования, институты представительства, правового режима объектов, институты сроков и исковой давности. Их нормы распространяются на все гражданско-правовые отношения, за изъятиями, установленными в специальных нормах.

Помимо общих институтов в структуре гражданского права выделяются две сложившиеся подотрасли - право собственности и обязательственное право. Подотрасль - крупная подсистема институтов, отличающаяся развитой группой норм об-щного характера.

Наряду с институтами общих норм в подотрасли права собственности и обязательственного права входят институты более конкретного содержания: в подотрасли права собственности - институты права частной собственности, государственной собственности, муниципальной собственности; в обязательственном праве - институты конкретных видов договоров (купли-продажи, мены, аренды, найма жилого помещения и т. п.), институты возмещения вреда (деликтных обязательств, кондикционных исков).

В структуру гражданского права также входят крупные институты авторского, изобретательского права, защиты личных неимущественных прав и свобод. Особое место занимает наследственное право, определяющее содержание и порядок универсального правопреемства, связанного со смертью гражданина.

Из обзора структуры гражданского права видно, что институты и подотрасли в ней выделяются либо по предметному, либо по функционально-служебному критерию. Характер предмета регулирования обуславливает формирование таких подотраслей и институтов, как подотрасль права собственности, институт права частной собственности, институт договора аренды и т. п. Институты общих положений в рамках отрасли (или подотрасли) выделяются по функционально-служебному признаку: их нормы действуют независимо от характера и вида регулируемого отношения.

Функции гражданского права. Функции правовой системы - это ее целевые установки и назначение. Общая юридическая установка гражданско-правовых норм (и правил поднор-мативного уровня) состоит в регулировании общественных отношений. Указанная юридическая функция многоаспектна. В теории права и на законодательном уровне она расчленяется на два вида правовых функций - регулятивные и охранительные. Регулятивная функция заключается в координационно-обеспечительном воздействии на поведение участников общественных отношений гражданско-правовыми средствами. Регулятивная значимость норм гражданского права обусловлена тем, что в его предмете наибольший удельный вес составляют отношения, в рамках которых участники гражданского общества взаимно удовлетворяют свои интересы и потребности. Их в теории нередко называют позитивными: отношения собственности, оборота, отношения,

складывающиеся по взаимному признанию принадлежности личных благ и свобод конкретному лицу. Регулятивное воздействие на эти отношения означает координацию поведения субъектов (поведение покупателя и продавца в договоре купли-продажи) приемами правонаделения и возложения обязанностей.

Охранительная функция предполагает реализацию отраслевых мер и механизмов охраны нарушенных прав или охраняемых законом интересов. Как отмечалось, в предмете гражданско-правового регулирования есть пласт подвижных отношений, возникающих из конфликтов. В их рамках происходит защита одного из сталкивающихся интересов с возложением на нарушителя имущественных тягот либо без такового: нарушения пресекаются – акт поведения признается недействительным, взыскиваются убытки, возмещается моральный вред, реализуются иные меры охранительного характера. Принципиальным нормативным положением является указание п. 2 ст. 2 ГК РФ о преимущественно охранительном характере гражданско-правового воздействия на сферу личных отношений, не связанных с имущественными.

К функциям гражданского права относят также превентивное и воспитательное воздействие. Под превентивным понимается воздействие, устраняющее угрозу правонарушения со стороны субъекта (ст. 354 ГК РФ). Воспитательная функция – воздействие гражданского права на правосознание субъектов с целью формирования социально направленных позитивных установок, ориентиров на общечеловеческие ценности.

Отграничение гражданского права от иных отраслей российского права. В системе российского права все отрасли функционально взаимосвязаны. Их разграничение вызывается характером тех отношений, которые они регулируют, а также необходимостью избрания для их регламентации особых начал, способов и приемов.

Наиболее четко гражданское право, основанное на равенстве субъектов, отличается от отраслей, регулирующих отношения, построенные по типу "власть-подчинение". Таковыми являются государственное, административное, экологическое право и т. п. В них используется метод, центральным началом которого является требование субординации. Даже поведение властных субъектов, вступивших в административный договор, координируется с учетом и по поводу распределения их правомочий в той или иной сферах. В гражданском праве используются приемы координации поведения равных участников.

Гражданское право прежде всего – регулятивная отрасль. Этим она отличается от уголовного права как отрасли сугубо охранительной, где принудительная сила государства является единственным гарантом защиты правопорядка, личности и имущества субъектов, а основные меры ответственности связаны с ограничением личных прав и свобод преступников.

Отрасли процессуального права регламентируют процедурные связи, возникающие в процессе применения норм гражданского, семейного, трудового, земельного, уголовного права компетентными органами суда, прокуратуры, следствия, дознания.

Наиболее близкой к гражданскому является отрасль семейного права. Оно отпочковалось от гражданского и оформилось в самостоятельную отрасль в связи с особым предметом регулирования: основу предмета данной отрасли составляют личные неимущественные отношения, возникающие из кровного родства или брака. Имущественные отношения базируются на личных. Семейные отношения требуют особого метода регулирования, учитывающего приоритет личных связей.

Трудовое право также выросло из гражданского. Оказание услуг, производство работ – формы гражданско-правовой деятельности, близкие трудовым. Тем не менее предмет регулирования в трудовом праве имеет специфику: это отношения, в которых объектом является живой труд человека, а также, как правило, и его время, подчиненное внутреннему распорядку, существующему в организации или установленному гражданином-работодателем. В гражданских же отношениях объектом является совершенная услуга, произведенная работа, ее результат. Условия их осуществления и связанный с этим риск лежат на подрядчике. Соответственно трудовой и гражданско-правовой договоры различаются по статусу сторон (работодатель – работник, заказчик – подрядчик или услугодатель), по содержанию и распределению ответственности и рисков. В частности, действия работника в гражданском обороте рассматриваются как действия его работодателя. Подрядчик (услугодатель) сохраняет в гражданском обороте свою независимость.

§ 4. Наука гражданского права

Наука гражданского права – система теорий, идей, знаний по вопросам отраслевого регулирования общественных отношений, его закономерностей, практики правоприменения и правосуществования.

В 90-е гг. нынешнего столетия началось не только возрождение гражданского права как нормативного слепка культуры человеческого общения в экономической и иных сферах

гражданского общества, но и науки гражданского права. До революции теория гражданского права была развитой, отвечающей законотворческой деятельности того времени. Яркими представителями цивилистики дореволюционного периода были Савиньи Г. Ф., Каминка А. И., Шершеневич Г. Ф., Невзоров А. С., Покровский И. А., Петражицкий Л. И., Нерсесов Н. О., Пергамент О., Дювернуа Н. Л., Мейер Д. И., Слонимский Л. З. и многие другие ученые.

После революции цивилистическая мысль отнюдь не заглохла. Более того, русские традиции и школы нашли развитие в первые постреволюционные годы в трудах М. М. Агаркова, Е. А. Флейшиц, И. Б. Новицкого, В. М. Гордона, И. С. Перетерского и других. Первый гражданский кодекс, принятый в 1922 г., соответствовал основным интересам еще не "задавленного" гражданского общества. То обстоятельство, что он действовал до 1962-1964 гг., свидетельствует, во-первых, о том, что полностью разрушить гражданское общество невозможно, а во-вторых, о неизбежной преемственности общечеловеческих ценностей.

Заслугой советских ученых-цивилистов явилось то, что они оставались приверженцами глубокого проникновения в суть экономических и иных социальных процессов и тенденций правового опосредования общественных отношений. Конечно, они не были свободны от идеологии и экономической политики государства. Правовые концепции, положенные в основание таких базовых актов, как Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик (1962 г.), ГК РСФСР 1964 г., безусловно, отражали монополию государственной собственности, планово-командные формы ведения народного хозяйства, узкие рамки инициативности субъектов гражданского права и т. п. Вместе с тем разработанные на традиционных началах институты общих положений, в том числе институты обязательственного права, пограничный институт наследственного права, а также конструкции отдельных видов договоров явились тем нормативным материалом, который в основе своей оказался востребованным при разработке первых пореформенных актов и Гражданского кодекса РФ части I и II (1994, 1996 гг.). Теоретические разработки ученых советского периода будут использованы и при дальнейшей кодификации российского законодательства. В этом плане интерес представляют работы таких ведущих цивилистов, как Б. Б. Черепахин, Г. К. Матвеев, О. С. Иоффе, С. Н. Братусь, Ю. Г. Басин, Р. О. Халфина, С. С. Алексеев, О. А. Красавчиков, В. Т. Смирнов, В. Ф. Яковлев, В. С. Якушев и другие. Особо следует отметить научный вклад непосредственных разработчиков нынешнего Гражданского кодекса и труды ученых нового поколения российских цивилистов.

Предмет науки гражданского права. Основная задача правовой науки - изучение истоков и тенденций развития отрасли. В связи с этим в предмет науки входят прежде всего такие объекты изучения, как социально-экономические условия жизни гражданского общества, направления его развития, социальная и экономическая политика государства. Без знания сущности и видов отношений по присвоению материальных благ в обществе невозможно их правовое опосредование. Без представлений о направлениях экономического и социального развития общества невозможна законодательная деятельность и развитие гражданского права. Экономические знания на микро- и макроуровне, социологические исследования, изучение психологии больших групп людей и отдельного предпринимателя - та необходимая основа, на которой формируются концепции законодательных актов.

К предмету науки гражданского права относится также сама отрасль. В качестве объекта изучения отрасль гражданского права предстает как система норм, институтов, подотраслей, обладающая юридическими функциями регулятивного и охранительного характера. Отрасль анализируется в ее функциональной и содержательной зависимости от регулируемых отношений, условий жизни гражданского общества, от правовой политики государства. Исследуются ее связи с иными отраслями российского права, с международным частным правом.

Особыми объектами изучения являются правовые формы и конструкции, входящие в механизм гражданско-правового, регулирования: правосубъектность, правоотношения, юридические факты и т. п. Анализируется законодательная техника как совокупность правил, приемов, способов законотворчества.

Практика правоосуществления и правоприменения также находится в центре внимания ученых. На основе ее обобщения, в частности, делаются выводы о пробелах, о необходимости использовать аналогии закона или права, о потребностях изменить нормативные установления.

Методы исследования. Метод науки - совокупность принципов, способов, приемов и средств анализа явлений. Наука гражданского права - разновидность гуманитарных наук. В ней используются самые разнообразные методы исследования. К основным относятся следующие:

диалектический метод, предполагающий анализ явления в его развитии и анализ источников этого развития и т. п.;

системный метод, исходящий из необходимости исследовать объект как определенным образом организованную совокупность его компонентов, обладающую свойствами самоорганизации, структурным и функциональным единством;

структурно-функциональный анализ, позволяющий учитывать особенности содержания компонентов, их структурных связей и функций, системных функций объекта;

количественный анализ, изучающий распространенность однородных явлений в пространстве и времени, тенденции их распространения и развития, влияние групп факторов на возникновение правового явления, тенденции развития или затухания явлений и т. п.

Используются и иные методы исследования явлений и объектов, связанных с правовой материей.

В современный период значимость научных исследований возросла. Принятие новых законов и иных нормативных актов, регулирующих ту или иную сферу деятельности субъектов гражданского общества, требует выработки основополагающих принципов, общей концепции регулирования общественных отношений данной сферы.

Глава 2 . Источники гражданского права

§ 1. Гражданское законодательство и его система. Иные источники гражданского права

Нормы гражданского права свое непосредственное выражение находят в статьях различных правовых актов - законах, указах Президента Российской Федерации, постановлениях Правительства Российской Федерации и иных Юридических формах, которые принято именовать источниками гражданского права. Однако категорией гражданского законодательства охватывается не вся совокупность названных форм, а лишь часть из них - законы.

Статья 71 Конституции Российской Федерации отнесла гражданское законодательство к ведению Российской Федерации.

В соответствии с конституционным принципом разделения властей в Гражданском кодексе впервые сформулировано положение о составе гражданского законодательства, имеющее существенное значение и для других отраслей российского законодательства. Отныне оно состоит из Гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов. Следовательно, никакие другие нормативные установления в состав гражданского законодательства не включаются. Это, в частности, касается актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, ведомственных нормативных актов. Встречающиеся в Гражданском кодексе отсылки к "актам законодательства" (см., например, ст. 4 ГК) или "законодательству" (см., например, ст. 5-6 ГК) следует понимать в буквальном смысле как отсылки исключительно к федеральным законам.

Исходя из вышеизложенного можно сформулировать: гражданское законодательство - система (совокупность) федеральных законов, принятых законодательным органом Российской Федерации в установленном порядке и направленных на установление, изменение, отмену и т. д. норм гражданского права.

В связи с этим необходимо обратить внимание на три момента. Во-первых, в отличие от ранее употребляемой в широком смысле категории законодательства, под которым в ряде случаев понималась вся совокупность источников гражданского права, в настоящее время время аналогичное понятие используется в строгом, буквальном его смысле. Во-вторых, гражданское законодательство находится исключительно в ведении Российской Федерации. Это означает, что законы, содержащие нормы гражданского права, могут быть приняты лишь Российской Федерацией. В-третьих, именно с помощью федеральных законов в настоящее время формируется основной массив норм гражданского права, которые имеют высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Российской Федерации.

В соответствии со ст. 76 Конституции РФ законы дифференцируются на федеральные конституционные и федеральные законы, федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным Конституцией Российской Федерации. Они имеют большую юридическую силу по сравнению с федеральными законами. Федеральные законы не могут им противоречить.

Среди федеральных конституционных законов наибольшей юридической силой обладает Конституция Российской Федерации. Являясь основным законом нашей страны, она содержит нормы различных отраслей права, в том числе гражданского. Так, важнейшие положения, касающиеся регулирования отношений собственности на территории РФ, закреплены в ст. 35-36 Конституции РФ. Принципиальное значение имеют нормы, провозглашающие право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, жилища, личную и семейную тайну, защиту своей

чести и доброго имени, охрану достоинства личности и других личных нематериальных благ (ст. 20-25 Конституции РФ).

Второе после Конституции РФ место в системе гражданского законодательства занимает Гражданский кодекс Российской Федерации. В настоящее время действуют две его части: часть первая принята Государственной Думой 21 октября 1994 г. и введена в действие с 1 января 1995 г., за исключением положений, для которых установлены иные сроки, часть вторая принята Государственной Думой 22 декабря 1995 г. и вступила в силу с 1 марта 1996 г.

Часть первая ГК охватывает общие положения, право собственности и другие вещные права, общую часть обязательственного права. Ее структура в целом опирается на объективно сложившуюся систему гражданского права.

Часть вторая ГК является необходимым развитием части первой. Она представляет собой раздел IV Гражданского кодекса "Отдельные виды обязательств" и включает 31 главу. Каждая глава содержит нормы об одном из видов договоров (купля-продажа, аренда, подряд, перевозка, заем и кредит, банковский счет, простое товарищество и т. д.) или внедоговорных обязательств (действие в чужом интересе без поручения, публичный конкурс, обязательства из причинения вреда, обязательства вследствие неосновательного обогащения). Одним из структурных принципов части второй ГК является выделение в ней общих норм, характерных для всех разновидностей наиболее значимых и типичных договоров. В результате таким договорам, как купля-продажа, аренда, подряд, хранение, посвящено по одной главе, в рамках которой выделены общие положения и параграфы, содержащие специальные установления об отдельных разновидностях каждого из названных договоров.

Гражданский кодекс Российской Федерации занимает особое место в системе гражданского законодательства. Как отраслевой кодифицированный законодательный акт он призван обеспечить единообразное правовое регулирование имущественно-стоимостных и личных неимущественных отношений в рыночных условиях хозяйствования, закрепить наиболее важные, принципиальные нормы, распространяющиеся на все общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, либо на определенные их типичные группы. ГК преследует также цель обеспечить неприкосновенность и равенство защиты всех форм собственности, гарантировать развитие предпринимательской деятельности, защиту прав и законных интересов участников гражданских правоотношений. В системе гражданского законодательства сохраняют свое значение также акты, как Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик и Гражданский кодекс РСФСР. Они ознаменовали собой важнейшие этапы в процессе развития нашего гражданского законодательства. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик были утверждены Верховным Советом СССР 31 мая 1991 г. и на территории РФ начали действовать с 3 августа 1992 г. До принятия нового Гражданского кодекса РФ Основы гражданского законодательства применялись на территории РФ, за исключением положений, устанавливающих полномочия Союза ССР в области гражданского законодательства, и в части, не противоречащей законодательству РФ, принятому после 12 июня 1990 г.

Однако с января 1995 г. (с даты введения в действие части первой ГК) на территории РФ не применяются: раздел 1 "Общие положения", раздел 2 "Право собственности. Другие вещные права" и глава 8 "Общие положения об обязательствах" Основ гражданского законодательства, а с 1 марта 1996 г. утратил силу в целом раздел 3 "Обязательственное право" согласно части 2 ст. 3 Закона РФ от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ "О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации". В оставшейся, крайне незначительной, части Основы гражданского законодательства действуют на территории РФ лишь постольку, поскольку не противоречат Гражданскому кодексу РФ, иному законодательству РФ.

Гражданский кодекс РСФСР действует с 1 октября 1964 г. (с последующими изменениями и дополнениями). В соответствии с Постановлением Верховного Совета РФ от 14 июля 1992 г. № 3301-1 "О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы" положения ГК 1964 г. применялись к гражданским правоотношениям, если они не противоречили законодательным актам Российской Федерации, принятым после 12 июня 1990 г., и иным актам, действующим в установленном порядке на территории Российской Федерации. Под иными актами имелись в виду прежде всего Основы гражданского законодательства 1991 г. В настоящее время в соответствии со ст. 2 Федерального закона "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", а также ст. 2 Федерального закона "О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации" признаны утратившими силу с 1 января 1995 г.: преамбула, раздел 1 "Общие положения", раздел 2 "Право собственности" и подраздел 1 "Общие положения об обязательствах" раздела 3 "Обязательственное право" ГК 1964 г., а с 1 марта 1996 г. утратил силу в целом

раздел 3 "Обязательственное право" ГК 1964 г.

Таким образом, ГК 1964 г. в настоящее время действует лишь в той части, которая не перекрывается частями первой и второй нового ГК. Однако и в этой оставшейся небольшой части ГК 1964 г. применяется постольку, поскольку не противоречит новому ГК.

Необходимо также обратить внимание на то, что и иные правовые акты Российской Федерации, а также законодательство Союза ССР, действующее на территории Российской Федерации в пределах и порядке, установленных Конституцией Российской Федерации, постановлением Верховного Совета РСФСР от 12 декабря 1991 г. "О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств", постановлениями Верховного Совета Российской Федерации от 14 июля 1992 г. "О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы", 3 марта 1993 г. "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации" применяются лишь постольку, поскольку они не противоречат частям первой и второй Гражданского кодекса РФ.

Кроме федеральных конституционных законов и ГК в систему гражданского законодательства входят также федеральные законы, регулирующие отдельные виды общественных отношений, включаемых в предмет гражданского права. К числу таких законодательных актов могут быть отнесены: Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах", определяющий порядок создания и правовое положение акционерных обществ, права и обязанности акционеров, их защиту; Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ "О некоммерческих организациях", регулирующий правовое положение, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации некоммерческих организаций как юридических лиц; Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 "О страховании", регламентирующий отношения между страховыми организациями и гражданами, предприятиями, учреждениями, организациями, отношения страховых организаций между собой и др.; Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах", регулирующий отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, фонограмм, исполнений, постановок, передач и др. объектов авторского права и смежных прав; Закон РФ от 28 мая 1992 г. № 2859-1 "О поставках продукции и товаров для государственных нужд", устанавливающий общие правовые и экономические правила формирования, размещения и исполнения на контрактной (договорной) основе заказов на закупку и поставку продукции для государственных нужд.

Кроме федеральных законов, определяющих гражданский оборот, соответствующее место принадлежит указам Президента Российской Федерации и актам Правительства Российской Федерации. Необходимость принятия названных правовых актов обусловлена следующими обстоятельствами. Во-первых, несмотря на то, что Гражданский кодекс определил круг от-

ношений, регулируемых только федеральными законами, в настоящее время многие из них еще не приняты и соответствующие отношения регламентируются актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, которые действовали еще до вступления в силу нового Гражданского кодекса. Единственно заменить их законами практически невозможно. Во-вторых, указы Президента Российской Федерации, акты Правительства Российской Федерации выполняют и свою, специфическую регулятивную функцию. В ряде случаев нормы, содержащиеся в этих актах, детализируют (конкретизируют) правовые установления законов. Кроме того, ряд законов содержит прямые отсылки к иным правовым актам, которые непосредственно должны урегулировать соответствующие моменты, и т. д. Однако в любом случае указы Президента Российской Федерации и акты Правительства Российской Федерации не могут выходить за рамки общих направлений, установленных законодательством, противоречить его установлениям.

Среди многочисленных указов Президента Российской Федерации немало таких актов, которые содержат в себе нормы гражданского права. Например, Указ Президента Российской Федерации от 20 декабря 1994 г. № 2204 "Об обеспечении правопорядка при осуществлении платежей по обязательствам за поставку товаров (выполнение работ или оказание услуг)", Указ Президента Российской Федерации от 2 июня 1994 г. № 1114 "О продаже государственных предприятий-должников" и другие. На основании и во исполнение законов, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права. Так, постановлением Правительства Российской Федерации от 15 мая 1995 г. № 469 утверждено Положение о продаже на аукционе имущества ликвидируемых и ликвидированных государственных и муниципальных предприятий, постановлением Правительства Российской Федерации от 6 июля 1994 г. № 801 утверждены Правила предоставления услуг по техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных

средств". Указанные и другие постановления Правительства Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным законам и указам Президента Российской Федерации. В противном случае они в соответствующей части не подлежат применению.

Согласно п. 7. ст. 3 Гражданского кодекса РФ министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать ведомственные акты, содержащие нормы гражданского права.

Указанное право подвергнуто достаточно жесткой регламентации: такие акты издаются лишь в случаях и в пределах, предусмотренных ГК, иными законами и другими правовыми актами (указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации). Например, ряд актов Центрального банка РФ, относящихся к регулированию валютных отношений, принят на основе ст. 9 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле". Во исполнение постановления Правительства Российской Федерации от 7 июня 1995 г. № 561 Министерством РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Министерством строительства РФ и Министерством финансов РФ 10 июля 1995 г. утвержден Порядок и условия выдачи государственных жилищных сертификатов. Нормативные акты министерств и других федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и законные интересы граждан, а также любые межведомственные акты подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации. Такие акты должны быть опубликованы не позднее 10 дней после регистрации. Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не подлежат применению как не вступившие в силу.

В соответствии с Правилами подготовки нормативных и правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденными постановлением Правительства РФ 13 августа 1997 г., федеральные органы исполнительной власти издают правовые акты в виде постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений. Нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти Российской Федерации вступают в силу с момента их официального опубликования в газете "Российские вести".

Органы власти и управления субъектов Российской Федерации, а также муниципальные образования не вправе издавать нормативные акты, содержащие нормы гражданского права.

Переход к рыночным условиям "хозяйствования" обуславливает необходимость более тесной интеграции Российской Федерации в систему мирового сообщества. Согласно п. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Международные договоры Российской Федерации применяются к отношениям, входящим в предмет гражданского права, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Причем в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 7 ГК, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, действуют правила международного договора. Это, безусловно, важное установление, на котором основываются экономические и другие связи в системе мирового сообщества. Обычаи делового оборота, нормы морали и нравственности. Кроме законодательства, иных правовых актов, актов министерств и международных договоров Гражданский кодекс Российской Федерации в качестве вспомогательного источника права особо выделяет обычаи делового оборота. Согласно п. 1 ст. 5 ГК обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Характерными признаками указанного определения являются следующие: а) речь идет о постоянном, сформировавшемся и достаточно определенном правиле поведения; б) такое правило является широко применяемым к достаточно большому кругу участников гражданских отношений; в) применение обычая делового оборота ограничено рамками предпринимательской деятельности; г) названное правило поведения не предусмотрено законодательством; д) обычай делового оборота не обязательно должен быть зафиксирован в определенном документе.

Общее правовое значение обычая делового оборота определено в ст. 5-6 Гражданского кодекса. В случаях, когда отношения, входящие в предмет гражданского права, не урегулированы законодательством или соглашением сторон, действует обычай делового оборота. Однако если последний противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, он применяется

не должен.

Обычаи делового оборота нельзя отождествлять с деловыми обычкновениями. Здесь по меньшей мере необходимо обратить внимание на два момента. Во-первых, обычаи делового оборота ГК официально признаны как источники гражданского права. Деловые обычкновения, под которыми понимаются устоявшиеся в гражданском обороте правила поведения, приобретают юридическую силу лишь в таких случаях, когда государство правовым актом прямо санкционирует их, как это было сделано в п. 2 ст. 57 Основ гражданского законодательства (ст. 168 ГК 1964 г.), согласно которому обязательства должны исполняться надлежащим образом и в установленный срок в соответствии с условиями договора и требованиями законодательства, а при отсутствии таковых - в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями. Во-вторых, сфера применения обычаев делового оборота (предпринимательская деятельность) значительно уже области функционирования деловых обычкновений (гражданский оборот).

Нормы морали и нравственности сами по себе не являются источниками гражданского права. Однако отсюда не следует, что они вовсе не имеют значения для гражданского законодательства. Будучи закрепленными в соответствующих актах, они приобретают силу правовых установлений. Но даже и тогда, когда они прямо не отражены в законодательстве, нормы морали и нравственности важны для уяснения смысла гражданского законодательства, а следовательно, и для правильного применения содержащихся в нем норм. Например, нормы морали и нравственности способствуют правильному истолкованию ст. 169 ГК (о ничтожной сделке, совершенной с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности).

Пленум Верховного Суда Российской Федерации и Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на основе обобщения материалов практики дают судебное толкование законодательства, разъясняют, как его следует применять к соответствующим гражданским отношениям. Такие разъяснения обычно выражаются в виде постановлений судебных пленумов. Последние являются обязательными для судебных органов. Однако высшие судебные органы не могут устанавливать новые нормы, а правомочны лишь разъяснять, толковать действующие нормативные установления. Поэтому постановления судебных пленумов, при всей их важности для правоприменительной практики, нельзя относить к источникам гражданского права.

Не является источником гражданского права и судебная практика, под которой понимается сложившееся единообразное решение судами той или иной категории дел. Вместе с тем судебная практика обеспечивает единообразное понимание и применение гражданского законодательства судебными органами, законность и правопорядок в обществе.

§ 2. Действие гражданского законодательства. Применение гражданского законодательства по аналогии

Под действием гражданского законодательства во времени понимается специфическая форма его юридического бытия, охватывающая собой начальный момент, с которого закон вступает в силу, отношения, на которые он распространяется, момент окончания его действия. Порядок введения в действие гражданских законов осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат федерального Собрания".

На территории Российской Федерации применяются только те федеральные конституционные законы, федеральные законы, которые официально опубликованы. Согласно ст. 4 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона считается первая публикация его полного текста в "Российской газете" или "Собрании законодательства Российской Федерации".

Датой принятия федерального закона считается день принятия его Государственной Думой в окончательной редакции. Датой принятия федерального конституционного закона считается день, когда он одобрен палатами Федерального Собрания в порядке, установленном Конституцией Российской Федерации.

В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ федеральные конституционные законы, федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самим законом не установлен другой порядок.

Как правило, все нормы закона вступают в силу одновременно. Однако применительно к большому по объему и значению гражданским законам может быть сделано отступление от указанного правила. Так, гл. 17 ГК вступает в силу с момента введения в действие Земельного кодекса Российской Федерации.

Согласно п. 1 ст. 4 ГК акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Однако из общего

правила: "закон обратной силы не имеет" есть исключения. Во-первых, в самом законе может быть предусмотрено, что его действие распространяется и на отношения, возникшие до введения его в действие. Например, согласно ст. II Федерального закона "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" действие ст. 234 (приобретательная давность) распространяется и на случаи, когда владение имуществом началось до 1 января 1995 г. и продолжается в момент введения в действие части первой Кодекса. Во-вторых, по так называемым длящимся правоотношениям (жилищное обязательство; авторское правоотношение; обязательство по возмещению работодателем вреда, причиненного здоровью работника и т. п.), сложившимся до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после его введения в действие. В-третьих, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон иные правила, чем те, которые действовали при заключении договора, условия договора утрачивают силу лишь в том случае, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (п. 2 ст. 422 ГК).

Также, как и законы, указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации подлежат обязательному опубликованию, за исключением отдельных актов, содержащих сведения, относящиеся к государственной тайне. Официальным опубликованием указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации считается их опубликование в "Собрании законодательства Российской Федерации", "Российской газете" и "Российских вестях". Акты Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации могут быть переданы в установленном порядке Администрацией Президента Российской Федерации для опубликования в иных органах печати, обнародования по телевидению, радио, передачи по каналам связи, а также разосланы соответствующим государственным органам. Однако это не является их официальным опубликованием и осуществляется с целью оперативного доведения правовых актов до сведения лиц.

Акты Президента Российской Федерации, имеющие нормативный характер, вступают в силу на всей территории России одновременно по истечении семи дней после их опубликования в "Собрании законодательства Российской Федерации", "Российской газете" или "Российских вестях". Акты Правительства Российской Федерации вступают в силу со дня их подписания. Однако указанные сроки не применяются в тех случаях, когда при принятии акта соответственно Президентом Российской Федерации или Правительством Российской Федерации установлен другой срок введения его в действие. Если в законе установлен срок его действия, то такой правовой акт утрачивает юридическую силу с момента наступления указанного в нем срока. Чаще всего этот срок заранее не определен, и в таком случае закон утрачивает силу либо в результате его прямой отмены, либо в связи с принятием нового закона, отменяющего или изменяющего содержание ранее действовавшего.

Действие гражданского законодательства в пространстве и по кругу лиц. Как было отмечено выше, гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Это принципиально важное положение обуславливает то, что действие его распространяется на всю территорию Российской Федерации. Однако из этого правила имеется исключение: в самом законе может быть ограничена территория, на которую распространяет свое действие данный закон (например, только на районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности).

По общему правилу, гражданское законодательство распространяется на всех лиц, находящихся на территории Российской Федерации. К ним относятся граждане, юридические лица, сама Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Указанное правило применяется также и к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Из этого общего правила действия закона по кругу лиц имеется два исключения. Первое состоит в том, что в самом законе прямо может быть указан круг лиц, на которых распространяются содержащиеся в нем нормы права. Например, в законе сказано, что он распространяется только на граждан или только на юридические лица либо на какую-то определенную категорию граждан или юридических лиц. Круг лиц может быть определен с использованием негативных приемов, когда в законе сказано, на кого он не распространяется.

Второе исключение может вытекать из смысла закона. Так, из смысла Федерального закона "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" следует, что он применяется только к отношениям, участниками которых являются юридические лица. Применение гражданского законодательства по аналогии. Согласно п. 1 ст. 6

Гражданского кодекса в случаях, когда общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применяемый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения. Применение гражданского законодательства по аналогии возможно, таким образом, при соблюдении следующих условий:

1. Имеется имущественное либо личное неимущественное отношение, которое относится к предмету гражданского права.
2. Данное отношение прямо не урегулировано законодательством или соглашением сторон и отсутствует применяемый обычай делового оборота.
3. Имеется норма гражданского права, которая регулирует сходное общественное отношение.
4. Применение такой нормы права не должно противоречить существу указанного общественного отношения.

При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК). Для применения аналогии права, кроме первого и второго условия, о которых говорилось выше, необходимо третье: отсутствие нормы права, регулирующей сходное общественное отношение.

Потребность в применении аналогии закона возникает на практике редко. В еще большей мере это относится к аналогии права.

Глава 3. Гражданское правоотношение

§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его особенности

Граждане и юридические лица постоянно нуждаются в удовлетворении различного рода потребностей (экономических, культурных, духовных и т. д.). С этой целью они отчуждают и приобретают имущество, оказывают друг другу различного рода услуги и т. п. Государство регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, закрепляя в гражданском законодательстве правовое положение участников оборота, предоставляя возможности приобретения имущества в собственность, участия в товарно-денежных отношениях.

Указанные отношения основаны на юридическом равенстве субъектов, их имущественной самостоятельности и автономии воли. В законе (п. 2 ст. 1 ГК) подчеркивается важнейшее положение о том, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе. Гражданское право регулирует экономические связи, в развитии и укреплении которых государство и общество заинтересованы, поскольку они составляют фундамент, экономическую основу общества. Это прежде всего отношения собственности и товарно-денежные отношения. Поэтому в гражданско-правовых нормах предоставляется широкая возможность приобретения и осуществления прав собственности и других вещных прав, а также обязательственных отношений, основанных на принципе свободы договора. Отношения собственности, а также отношения гражданского оборота развиваются по экономическим законам, но государство воздействует на их развитие и укрепление через гражданско-правовые нормы, в которых допускается возникновение этих отношений, порядок их реализации, гарантируется охрана прав и интересов лиц, вступающих в указанные связи.

Поскольку государство в нормах права заранее предусматривает возможность установления различных экономических отношений, то они возникают сразу в форме правовых связей. При этом граждане и юридические лица, движимые экономическими и иными интересами, действуют по своему усмотрению, проявляют свою волю. Следовательно, различного рода экономические связи возникают в форме правовых отношений.

Таким образом, гражданское правоотношение определяется как общественное, волевое отношение, урегулированное нормами права, участники которого выступают как юридически равные субъекты, приобретающие взаимные права и обязанности.

С учетом изложенного можно указать следующие черты гражданского правоотношения. Прежде всего, гражданское правоотношение есть вид общественного отношения (другие отрасли права также регулируют общественные отношения, в том числе и имущественные). Кроме того, не все общественные отношения регулируются правом. Гражданское правоотношение является юридической формой определенных экономических отношений, характеризующей единство правовой формы и экономического содержания. Возникновение правоотношения не поглощает экономической сущности правовых связей: именно при реализации правоотношения удовлетворяются экономические и иные интересы тех субъектов, которые вступают в конкретную правовую связь.

Гражданское право регулирует также и личные неимущественные отношения, связанные с

имущественными. И в этом случае правоотношение опосредует сложные общественные связи, в которых проявляются личные неимущественные интересы, связанные с имущественными потребностями.

Нематериальные блага охраняются гражданским законодательством также через правоотношение, в котором изначально отсутствуют экономические интересы. В соответствии со ст. 150 ГК жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и другие нематериальные блага принадлежат гражданину от рождения, они непередаваемы и неотчуждаемы иным способом. Далее, гражданское правоотношение всегда является волевым, так как граждане и юридические лица вступают в правовые связи по своему усмотрению, проявляют свою волю, приобретая конкретные права и обязанности. Гражданским законодательством регулируются и такие отношения, которые могут возникать помимо воли их участников. Таковы, например, обязательства по возмещению вреда или вследствие неосновательного обогащения. Но в таких случаях речь идет о моменте возникновения", а возникшие обязанности и права осуществляются также осознанно, путем волевых действий, направленных на возмещение причиненного вреда или возврат имущества, приобретенного без правового основания. Кроме того, в правовой литературе отмечается волевой характер правоотношений еще и потому, что в нормах права выражена воля государства.

Юридическое равенство сторон характерно для гражданского правоотношения и предопределяется предметом и методом гражданского правового регулирования.

Юридическое равенство субъектов не допускает подчинения одного субъекта правоотношения другому. Оно не означает равенства субъективных гражданских прав участников правоотношения, а предполагает равенство возможностей их возникновения, изменения, прекращения, а также ответственности за нарушение. Юридическое равенство перед гражданским законом и судом установлено независимо от материального или социального положения, а также организационно-правовой формы субъектов гражданского правоотношения.

Юридическое равенство субъектов предопределяется их имущественной самостоятельностью и организационной обособленностью. Гражданское законодательство выстраивает субъектов регулирования отношений в горизонтальный неподчиненный ряд, используя прием координации, а не субординации (как, например, в административном праве). И в этом смысле юридическое равенство субъектов гражданского правоотношения рассматривается как конституирующий признак.

Взаимность прав и обязанностей субъектов правоотношения означает их взаимообусловленность, корреспондирование, согласно которому наличие конкретного права требования у одной стороны предполагает возникновение соответствующей обязанности у другой. Чаще всего обе стороны приобретают взаимные права и обязанности, являясь по отношению друг к другу одновременно кредитором и должником. Но возможны и такие правоотношения, в которых одному субъекту принадлежит только конкретное право требования, а другому – соответствующая обязанность (например, договор займа).

§ 2. Состав гражданских правоотношений

Гражданское правоотношение – сложная категория, имеющая свою структуру. В состав гражданского правоотношения входят субъекты, на поведение которых прежде всего и воздействуют нормы гражданского законодательства. Важным элементом правоотношения является его содержание, в которое всегда входят права и обязанности сторон. Кроме того, обязательным элементом любого правоотношения признается его объект, т. е. то, по поводу чего и возникает конкретная правовая связь. Для усвоения сущности гражданского правоотношения необходимо более подробно изучить указанные элементы. Субъекты гражданского правоотношения. Гражданское правоотношение возникает между людьми или определенным образом организованными людьми (юридическими лицами). Участники правоотношения становятся носителями гражданских прав и обязанностей и потому характеризуются как субъекты гражданского правоотношения. Субъектами могут быть:

1) граждане, лица без гражданства и иностранные граждане. При этом возможность быть субъектом правоотношения возникает у гражданина с момента рождения и не зависит ни от каких условий экономического, социального, национального, религиозного и иного характера. Граждане для возможного правообладания наделяются государством правосубъектностью. Правосубъектность граждан – социально-правовая категория, необходимая для свободного приобретения конкретных субъективных прав путем вступления в реальные правоотношения. Правосубъектность в науке гражданского права характеризуется как общая юридическая предпосылка, на основании которой и возникают имущественные, личные неимущественные права, связанные с имущественными.

Она неотделима от личности, непередаваема и неотчуждаема.

Правосубъектность – сложная категория, включающая в себя правоспособность, дееспособность и деликтоспособность. Правоспособность – это способность лица иметь гражданские права и нести обязанности (ст. 17 ГК). Дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК).

Деликтоспособность – способность лица нести ответственность за гражданское правонарушение. Во всех указанных элементах речь идет о юридической возможности, которую предоставляет государство, наделяя граждан правосубъектностью;

2) юридические лица как Российской Федерации, так и иностранные фирмы, независимо от вида деятельности, организационной формы, в том числе предприниматели, образовавшие юридическое лицо или без такового, могут выступать в гражданском обороте. 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). Для участия в гражданском обороте юридическое лицо должно быть зарегистрировано в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц (ст. 51 ГК). Юридические лица как субъекты гражданских прав также обладают правоспособностью, в соответствии с которой они могут приобретать гражданские права, соответствующие целям деятельности, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (ст. 49 ГК);

3) Российская Федерация, субъекты Российской Федерации – республики, края, области, города федерального значения, автономные области, автономные округа, а также городские и сельские поселения выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с гражданами и юридическими лицами. При этом от имени РФ и субъектов РФ могут выступать органы государственной власти, от городских и сельских поселений – органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (ст. 124, 125 ГК).

Содержание гражданского правоотношения. Вступление граждан и организаций в правовую связь означает приобретение прав и обязанностей, которые в дальнейшем и определяют их поведение в рамках существующего между ними правоотношения. При этом права и обязанности всегда конкретны. Отсюда следует, что каждый из участников правоотношения приобретает субъективное право и субъективную обязанность. В общих нормах права, регулирующих отдельные виды имущественных отношений, предусматривается возможность приобретения конкретных субъективных прав определенного содержания, согласно которому сам управомоченный субъект может совершать конкретные действия, а также вправе требовать совершения того или иного действия от обязанного лица. Следовательно, субъективное право можно определить как обеспеченную законом меру дозволенного поведения управомоченного лица, включающую возможность самому совершать определенные действия и требовать от обязанного лица опре-

деленного поведения в целях удовлетворения интересов управомоченного.

Обязанность также воплощает связь ее носителя с общей нормой права и с другим участником правоотношения-управомоченным. В соответствии с этим субъективная обязанность определяется как обеспеченная законом мера должного поведения, означающая необходимость совершения определенного действия в интересах управомоченного, а также и воздержания (несовершения) определенного действия.

Субъективное право и субъективная обязанность взаимосвязаны и составляют юридическое содержание правоотношения, возникая и реализуясь в конкретном правоотношении. Но поскольку оно характеризуется как правовая форма экономического отношения, то это последнее является его социальным содержанием. Так, социальным содержанием правоотношения собственности является экономическое отношение собственности.

Объекты гражданских правоотношений. В свое время был дискуссионный вопрос о том, является ли объект правоотношения его обязательным элементом. Однако большинство ученых-цивилистов решили этот вопрос положительно, т. е. в любом гражданском правоотношении наличествует его объект, поскольку в противном случае теряется смысл самого правоотношения. Таким образом, объектом гражданского правоотношения является все то, по поводу чего возникают конкретные права и обязанности его субъектов. Для характеристики видов объектов гражданского правоотношения необходимо иметь в виду нормы гл. 6 ГК (ст. 128-141). В целом следует указать, что объектами гражданских правоотношений может быть различное имущество (в том числе вещи), а также нематериальные блага, с использованием которых и удовлетворяются интересы субъектов

правоотношения. В соответствии с законом к объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага. В законе дается классификация вещей на движимые и недвижимые, вещи полностью или ограничено оборотоспособные, изъятые из гражданского оборота. В качестве объектов правоотношений особо названы ценные бумаги, их виды и оборотоспособность (ст. 142-149 ГК). Объем субъективных прав и обязанностей сторон конкретного правоотношения зависит от его объекта.

§ 3. Виды гражданских правоотношений

Подразделение (классификация) правоотношений в науке гражданского права осуществляется не только для теоретического их анализа, но преследует и практические цели, давая возможность уяснить содержание (права и обязанности сторон), определить субъектный состав, выбрать правовые нормы (институты, применяемые к конкретным видам правоотношений в процессе их возникновения и реализации, а также ответственность в случае нарушения субъектами прав и обязанностей).

1. Исходя из предмета регулирования гражданские правоотношения подразделяются на: а) имущественные; б) личные неимущественные, связанные с имущественными; в) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

Первый вид включает большинство гражданских правоотношений: отношения собственности и другие вещные права, а также отношения, опосредующие гражданско-правовой оборот (товарно-денежные отношения).

Второй вид включает отношения, связанные с созданием и использованием результатов творческой деятельности (произведения науки, литературы, искусства, изобретения, промышленные образцы и т. д.). Права авторства на указанные произведения являются личными неимущественными, но использование созданных произведений носит возмездный характер, поэтому отношения считаются имущественными.

Третий вид закон определяет как личные неимущественные отношения "в чистом виде", т. е. они не содержат имущественного интереса, не подлежат денежной оценке (таковы, например, имя, честь, достоинство, деловая репутация и др.). - Эти отношения не регулируются, но охраняются нормами гражданского права.

2. По субъектному составу (характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъектов) правоотношения подразделяются на абсолютные и относительные. В абсолютных правоотношениях управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов. Управомоченный субъект может сам осуществлять свое право. Все окружающие лица ("каждый и всякий") обязаны не нарушать прав и интересов управомоченного лица (пассивная обязанность). Таковы, например, право собственности, право авторства, право на имя и т. д.

В относительных правоотношениях с момента их возникновения четко определены управомоченный и обязанный субъект. Кроме того, права и обязанности здесь предполагают совершение определенных действий в пользу каждой из сторон. К таким правовым связям относятся весьма распространенные договоры (купля-продажа, аренда, подряд и др.). Подразделение правоотношений на абсолютные и относительные предопределяет возможные нарушения прав со стороны обязанных лиц. В первом случае нарушителем может быть любое лицо, к которому и должны применяться меры защиты, а во втором - конкретное лицо (сторона договора), на котором лежит обязанность своими действиями удовлетворить интересы управомоченного.

3. По способу удовлетворения интереса носителя права, так или иначе связанного с вещью, различаются вещные и обязательственные правоотношения. В вещном правоотношении интерес управомоченного удовлетворяется его собственными действиями, а все окружающие обязаны лишь воздержаться от совершения действий, препятствующих реализации субъективного права. К вещным относятся право собственности, право хозяйственного ведения имуществом, право оперативного управления, сервитуты и др. (ст. 216 ГК). В обязательственных правоотношениях интерес управомоченного удовлетворяется совершением активных (положительных) действий обязанного лица. Таковы, например, отношения купли-продажи, аренды и др. Они опосредуют товарно-денежные отношения (гражданский оборот), а нормы, их регулирующие, составляют институт обязательственного права.

4. В науке гражданского права в качестве самостоятельного вида выделяют организационные гражданские правоотношения. Они обладают специфической направленностью по упорядочению (нормализации) иных отношений, в особенности имущественных. Организационные связи, выполняя служебную роль, во многих случаях связаны с имущественными или личными неимущественными отношениями. Но есть и самостоятельные организационные отношения (например, отношения представительства).

В науке дается классификация организационных отношений, выполняющих конкретные вспомогательные функции.

5. Регулятивные и охранительные правоотношения. В науке гражданского права проведена дифференциация нормативной основы гражданского права по функционально-целевому признаку на нормы регулятивного и охранительного воздействия; их применение относительно самостоятельно. В соответствии с этим общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, разграничены на два вида: а) формы обычной деятельности лиц; б) формы (способы) разрешения конфликтов. Первый вид – отношения имущественного и личного характера, в границах которых осуществляется взаимное удовлетворение интересов их участников. Это регулятивные правоотношения. Второй вид составляют так называемые отношения-притязания, которые возникают в результате конфликта и служат социальными формами удовлетворения одного (или нескольких) из сталкивающихся интересов. Это охранительные правоотношения. Сложившиеся социальные и экономические приемы взаимного удовлетворения интересов участников позитивных (обычных) отношений и разрешения конфликтов неоднозначны. Но именно они и иные особенности самих отношений того и другого вида обуславливают содержание принципов и способов регулятивного и охранительного воздействия'.

§ 4. Возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений

В нормах гражданского права предусматривается возможность возникновения правоотношений, но сами по себе они конкретных правоотношений не порождают.

Граждане и юридические лица как возможные субъекты правоотношений обладают правосубъектностью, но для возникновения конкретных правовых связей этого также недостаточно. В науке гражданского права нормативные и правосубъектные основания именуют предпосылками для возникновения правоотношений.

Правоотношение как конкретная правовая связь между определенными субъектами всегда возникает на основании реально возникших обстоятельств (действий, событий). Законом определяются конкретные условия (жизненные факты), при наступлении которых гражданское правоотношение возникает, изменяется или прекращается. Так, для правоотношения по перевозке груза железнодорожным транспортом необходимо заключить договор; наследственное правоотношение возникает со смертью наследодателя. В законе предусматриваются также обстоятельства (юридические факты), с наступлением которых правоотношения прекращаются. Так, заключаемые между гражданами и юридическими лицами договоры, по общему правилу, прекращаются их исполнением. Необходимо иметь в виду, что жизненный факт (факт реальной действительности) может являться юридическим при условии, что норма права связывает с ним наступление тех или иных правовых последствий.

Юридическими фактами называются обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Правоотношения возникают в одних случаях с наступлением одного, в других – при наличии двух и более фактов. Так, для возникновения права авторства на произведение науки, литературы, искусства достаточно одного факта создания произведения. Для возникновения же права на изобретение необходимы также подача заявки и признание предложения изобретением в компетентных органах.

Классификация юридических фактов. В ст. 8 ГК перечисляются основные юридические факты, с которыми гражданское законодательство связывает возникновение гражданских прав и обязанностей. К ним относятся договоры и иные сделки, акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей, судебные решения, создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности, причинение вреда другому лицу, неосновательное обогащение, события, с которыми закон связывает наступление гражданско-правовых последствий. В соответствии со ст. 8 ГК гражданские права и обязанности могут возникать из договоров и сделок, а также из иных действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или иными правовыми актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают такие права и обязанности.

Разнообразные юридические факты классифицируются по различным основаниям. По виду порождаемых последствий они подразделяются на правообразующие, правоизменяющие, правопрекращающие.

С правообразующим фактом нормы связывают возникновение гражданских прав и обязанностей. Так, постройка дома, написание картины художником, рождение ребенка являются фактами, которые порождают права и обязанности.

Правоизменяющие факты в чем-либо модифицируют гражданское правоотношение. В качестве примера можно назвать изменение субъектного состава правоотношения путем уступки права требования или перевода долга (ст. 382, 391 ГК). Правоотношение может

быть изменено судебным решением, например, при разрешении спора между собственниками общей долевой собственности в связи с разделом имущества или выдела доли в имуществе.

К правопрекращающим относятся такие факты, как исполнение долга по обязательству, уничтожение вещи собственником, а также смерть гражданина, у которого имелись права и обязанности, тесно связанные с личностью.

Другие виды классификации юридических фактов основаны на конкретных специфических признаках.

Все юридические факты делятся на события и действия. Это деление основано на волевом или неволевом характере юридического факта. К событиям относятся такие обстоятельства, как рождение, смерть, стихийные бедствия, истечение времени и др. Эти естественные, природные явления протекают помимо воли человека. Все юридические действия объединяет их волевой характер. Однако они неоднородны, поэтому в науке проводится их дальнейшая классификация.

Действия подразделяются на правомерные и неправомерные. Правомерными, т. е. совершаемыми в соответствии с законом, является абсолютное большинство юридических действий. К ним относятся договоры и другие сделки, административные акты, имеющие гражданско-правовое значение, творческая деятельность.

К неправомерным относятся действия, совершение которых не дозволено законом. Такие действия также являются юридическим фактом, если закон связывает с ними возникновение гражданских прав и обязанностей. В соответствии со ст. 8 ГК к неправомерным относятся причинение вреда другому лицу, неосновательное обогащение. Неправомерные действия, в свою очередь, можно подразделить на гражданские правонарушения и преступления. Последние влекут за собой уголовное наказание, но одновременно в гражданском порядке порождают обязанности по возмещению вреда, причиненного личности гражданина или его имуществу.

Правомерные действия далее подразделяются на юридические акты и юридические поступки. Юридические акты означают непосредственно изъявление воли лица, направленное на порождение гражданско-правовых последствий. К ним относятся в полном объеме переходят к вновь созданному юридическому лицу единым актом; наследники становятся участниками правоотношений, субъектом которых был наследодатель.

Частное правопреемство осуществляется в одном или нескольких правоотношениях. Например, уступка права требования, замена нанимателя по договору жилищного найма. Правопреемство как способ приобретения прав и обязанностей следует отличать от первоначального способа приобретения прав на вновь создаваемое имущество путем изготовления вещи, строительства объекта и т. д. Объем правомочий в таком случае зависит от норм закона и предусмотренных законом оснований их приобретения. При правопреемстве же он зависит от того объема, который был у правопреемника. К ним относятся административные акты и сделки. Юридические поступки вызывают гражданские права и обязанности в силу достижения определенного практического результата. К ним относятся, в частности, творческая деятельность, в результате которой создаются произведения науки, литературы, искусства. К ним же относятся и такие действия, как обнаружение клада, находки.

Сделки и административные акты объединяются общим признаком специально выраженной направленности на порождение правовых последствий. Это и есть то, что объединяет сделки и административные акты в единую группу юридических фактов, противопоставляемую юридическим поступкам.

Вместе с тем и сделки, и административные акты имеют свои особенности. Основное различие между ними состоит в том, что сделка порождает только гражданские права и обязанности и совершается участниками правоотношения. Административный же акт исходит от органа власти или управления (который участником гражданского правоотношения не становится) и может быть направлен на установление только административных или административных и гражданских правоотношений. Таким образом, юридические факты подразделяются на:

- 1) правообразующие, правоизменяющие, правопрекращающие;
- 2) события и действия;
- 3) действия правомерные и неправомерные;
- 4) действия со специально выраженной направленностью породить юридические последствия (юридические акты) и юридические поступки;
- 5) административные акты и сделки;
- 6) неправомерные действия – гражданские правонарушения и преступления.

Правопреемство. По общему правилу, права и обязанности, возникшие у конкретных субъектов, осуществляются именно этими субъектами. Однако состав участников правоотношения может изменяться в порядке правопреемства, под которым понимается

переход прав и обязанностей от одного лица – правопреемника к другому лицу – правопреемнику, заменяющему его в правоотношении. Законом предусматривается правопреемство двух видов: а) универсальное (общее); б) сингулярное (частное). При общем правопреемстве в результате одного юридического акта вступает на место правопреемника во всех правоотношениях (за исключением тех, в которых правопреемство не допускается, поскольку права и обязанности носят личный характер). Например, при реорганизации юридических лиц путем слияния права и обязанности в полном объеме переходят к вновь созданному юридическому лицу единым актом, наследники становятся участниками правоотношений, субъектом которых был наследодатель.

Частное правопреемство осуществляется в одном или нескольких правоотношениях. Например, уступка прав требования, замена нанимателя по договору жилищного найма. Правопреемство, как способ приобретения прав и обязанностей следует отличать от первоначального способа приобретения прав на вновь создаваемое имущество путем изготовления вещи, строительства объекта и т.д. Объем правомочий в таком случае зависит от норм закона и предусмотренных законом оснований их приобретения. При правопреемстве же он зависит от того объема, который был у правопреемника.

Глава 4. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей. Способы защиты гражданских прав

§ 1. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей

Субъективное гражданское право является своеобразным юридическим институтом и гарантией удовлетворения субъектом своих интересов и потребностей. В нем закрепляется конкретный объем вариантов возможного поведения лица для достижения того или иного результата (цели). Чтобы удовлетворить конкретный интерес (потребность), как правило, недостаточно только приобрести субъективное право. Необходимо его осуществить, т. е. действовать определенным образом. Под осуществлением гражданского права понимается свободный выбор субъектом конкретного варианта поведения из существующей у него в силу права меры (объема) возможностей. Как известно, субъективные права могут быть вещными или обязательственными, структурно простыми или сложными, имущественными и неимущественными, быть формой реализации регулятивной или охранительной функции гражданского права. Соответственно осуществление различных видов прав имеет специфику. Вещные права реализуются активными действиями самого субъекта по эксплуатации вещи. Тем самым за счет полезных свойств вещи удовлетворяются интересы и потребности лица. Все третьи лица из этой среды юридически устранены.

Напротив, право обязательственного характера предполагает удовлетворение интереса субъекта путем требования к контрагенту совершить полезные для данного субъекта действия (передать вещь, уплатить деньги, совершить работу и т. п.). Структурно-простые права имеют ограниченный набор вариантов поведения, например, требовать передачи индивидуально-определенной вещи. В структурно-сложных, таких, как право собственности, субъект приобретает весьма широкие возможности действовать различными способами по владению, пользованию и распоряжению материальными ценностями. В неимущественном праве набор возможных вариантов поведения призван удовлетворить нематериальный интерес. Субъективное право в охранительных правоотношениях приобретает вид притязания, т. е. содержит возможные использовать предусмотренные законом способы защиты нарушенных интересов (прав); в регулятивном – обеспечивает интересы (права), на которые никто не покушается. Осуществить право можно собственными активными действиями. Но можно передать свои полномочия по осуществлению конкретного права представителю, комиссионеру, агенту. Для лиц, не обладающих полной дееспособностью, функции представителей могут выполнять родители, опекуны, попечители.

В статьях 9 и 10 ГК РФ закреплены следующие принципы осуществления прав: принцип диспозитивности, т. е. свободы выбора вариантов поведения в объеме предоставленных этим правом возможностей. Принцип диспозитивности проявляется также в свободе субъекта реализовать свое право или отказаться от его реализации. Отказ, как правило, не связывается с прекращением самого права, хотя закон может предусмотреть и иные случаи. Например, прощение долга (ст. 415 ГК РФ) означает отказ от права требования к должнику и может прекратить обязательство; принцип реализации права по собственному усмотрению. Субъект может осуществить свое право как в собственных интересах, так и в интересах других лиц. Бессрочное право реализуется лицом в любой момент. Срочное право – только в указанный период. Однако никто не может понудить лицо осуществить свое право. Неблагоприятные последствия такого поведения, а именно прекращение права в связи с истечением срока его реализации (пресекательного срока) либо невозможность принудительной защиты права в

связи с истечением давностных сроков является риском самого субъекта; принцип недопустимости злоупотребления правом. Это прежде всего означает, что объем предоставленных субъекту возможностей исключает их сознательное использование "во зло" другим лицам. Этот принцип определяет общий подход к субъективному праву как мера возможных вариантов правомерных актов активного и пассивного поведения лица, удовлетворяющего свои интересы.

Осуществление права - юридический факт, правомерное действие, с которым закон и иные правовые акты, договор, односторонние сделки могут связывать изменение этого права, его прекращение или возникновение нового права.

Субъективное право как мера возможного поведения уже содержит в себе пределы таких возможностей. Абсолютные возможности участников гражданского общества порождали бы столкновения интересов и конфликты. Субъективное право есть свобода в границах закона и только в таком качестве может служить средством регулятивного опосредования социальных связей. Вместе с тем само право не может быть одновременно и обязанностью, хотя обязанность нередко весьма тесно связана с правом. Поэтому установление пределов возможного может сочетаться с возникновением у субъекта конкретных обязанностей как мер должного наряду с правом.

Содержание каждого вида прав и каждого субъективного права может определяться либо законом, иным правовым, административным актом, либо договором или иной сделкой. Например, общий объем субъективного права собственности определен нормами ст. 206 ГК РФ, предоставляющими собственнику широкие возможности по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом. Объем права собственности и его обременений, возникающих у лица, принявшего наследство по завещанию, конкретизируется в завещании волей наследодателя. Стороны в договоре самостоятельно своим соглашением очерчивают диапазон возможностей кредитора. Ордер на квартиру определяет право вселиться в определенное жилое помещение. Во всех этих случаях установление границ возможного не означает ограничения прав. Это формы регламентации отношений.

Ограничение гражданских прав (ч. 2 п. 2 и ч. 2 п. 3 ст. 1 ГК РФ) допускается только на основании федерального закона и только "в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства" (ч. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ). В данном случае под ограничением гражданских прав понимается сужение объема правоспособности лиц, а также ограничение возможности реализации отдельных прав. Таким образом, в отмеченных нормах устанавливаются не границы содержания прав или пределы правоосуществления, а порядок и критерии, в соответствии с которыми существующие права и возможности их реализации могут быть ограничены в интересах правопорядка.

Общие пределы правоосуществления закреплены в нормах ст. 10 ГК РФ. К ним относится недопустимость реализации права способами, не входящими в круг возможных вариантов поведения. Таковыми считается злоупотребление правом, совершенное с целью, "заведомо противной основам правопорядка или нравственности" (ст. 169 ГК РФ). Примером злоупотребления вещным правом является шикана, при которой субъект использует свое право для умышленного причинения имущественного вреда другому лицу. К данному виду относится также использование прав для вытеснения с рынка конкурентов, монополистические действия фирм на рынке. Неправомерным способом реализации права может служить необоснованное одностороннее понижение банком процентных ставок по договору банковского вклада.

Конкретизированные пределы реализации права могут устанавливаться в законе путем указания на то, что право должно осуществляться разумно, добросовестно (п. 3 ст. 10 ГК), только в интересах конкретного лица (например, права опекунов), запретом извлекать незаконные доходы и т. п. при формировании правового режима объектов права. Так, ограничение оборотоспособности объекта ставит пределы правоосуществлению лица, приобретшего вещь по допустимым законом основаниям, если у него нет лицензии на пользование вещью (например, охотничьим ружьем).

Нарушение пределов правоосуществления является разновидностью гражданских деликтов и влечет конкретные меры охранительного воздействия. Умышленное нарушение таких пределов может быть пресечено отказом в защите права (п. 2 ст. 10 ГК РФ), отказом в признании права (ст. 222 ГК РФ), а также повлечь лишение права (ст. 293 ГК РФ).

Осуществление охранительного права также имеет свои границы. Избираемый для защиты права способ должен быть предусмотрен гражданским законом (ст. 12 ГК РФ), соразмеряться с нарушением и быть необходимым для его пресечения. Исполнение обязанностей - "это совершение тех действий, которые составляют содержание названного элемента правоотношения (обязанности)" Обязанность исполняется путем передачи вещи (товара) продавцом покупателю, выполнения подрядчиком определенной

работы и сдачи ее результата заказчику, возврата заемщиком суммы займа, воздержания от действий, нарушающих права собственника вещи, и т. д. Таким образом, обязанности исполняются либо совершением активных (положительных) действий, либо воздержанием от каких-либо действий. В абсолютных правоотношениях (вещное право) исполнение обязанностей происходит только путем воздержания от действий (пассивная функция). В относительных (обязательственное право) исполнение обязанности осуществляется путем активных действий и лишь в некоторых случаях обязанное лицо выполняет также пассивную функцию. При этом, как справедливо подчеркивал О. С. Иоффе при характеристике обязательства, "самая природа последнего приводит к тому, что бездействие неизбежно играет в нем подчиненную роль по отношению к действию" Так, перевозчик должен не мешать пассажиру провозить с собой бесплатно ручную кладь (ст. 786 ГК). Однако эта обязанность подчинена основной – перевезти пассажира в пункт назначения, т. е. совершить определенное действие. Не может быть относительного правоотношения, содержание которого сводится только к бездействию.

В относительных правоотношениях управомоченное и обязанное лица точно определены. В абсолютных обязанными, перед управомоченным являются любые лица ("всякий и каждый").

Обязанности должны исполняться с соблюдением ряда требований. В частности, следует отметить, что исполнение должно быть надлежащим, обеспечивающим неприкосновенность собственности, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, в соответствии с требованиями закона, иных правовых актов, условиями обязательства, а при отсутствии таких требований и условий – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Нельзя, по общему правилу, односторонне отказаться от исполнения обязанности и односторонне изменить ее содержание.

Неисполнение обязанностей влечет нарушение гражданских прав.

§ 2. Защита гражданских прав

Гражданско-правовое регулирование общественных связей – системная функция отрасли, складывающаяся из правового воздействия норм различной целевой направленности. В зависимости от предмета опосредования основными целями гражданско-правового воздействия являются, во-первых, регулятивная координация поведения участников в обычных отношениях, в рамках которых происходит взаимное удовлетворение их интересов; во-вторых, охранительная координация поведения лиц в отношениях, возникших из конфликта их интересов. Нормативной основой такого целевого размежевания служит выделение в структуре отрасли (преимущественно регулятивного характера) охранительных норм и охранительных институтов (зависимых и относительно самостоятельных). Они являются носителями и источниками охранительного воздействия отрасли. К ним относятся нормы, в частности, ст. 10-16 ГК РФ, общий институт ответственности за нарушение обязательств; институт защиты чести, достоинства, деловой репутации; институт неосновательного обогащения; институт защиты права собственности и т. п.

В связи с отмеченным гражданско-правовое охранительное воздействие (охрану нарушенных интересов) можно определить как форму гражданско-правовой регламентации особых отношений, возникающих в связи с нарушением прав и интересов одного или нескольких субъектов, состоящую в охранительной координации поведения этих равных участников с учетом приоритета одного (нескольких) сталкивающихся интересов. В результате возникают охранительные правоотношения. При этом в категории охраны не находят выражения специфика конкретных способов и мер такого воздействия, в ней лишь представлены их общие черты и общие цели.

Вместе с тем охранительная функция – также явление сложное, складывающееся из воздействия охранительных норм различной целевой направленности. Очевидно, что нормы, предусматривающие двустороннюю реституцию, и нормы, устанавливающие конфискацию вещи, имеют различные целевые установки и различное качественное воздействие на субъектов. Обобщенное отражение подобные нормы находят в категориях гражданско-правовой защиты нарушенных прав и интересов и гражданско-правовой ответственности за нарушения.

Под гражданско-правовой защитой нарушенных прав (интересов) понимается охранительное воздействие норм, имеющее целью восстановить право, компенсировать нарушенный интерес, пресечь противоправные действия, препятствующие осуществлению права или обеспечению правопорядка. Указанные способы воздействия, являясь основными, как правило, не имеют целью возложить на нарушителя меры ответственности.

Помимо того, в арсенале охранительного воздействия гражданского права присутствуют способы, которые наряду с защитными функциями несут "карательные", и способы,

основная цель которых - "карательное" воздействие на нарушителя, т. е. собственно способы возложения гражданско-правовой ответственности.

Под гражданско-правовой ответственностью понимается ' . определенная мера государственного принуждения правонарушителя, установленная законами, состоящая в возложении на него дополнительных имущественных обязанностей и ограничений. Функции ответственности осуществляются способами пресекательно-компенсационными (возмещение вреда), штрафного (взыскание неустойки), пресекательно-ограничительного (лишение права, отказ в признании права, отказ в охране права) характера.

Если гражданско-правовая защита нарушенных прав представляет собой охранительное воздействие норм, призванных устранить нарушение гражданских прав, то способы защиты-являются не чем иным, как предусмотренными законом .мерами реакции уполномоченных лиц на нарушения гражданских прав. Их перечень содержится в ст. 12 ГК РФ. Следует отметить, что он не является исчерпывающим и может быть дополнен, но только федеральными законами. Действующий ГК отказался от классификации способов защиты по критерию уполномоченного на их применение. Однако это отнюдь не означает, что любое лицо может применять любой способ защиты.

По признаку уполномоченного способы защиты могут быть классифицированы на группы: применяемые судом;

применяемые органами государственной власти и местного самоуправления (а также их структурными подразделениями);

применяемые непосредственно уполномоченными лицами, чьи права нарушены. К первой группе следует отнести:

- признание права. Подобный способ применяется при наличии угрозы нарушения гражданских прав, подвергающихся оспариванию. Примером его могут быть решения судов о признании права собственности;
- восстановление статуса, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Определяющим для применения этого способа является факт совершения противоправных действий, ответной реакцией на, которые будет решение суда;
- признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, а также применение последствий недействительности ничтожной сделки. Следует иметь в виду, что судебная практика исходит из того, что иски о признании ничтожной сделки недействительной допустимы, хотя она и является таковой в силу прямого указания закона. Данный способ характерен тем, что применяется судом к сделкам по искам лиц, чьи права этими сделками нарушены. Основанием предъявления подобных исков служит несоблюдение хотя бы одного из условий недействительности;
- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. Этот способ защиты специфичен тем, что нарушение гражданских прав происходит вследствие издания упомянутых актов по вопросам, не входящим в компетенцию названных органов или превышения их полномочий. Причем данные акты должны быть адресованы конкретным лицам или группе лиц, т. е. не носят нормативного характера. Что касается нормативных актов, то они могут быть оспорены лишь в случаях, предусмотренных законом. Специфику данного способа составляет то, что его применение автоматически влечет за собой другие способы защиты. В противном случае вместо надлежащей защиты имел бы место лишь факт констатации нарушения гражданских прав;
- признание к исполнению обязанности в натуре. Им защищаются нарушенные права кредиторов по обязательствам вследствие уклонения должника от передачи вещи, выполнения обусловленных работ, оказания оговоренных услуг или передачи денег;
- возмещение убытков может иметь место только в случае причинения убытков как по обязательственно-правовым, так и вещно-правовым искам. В действующем ГК РФ нормы, посвященные убыткам, в отличие от ранее действовавшего ГК "перекочевали" в раздел, посвященный защите гражданских прав. Под убытками закон понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрату или повреждение его имущества, что носит название реального ущерба.

Таким образом, закон допускает сопряжение этого способа защиты с восстановлением нарушенного права. Однако убытки могут быть и в форме упущенной выгоды (иногда именуемой неполученными доходами), которую лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Право на упущенную выгоду признается законом и в случае, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы. Упущенная выгода в этом случае возмещается наряду с другими убытками в размере не меньшем, чем такие доходы. В качестве примера можно привести невозврат в срок суммы займа, что вынудило займодавца самому взять деньги в долг. В этом случае может быть взыскан реальный ущерб в виде уплаченных процентов по займу у

третьего лица, и неполученные им доходы, а именно: проценты за пользование заемщиком чужими средствами; доходы (если таковые были), которые получил заемщик, использовав эти средства;

- взыскание неустойки в качестве способа защиты применяется в случае, когда исполнение обязанности должника обеспечивается предусмотренной законом или договором неустойкой. Неустойка не взыскивается, если обязанности исполняются надлежащим образом;
- компенсация морального вреда. Если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину иные нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда. При определении размеров компенсации суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства. Суд должен учитывать также степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред;
- прекращение или изменение правоотношения. К таковым может быть отнесено выселение за невозможность совместного проживания по ст. 98 ЖК РСФСР или принудительный выдел доли из общего имущества по ст. 252 ГК РФ. Возможность прекратить или изменить правоотношение может быть предусмотрена договором;
- неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления подразумевает обязанность суда обосновать неприменение, указать, чему противоречат перечисленные акты.

Способы защиты второй и третьей группы немногочисленны.

Ко второй группе может быть отнесено восстановление статуса, существовавшего до нарушения права, и пересечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Третью группу представляет самозащита и, в частности, такая ее разновидность, как удержание (вещи, денежных средств). Для самозащиты обязателен признак ее соразмерности нарушению, а также то, что она не выходит за пределы действий, необходимых для его пересечения (ст.14 ГК РФ).

Глава 5. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права

§ 1. Правоспособность граждан (физических лиц)

Способность физического лица быть субъектом гражданского права именуется правосубъектностью. Правосубъектность включает в себя правоспособность и дееспособность.

Понятие правоспособности граждан. Под правоспособностью граждан ст. 17 ГК понимает способность иметь гражданские права и нести обязанности, т. е. возможность быть участником всех дозволенных нормами закона гражданских правоотношений. Эта способность гарантируется государством, признающим и реально обеспечивающим лицу известные правовые возможности.

Социальным содержанием правоспособности граждан Российской Федерации являются политическая, экономическая, культурная, личная и иные социальные свободы лица в обществе. Так, политическая свобода находит свое выражение в праве граждан избирать и быть избранными, экономическая – в праве на труд. Обладание той или иной свободой – это лишь одна из сторон взаимоотношений между индивидом и обществом; гражданин является не только носителем свободы, но и политическим, экономическим, культурным, личным или иного социального долга. Он возлагает на себя обязанности, вступая в гражданско-правовые обязательства на стороне должника, несет пассивную обязанность не нарушать права собственности и иные права других лиц.

Характерные черты правоспособности. Характерной чертой правоспособности является ее реальность. Возможность быть субъектом всех прав и обязанностей, признанных правом, гарантируется каждому гражданину.

Для правоспособности граждан характерен принцип равенства, который заключается в одинаковой возможности всех иметь любые предусмотренные законом права и обязанности. Ст. 19 Конституции РФ закрепляет равные права всех граждан независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Соотношение правоспособности и субъективного права может быть охарактеризовано через взаимосвязь таких категорий, как возможность и действительность.

Правоспособность юридически выражает возможность, например, иметь право собственности, право требования и т. д. Правоспособность – это еще не само субъективное право, а именно возможность правообладания. Данная возможность

реализуется при наличии определенных фактов – действий и событий, которые в соответствии с законом являются основанием возникновения субъективных гражданских прав.

Содержание правоспособности. В силу ст. 18 ГК граждане могут иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Способность иметь имущество на праве собственности, являясь одной из важнейших в общем комплексе правовых возможностей, носит конституционный характер. В соответствии со ст. 35 Конституции РФ граждане могут иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться, распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами.

Способность наследовать и завещать имущество реализуется в отношениях, где гражданин выступает в качестве наследника на имущество, а также в отношениях, возникающих в связи с распоряжением лицом своим имуществом на случай смерти. Способность заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; способность, , создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами – существенные элементы правоспособности граждан. Их сущность заключается в том, что лицо, исходя из своих склонностей и стремлений, может само решать вопрос о том, в какой сфере оно будет осуществлять свою деятельность: индивидуального предпринимательства или создания юридического лица (ст. 23 ГК).

Способность совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах. Правовые возможности, обладателем которых может стать гражданин в результате совершения договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему, либо посредством участия в договорных и внедоговорных обязательствах, определяются соответствующими разделами ГК РФ.

Способность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности. Субъектом авторского права является лицо, творческим трудом которого создано данное произведение. Такие права возникают не только у полностью дееспособных лиц, но и у малолетних и несовершеннолетних авторов. Все они наделены способностью иметь права на личные неимущественные, а также и на имущественные правомочия: избирать способ обозначения автора; выпускать произведения в свет; правомочия, связанные с неприкосновенностью произведения, и др.

Способность иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Под комплексом личных неимущественных прав принято понимать субъективные правомочия, тесно связанные с личностью. Сюда относится способность иметь право на имя, честь, достоинство и др. Кроме названных, гражданин может быть носителем права автора, других прав, не запрещенных законом и не противоречащих общим началам гражданского права.

Начало и конец правоспособности. Возникновение правоспособности связывается с моментом рождения (п. 2 ст. 17 ГК), который регистрируется как акт гражданского состояния. Если ребенок родился живым, но умер на первой неделе жизни, производится государственная регистрация его рождения и его смерти[^]. Независимо от времени смерти, с момента рождения он был правоспособен.

Некоторые нормы предусматривают охрану прав еще не родившегося ребенка. Ст. 530 ГК РСФСР (1964), например, предусматривает, что наследниками по закону в числе других могут быть дети наследодателя, родившиеся после его смерти, а наследниками по завещанию – граждане, зачатые при жизни наследодателя. Однако такой ребенок может наследовать только в том случае, если он родится живым. И только с этого момента он приобретает способность иметь право наследования.

В исключение из общего правила способность иметь некоторые права и обязанности может возникнуть не с момента рождения, а по достижении лицом определенного возраста. Происходит это в тех случаях, когда правоспособность и дееспособность возникают одновременно. Например, способность заключать трудовой договор возникает с 16 (а в исключительных случаях – с 15) лет; право на вступление в брак признается в РФ за лицами обоего пола только по достижении 18-летнего возраста, если решением органов местного самоуправления этот возраст не снижен (ст. 13 Семейного кодекса РФ).

Прекращается правоспособность только смертью лица, независимо от причин ее

наступления, а также в результате объявления его умершим в порядке, предусмотренном ст. 45 ГК. Возможно ограничение по закону некоторых элементов правоспособности, лишение гражданина части правовых возможностей (ст. 22 ГК), но это не обуславливает прекращения правоспособности в целом. Ограничение правоспособности (лишение отдельных гражданских прав) может быть применено лишь как санкция, предусмотренная уголовным законодательством (лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК РФ), лишение права свободного выбора места жительства при лишении свободы на определенный срок (ст. 56 УК РФ)). Кроме предусмотренных законом оснований, правоспособность ограничена быть не может, а полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и другие сделки, направленные на ее ограничение, являются ничтожными, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом (ст. 22 ГК).

Указанные случаи ограничения правоспособности не следует смешивать с лишением лица тех или иных конкретных субъективных прав. Например, в силу приговора суда гражданин обязуется к передаче имущества государству (конфискация), т. е. лишается права собственности на это имущество (п. 2 ст. 235 ГК).

Правоспособность иностранных граждан и лиц без гражданства. Иностранцем гражданином в РФ является всякое находящееся на территории нашего государства лицо, которое не является гражданином России и состоит в гражданстве или подданстве другой страны. В силу суверенитета РФ ее власть распространяется на всех лиц, находящихся на ее территории. Статья 160 Основ и ст. 562-563 ГК РСФСР признают за иностранными гражданами в РФ правоспособность наравне с российскими гражданами. Такими же полномочиями обладают в порядке ст. 160 Основ проживающие в РФ лица без гражданства (т. е. лица, не являющиеся гражданами РФ и утратившие гражданство или подданство какого-либо государства).

Следовательно, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются национальным режимом, под которым понимается распространение на них законов страны, на территории которой они проживают.

Наравне с российскими иностранные граждане и лица без гражданства могут распоряжаться своим имуществом, вступать в договоры, пользоваться жилым помещением и пр., а также создавать для себя предусмотренные нашими законами обязанности.

Правоспособность этих лиц может ограничиваться либо в порядке специальных указаний закона, с целью ограждения интересов государства, либо в порядке ответной меры в тех случаях, когда в другом государстве ограничиваются подобные права российских граждан. Содержание и характер правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства определяются законами РФ. Гражданская дееспособность иностранного гражданина определяется по законам той страны, гражданином которой он является, а лица без гражданства - по законам РФ, если это лицо имеет здесь постоянное место жительства. Гражданская дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства в отношении сделок, совершаемых в РФ, и обязательств, возникающих вследствие причинения вреда в РФ, определяется по российским законам.

§ 2. Дееспособность граждан

Понятие дееспособности. Закон определяет дееспособность как способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ч. 1 ст. 21 ГК). Дееспособность, как и правоспособность, является общей правовой предпосылкой к приобретению лицом своими действиями прав и обязанностей, реализации их и несению ответственности.

Правоспособность и дееспособность, обладая известными чертами общности, в то же время являются различными правовыми категориями. Если одна из них очерчивает круг того, что может иметь, то другая, прежде всего, что может создавать для себя своими действиями субъект права. В силу ст. 8 ГК это могут быть действия, прямо указанные в законе, а также не предусмотренные законом или иными правовыми актами.

Посредством дееспособности обеспечивается как участие в гражданском обороте, в хозяйственной деятельности, так и защита прав и интересов участников гражданского оборота любыми предусмотренными законом способами.

Дееспособность тесно связана с правоспособностью, как бы основана на ней.

Правоспособность граждан предшествует "приобретению" дееспособности. Так, если в объеме (содержании) правоспособности не заключена возможность права собственности на имущество, изъятое из гражданского оборота (недра, воды, нефтегазодобыча и т. п.), то, естественно, гражданин, не может стать его собственником. Наличие или отсутствие дееспособности не влияет на объем правоспособности. Например, лица, признанные недееспособными, полностью сохраняют правоспособность.

Содержание дееспособности определяется в ч. 1 ст. 21 ГК, а также комплексом различных по своему характеру и значению нормативных актов, в которых предусматривается возможность совершения гражданами тех или иных действий.

Наиболее существенным элементом в содержании дееспособности является возможность граждан своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности. Она может выражаться в совершении лицом различных сделок, направленных на отчуждение или приобретение имущества, оказание услуг, выполнение работ и т. д. Например, в силу двусторонних договоров лицо приобретает определенные права и возлагает на себя обязанности.

Приобретение прав, как известно, не является самоцелью. Поэтому существенны и способность лица к реализации приобретенных прав и исполнению возложенных обязанностей, осуществление собственником прав владения, пользования и распоряжения своим имуществом, исполнение должником обязанности по заключенному договору. Наконец, столь же существенным элементом дееспособности гражданина является возможность нести имущественную ответственность за допущенные им правонарушения. Таким образом, в содержании дееспособности следует различать элементы: а) способность своими действиями приобретать права и создавать для себя обязанности (сделкоспособность); б) способность своими действиями осуществлять принадлежащие данному лицу права и лежащие на нем обязанности; в) способность нести гражданско-правовую ответственность за совершенные правонарушения (деликтоспособность).

Дифференциация граждан по степени дееспособности. Не все граждане дееспособны в одинаковой мере. Различие объема дееспособности определяется законодателем с учетом (или исходя) возрастных или медицинских основ (критериев).

В соответствии с гражданским законодательством по объему дееспособности различаются следующие группы граждан: полностью дееспособные (достигшие 18-летнего возраста и приравненные к ним законом); несовершеннолетние в возрасте до 14 лет (малолетние); несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет; граждане, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, граждане, признанные недееспособными вследствие психического расстройства.

Полностью дееспособные граждане. Установление законодателем возраста гражданского совершеннолетия, т. е. определение момента, с которого наступает полная дееспособность, зависит от ряда социальных и психологических обстоятельств. Дееспособные граждане могут самостоятельно приобретать и осуществлять все предусмотренные законодательством права, возлагать на себя и исполнять соответствующие обязанности, а также самостоятельно нести ответственность за свои действия.

Особую группу полностью дееспособных граждан составляют лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. В соответствии со ст. 37 Конституции РФ гражданин имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Гражданско-правовой формой реализации этого права может являться деятельность в качестве индивидуального предпринимателя.

Понятие предпринимательской деятельности определено п. 1 ст. 2 ГК: это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Следовательно, существенными признаками предпринимательской деятельности являются:

- 1) коммерческая направленность деятельности;
- 2) систематический характер деятельности;
- 3) государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя;
- 4) самостоятельная имущественная ответственность. Индивидуальный предприниматель, таким образом, выступает на одинаковых правах с юридическими лицами в сфере потребительского рынка и услуг.

В отличие от этого глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющий деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства, т. е. отдельной регистрации главы хозяйства не требуется.

В содержание дееспособности граждан-предпринимателей включены дополнительные правовые возможности и обязанности. Они вправе заниматься такой деятельностью, которую осуществляют юридические лица - коммерческие организации и которой не могут заниматься другие граждане.

Исходя из этого увеличивается объем возможных сделок для граждан-предпринимателей. В то же время круг сделок, совершаемых главой крестьянского (фермерского) хозяйства как предпринимателем, ограничен целями деятельности этого хозяйства: производством,

переработкой и реализацией сельскохозяйственной продукции.

Граждане-предприниматели в соответствии с п. Зет. 401 ГК отвечают за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств в данной сфере независимо от вины. Если гражданин занимается предпринимательской деятельностью с нарушением установленного порядка государственной регистрации, то к совершенным им при этом сделкам суд может применить правило об обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью (п. Зет. 401, ст. 426 ГК).

В соответствии со ст. 25 ГК гражданин может утратить статус предпринимателя вследствие объявления им о своем банкротстве либо в результате признания его судом несостоятельным (банкротом). С момента исключения гражданина из реестра либо вынесения судебного решения его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу.

Требования кредиторов, как связанные, так и не связанные с осуществлением таким должником предпринимательской деятельности, удовлетворяются в порядке, установленном ст. 25 ГК.

Пункт Зет. 25 ГК устанавливает очередность удовлетворения требований кредиторов за счет обращения взыскания на имущество предпринимателя.

В первую очередь удовлетворяются требования граждан, жизни или здоровью которых предприниматель причинил вред, а также требования о взыскании алиментов; во вторую - выходные пособия, зарплата, вознаграждение по авторским договорам; в третью - требования кредиторов - залогодержателей имущества предпринимателя; в четвертую - задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды и в пятую - расчеты с другими кредиторами.

После завершения расчетов с кредиторами предприниматель-банкрот освобождается от исполнения оставшихся обязательств, однако требования личного характера и требования граждан, жизни или здоровью которых предприниматель причинил вред, сохраняют силу и после завершения расчетов.

Из общего правила о наступлении полной дееспособности в возрасте 18 лет имеются два исключения (изъятия).

Согласно семейному законодательству орган местного самоуправления может разрешить вступление в брак по достижении 16 лет. Такие лица, в силу п. 2 ст. 21 ГК, приобретают полную дееспособность со времени вступления в брак. Даже в случае его расторжения приобретенная дееспособность сохраняется за несовершеннолетним в полном объеме.

Несколько иное последствие может наступить в случае признания брака недействительным, поскольку суд вправе принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (абз. 3 п. 2 ст. 21 ГК).

Второе изъятие - возможность объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация). Правило об эмансипации представляет новеллу в нашем гражданском законодательстве (ст. 27 ГК). Возможность его применения основана на следующих фактах: достижение 16-летнего возраста, участие в трудовых отношениях по договору или контракту либо занятие предпринимательской деятельностью с согласия родителей, усыновителей или попечителя.

Возрастная граница для объявления несовершеннолетнего дееспособным (16 лет) совпадает с возрастом, предусмотренным для заключения трудового договора или контракта. Также с 16 лет несовершеннолетний вправе быть членом кооператива. Установление эмансипации несовершеннолетних соответствует новой экономической обстановке, поскольку у них возникает необходимость и возможность более свободного участия в гражданском обороте, распоряжении приобретенным имуществом, доходами и пр. Дальнейшее привлечение к труду не занятых учебой несовершеннолетних людей может расцениваться только с положительной стороны.

Законом не установлен срок, в течение которого несовершеннолетний должен заниматься трудовой или предпринимательской деятельностью для возможности объявления его полностью дееспособным. Но значение должен иметь трудовой договор (контракт), свидетельствующий о приеме его на постоянную (а не на временную) работу. Занятие же предпринимательской деятельностью при эмансипации может быть учтено, если оно носило систематический характер и несовершеннолетний зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя. При эмансипации в каждом отдельном случае должны выясняться и размеры доходов, разумность их траты и др.

Согласно абз. 2 п. 1 ст. 27 ГК при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным производится органами опеки и попечительства. Этой нормой не определена форма выражения их согласия, но, видимо, она должна быть идентична форме согласия на сделки несовершеннолетних, т. е. письменной.

При отсутствии согласия обоих или одного из родителей, усыновителей или попечителя эмансипация производится по решению суда. В суд обжалуется и отказ органа опеки и попечительства. С заявлением об эмансипации в суд вправе обратиться сам несовершеннолетний, его законные представители, орган опеки и попечительства. С момента принятия соответствующего решения установленное ранее попечительство над несовершеннолетним отменяется.

Дееспособность малолетних. К несовершеннолетним, по общему правилу, относятся все граждане с момента рождения до наступления 18-летнего возраста. Однако применительно к возможности обладать определенными элементами дееспособности действующее законодательство (так же как и по нормам ГК 1964 г.) делит граждан на две возрастные группы: малолетние в возрасте до 14 лет и несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет. В отличие от ранее действовавшего законодательства снижен возрастной рубеж малолетства.

Согласно п. 1 ст. 28 ГК за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), все сделки, за исключением указанных в п. 2 этой статьи, могут заключать от их имени только родители, усыновители и опекуны. Органы опеки и попечительства контролируют действия законных представителей малолетнего по распоряжению его имуществом.

Дети в возрасте до 6 лет возможности совершения каких-либо юридических действий не имеют.

Напротив, объем дееспособности малолетних в возрасте от 6 до 14 лет по сравнению с ГК 1964 г. расширен, в него включены следующие правовые возможности.

Прежде всего, за малолетними закреплено право на самостоятельное совершение мелких бытовых сделок. Это незначительные по сумме сделки, направленные на удовлетворение их личных, культурных потребностей, моменты заключения и исполнения которых, по общему правилу, совпадают или следуют один за другим. Общее согласие родителей на бытовые сделки презюмируется в момент предоставления ребенку необходимых для этого средств.

Помимо мелких бытовых за малолетними закреплено право совершения сделок, направленных на безвозмездное получение выгоды, если только они не требуют нотариального удостоверения либо государственной регистрации. Например, малолетние вправе принять вещи, деньги в дар, но не такое имущество, как дом, квартиру, земельный участок и другую недвижимость, автомобиль, поскольку такие сделки требуют обязательной государственной регистрации (ст. 164 ГК). От имени малолетнего их могут совершать лишь его законные представители.

Наконец, в перечень правовых возможностей малолетних включены и сделки по распоряжению средствами, предоставленными ему законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Например, в период экскурсии в другой город 13-летний школьник оплачивает связанные с поездкой услуги, совершает покупки спортивной одежды и обуви на деньги, которыми с согласия родителей его снабдил дедушка.

Важное значение имеет правило п. 3 ст. 28 ГК о том, что по сделкам малолетнего, в том числе совершенным им самостоятельно, отвечают его родители, усыновители, опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Сами несовершеннолетние до 14 лет не могут иметь вины, следовательно, не несут гражданско-правовой ответственности по обязательствам, в том числе по деликтам. Возмещение причиненного действиями малолетнего имущественного вреда возлагается на их родителей, усыновителей, опекуна.

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. Поступки несовершеннолетнего с 14 лет по сравнению с действиями малолетних получают иную юридическую окраску. Одним из проявлений нового положения подростка является, в частности, то, что его действия перестают быть безразличными с точки зрения закона, они влекут определенные юридические последствия, поскольку закон признает молодого человека уже в определенной мере дееспособным. Так, уголовная ответственность, по общему правилу, устанавливается с 16, а за особо опасные преступления - с 14 лет. С 16 лет граждане становятся полноправными участниками трудовых отношений, могут быть членами кооперативов и т. д. Определенным комплексом возможностей наделяет несовершеннолетнего и гражданское законодательство.

В соответствии с п. 1 ст. 26 ГК несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет сами совершают сделки, но с письменного согласия родителей, усыновителей, попечителя, полученного до или, в виде одобрения, после сделки. Согласие законных представителей на заключение сделки не устраняет несовершеннолетнего из числа участников правоотношения, он не заменяется родителями, усыновителями, попечителем, однако его действиям придается соответствующее юридическое значение лишь в том случае, если они одобрены. Таким образом, согласие является юридическим фактом,

необходимым для действительности заключенной несовершеннолетним сделки. В то же время законом (п. 2 ст. 26 ГК) предусмотрен и ряд других элементов дееспособности, которые дают несовершеннолетнему возможность действовать вполне самостоятельно.

Прежде всего речь идет о праве распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, в том числе и от предпринимательской деятельности.

В практике применения данная возможность рассматривается как право несовершеннолетнего самостоятельно распоряжаться уже полученным заработком, стипендией, доходами.

Однако это право не следует отождествлять с возможностью свободно распоряжаться имуществом, приобретенным на указанные средства. Сделки по поводу такого имущества они совершают с согласия или одобрения своих законных представителей.

Правила ст. 26 ГК предусматривают также возможность несовершеннолетнего самостоятельно осуществлять права автора произведений науки, литературы, искусства, изобретений или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности.

Представляется, что перечень правомочий несовершеннолетнего не является исчерпывающим. Он может самостоятельно владеть и пользоваться своим имуществом, быть нанимателем жилого помещения и др.

Несовершеннолетние вправе вносить вклады в кредитные учреждения и самостоятельно распоряжаться ими. Под распоряжением вкладами следует понимать сдачу денег на хранение, получение доходов по вкладам, операции по частичному или полному получению вклада и пр.

Вклады на имя несовершеннолетнего могут быть внесены в кредитные учреждения и другими лицами (родителями, родственниками). В этих случаях по достижении 14 лет он может распоряжаться вкладами, но с письменного согласия родителей, усыновителей, попечителя.

В объеме самостоятельных юридических действий несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет законодатель называет мелкие бытовые и иные сделки, предусмотренные пунктом 2 ст. 28 ГК, что имеет немаловажное практическое значение. Им, также по достижении 16 лет, гарантируется право быть членами кооперативов, в соответствии с законами о кооперативах.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет сами несут имущественную ответственность по сделкам, заключенным ими как с письменного согласия законных представителей, так и (в предусмотренных законом пределах) самостоятельно.

Ответственность за причинение вреда несовершеннолетними (деликтоспособность), подобно иным элементам их дееспособности, специфична.

По закону они самостоятельно несут имущественную ответственность за вред, причиненный их действиями другим лицам. В то же время к возмещению этого вреда могут быть привлечены и родители, усыновители, попечитель несовершеннолетнего, если у последнего не имеется или не хватает средств для полного возмещения вреда, т. е. их обязанность носит суб-сидиарный характер.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут быть ограничены или лишены права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами.

По ходатайству законных представителей либо органа опеки и попечительства суд принимает такое решение при наличии достаточных оснований. Это могут быть неблагоразумная трата денег, растраниживание (увлечение возмездными азартными играми), приобретение алкогольных напитков, наркотических средств и др.

Решение суда должно быть доведено до всех заинтересованных лиц. С момента его вынесения все сделки несовершеннолетнего по распоряжению заработком и прочими доходами требуют письменного согласия или последующего письменного одобрения законных представителей.

Эта норма не применима к лицам, которые до наступления совершеннолетия приобрели полную дееспособность.

Ограничение дееспособности гражданина (ст. 30 ГК) устанавливает пределы дееспособности гражданина, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Ограничение дееспособности лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, устанавливается в интересах семьи и лиц, находящихся на его иждивении. В связи с этим основанием к ограничению дееспособности гражданина служит совокупность двух фактов: а) злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами; б) указанное злоупотребление ставит семью в тяжелое материальное положение.

Злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами следует считать

такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами семьи, влечет за собой непомерные расходы. Если семья не получает необходимых средств от лица, злоупотребляющего спиртными напитками, либо вынуждена его содержать, то данное лицо может быть ограничено в дееспособности, хотя бы другие члены его семьи и имели самостоятельный заработок.

Ограничение дееспособности, равно как и его отмена, производится судом.

Ограниченно дееспособный вправе совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки. Заключать все иные сделки по распоряжению своим имуществом (купля-продажа, мена, дарение), а также получать свой заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя.

Учитывая установленный законом объем правовых возможностей других лиц, не имеющих полной дееспособности (несовершеннолетних и даже малолетних, за которыми помимо мелких бытовых сделок закреплено право совершать самостоятельно еще ряд юридических действий), можно отметить, что дееспособность таких граждан может оказаться меньшей даже по сравнению с малолетними.

Однако ограниченный в дееспособности гражданин самостоятельно отвечает как по мелким бытовым, так и по сделкам, совершенным им с согласия попечителя. Кроме того, он полностью деликтоспособен, т. е. самостоятельно несет гражданско-правовую ответственность за причиненный его действиями вред

Правовые последствия ограничения дееспособности лиц, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами, не исчерпываются ст. 30 ГК. По нормам Семейного кодекса они не вправе быть усыновителями, опекунами, попечителями, могут быть лишены родительских прав либо ограничены в родительских правах или ребенок может быть у них отобран.

Ограничение дееспособности отменяется, если отпадут обязательные условия применения ст. 30 ГК – злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами (например, в случае излечения от алкогольной зависимости); тяжелое материальное положение семьи и обязанность доставлять семье средства на ее содержание (например, в случае смерти супруга, развода, разделения семьи). На основании решения суда отменяется и попечительство. Дееспособность граждан, признанных недееспособными, Гражданин, страдающий психическим расстройством, признается недееспособным, если вследствие этого недостатка он не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК). Для признания лица недееспособным необходимо сочетание юридического и медицинского критериев: отсутствие у лица способности понимать значение своих действий и руководить ими (юридический критерий) должно быть обусловлено психическим расстройством (медицинский критерий).

Законом установлен судебный порядок признания недееспособным. Этому должна предшествовать судебно-психиатрическая экспертиза, которая дает заключение о возможности данного лица понимать смысл своих действий или разумно руководить ими. В компетенцию судебно-психиатрической экспертизы не входит обязанность давать заключение об отсутствии дееспособности; этот вопрос разрешается только судом. Сделки за недееспособного в его интересах и от его имени совершает назначенный органами опеки и попечительства опекун. Ответственность по этим сделкам также несет опекун.

Действия лица, признанного недееспособным, не влекут для него никаких юридических последствий. Совершенные им сделки ничтожны. Однако по требованию опекуна суд может признать сделку недееспособного гражданина действительной, если она совершена им к своей выгоде (ст. 171 ГК). В силу ст. 177 ГК недействительной может быть признана сделка психически больного гражданина до признания его недееспособным в том случае, когда при ее совершении он не понимал значения своих действий или не мог ими руководить, и этот факт судом установлен. В случае причинения имущественного вреда действиями лица, признанного недееспособным, обязанность возмещения полностью возлагается на опекуна.

Если гражданин выздоровел и отпали основания, в силу которых он был признан недееспособным, суд признает его дееспособным при наличии об этом соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы. С таким требованием обязан обратиться его опекун (п. 5 ст. 36 ГК); его могут заявить и лица, по ходатайству которых гражданин был признан недееспособным (члены семьи, прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрическое учреждение и др.).

Опека, установленная над недееспособным, отменяется в этом случае также по решению суда.

§ 3. Опека и попечительство

Опека и попечительство традиционно рассматривались в теории как комплексный институт семейного и гражданского права, в рамках которого осуществляется правовое

регулирование отношений, направленных на восполнение недостающего объема дееспособности граждан. Кроме того, опека и попечительство являются формой воспитания детей, лишившихся родительской заботы.

Соответственно разграничивается и правовое регулирование отношений по опеке и попечительству по новому гражданскому и семейному законодательству: права и обязанности опекунов и попечителей, установленные в целях воспитания несовершеннолетних детей, переданных под опеку (попечительство), определяются семейным законодательством, тогда как гражданско-правовым регулированием опосредуются в целом отношения, возникающие по поводу приобретения, осуществления и исполнения гражданских прав и обязанностей в интересах других граждан. С этой точки зрения гражданское, семейное и гражданско-процессуальное законодательство рассматривают опекунов и попечителей наряду с родителями (усыновителями) в качестве законных представителей малолетних и несовершеннолетних детей, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан (ст. 26, 28-30 ГК, ст. 48 ГПК, 145-146 СК). Целями опеки и попечительства, таким образом, являются: защита прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан, их представительство во всех учреждениях и организациях, в том числе в судах, без специального полномочия (ст. 31 ГК), а в отношении детей, которым опека (попечительство) избраны в качестве формы воспитания, - и содержание, воспитание, образование подопечных. В отличие от ранее действовавшего законодательства, предусматривающего опеку над имуществом, новый ГК установил институт его доверительного управления (ст. 38 ГК). В рамках . данного института орган опеки и попечительства определяет управляющего имуществом и заключает с ним договор о доверительном управлении. Другим имуществом подопечного распоряжается опекун (попечитель) по правилам ст. 37 ГК.

Опека и попечительство различаются объемом возлагаемых на опекуна и на попечителя полномочий, исходя из объема дееспособности их подопечных: опека устанавливается над малолетними (до 14 лет) и недееспособными гражданами, а попечительство - над несовершеннолетними (в возрасте от 14 до 18 лет) и гражданами, ограниченными в дееспособности по суду.

Разновидностью попечительства является патронаж (ст. 41 ГК), устанавливаемый по просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять, защищать свои права и исполнять обязанности. Полномочия попечителя в рамках патронажа определяются договором поручения или доверительного управления имуществом.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления, самостоятельно определяющие свою структуру.

Функции по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних, как правило, возлагаются на отделы (управления) образования либо специально созданные с этой целью отделы (комитеты) семьи и детства, опеки и попечительства.

В отношении недееспособных и ограниченно способных граждан функции по опеке и попечительству возлагаются на отделы (управления) здравоохранения либо уполномоченные ими учреждения.

Функции по опеке и попечительству несовершеннолетних и нетрудоспособных граждан могут быть возложены и на органы социальной защиты населения.

Функциональные обязанности соответствующих органов и должностных лиц органов местного самоуправления, осуществляющих подбор кандидатов в опекуны (попечители), доверительных управляющих, подготовку необходимых документов для назначения опекунов (попечителей), надзор и контроль за их деятельностью, определяются законодательством субъектов РФ, правовыми актами, издаваемыми органами местного самоуправления в пределах их компетенции.

Назначение опекуна или попечителя производится постановлением главы администрации по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства (ст. 35 ГК).

В отдельных случаях опека или попечительство могут быть назначены по месту жительства опекуна (попечителя). Если в течение месяца опекун (попечитель) не назначен, исполнение его обязанностей временно возлагается на соответствующий орган опеки и попечительства.

Назначение (неназначение) опекуна или попечителя может быть обжаловано в суде заинтересованными лицами.

Опекунами (попечителями), как правило, назначаются близкие родственники подопечного, а при их отсутствии или нежелании - другие лица с их согласия и с учетом требований, предъявляемых законом к опекуну (попечителю). В отношении

граждан, находящихся или помещенных в воспитательные, лечебные и аналогичные им учреждения функции опекунов и попечителей осуществляют указанные учреждения. Прекращение опеки и попечительства возможно в трех формах (ст. 39-40 ГК).

1. Освобождение опекунов (попечителей) от исполнения ими своих обязанностей производится органом опеки и попечительства в случае возвращения несовершеннолетнего его родителям или его усыновления; при помещении подопечного в соответствующее воспитательное, лечебное и аналогичное им учреждение; по просьбе опекуна (попечителя) при наличии уважительных причин, делающих невозможным дальнейшее выполнение им своих функций не по его вине.

2. Отстранение опекуна (попечителя) возможно в случае ненадлежащего выполнения им своих обязанностей, в том числе если он использовал опеку (попечительство) в корыстных целях или оставил подопечного без надзора и необходимой помощи. В подобных случаях орган опеки и попечительства обязан принять необходимые меры для привлечения бывшего опекуна (попечителя) к ответственности: возбудить уголовное дело, предъявить иск о возмещении ущерба, причиненного подопечному, и др.

3. Прекращается опека (попечительство) по достижении установленного законом возраста, при вступлении несовершеннолетнего в брак, его эмансипации (п. 2 ст. 21 и ст. 27 ГК), а также по решению суда о признании подопечного дееспособным или об отмене ограничений его дееспособности.

Прекращение опеки и попечительства в любой из трех форм оформляется постановлением главы администрации.

§ 4. Имя гражданина

Право на имя возникает у гражданина с момента рождения, обеспечивая его индивидуализацию в гражданском обществе, возможность осуществления прав и обязанностей под своим именем. Родители обязаны присвоить ребенку имя и зарегистрировать его рождение в сроки, установленные законодательством об актах гражданского состояния. По достижении 14-летнего возраста это право может быть реализовано им самим путем перемены имени, присвоенного ему его родителями (лицами, их заменяющими). Порядок осуществления права на имя и способы его защиты предусмотрены ст. 19 ГК, а также законом об актах гражданского состояния.

Имя гражданина включает в себя фамилию, собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

В предусмотренных законом случаях (например, по Закону об авторском праве и смежных правах) гражданин может использовать псевдоним.

Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии со ст. 1064 ГК. При этом если искажение или использование имени гражданина затрагивают его честь, достоинство, деловую репутацию, последние защищаются по правилам ст. 152 ГК.

При перемене гражданином своего имени права и обязанности, приобретенные им прежде, не прекращаются и не изменяются. На гражданина, переименовавшего имя, п. 2 ст. 19 ГК возлагает обязанность уведомить об этом своих должников и кредиторов, иначе он несет риск последствий, вызванных отсутствием таких сведений.

Перемена имени несовершеннолетнего, не достигшего 14 лет, по инициативе законных представителей ребенка возможна по разрешению органов опеки и попечительства с учетом мнения ребенка, а в случаях, предусмотренных законом, - с его согласия (например, при усыновлении ребенка, достигшего 10-летнего возраста).

§ 5. Место жительства

Закон под местом жительства понимает то место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (ст. 20 ГК). Каждый гражданин имеет только одно место жительства и избирает его сам, как правило, добровольно, а также может его изменить, осуществляя право свободно передвигаться. Это право носит конституционный характер (ст. 27 Конституции РФ).

Наряду с этим закон признает и иной порядок определения места жительства двух групп граждан. В силу п. 2 ст. 20 ГК местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их родителей, усыновителей и опекунов. Что же касается несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, то они избирают место своего жительства наравне с полностью дееспособными лицами.

Право свободного передвижения, свободного выбора места пребывания и жительства защищается гражданским законодательством как нематериальное благо (ст. 150 ГК). Местом жительства ребенка, проживающего с одним из родителей (усыновителей), считается место жительства последнего.

Правовое значение места жительства проявляется в области как материального, так и гражданского процессуального права. Согласно ст. 316 ГК местом исполнения денежного обязательства является место жительства кредитора в момент возникновения

обязательства; в силу ст. 529 ГК РСФСР местом открытия наследства признается постоянное место жительства наследодателя и только если оно неизвестно - место нахождения его имущества. Для признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим необходимо установить факт отсутствия в месте его жительства сведений о том, где он пребывает (ст. 42, 45 ГК).

С определением места жительства связано и установление подсудности по гражданским искам (ст. 117, 118, 121 ГПК).

§ 6. Безвестное отсутствие гражданина
и объявление его умершим

Длительная неопределенность в гражданских правоотношениях, связанная с безвестным отсутствием, нарушает интересы и права граждан, а также государства. Для устранения этой неопределенности суд компетентен признать лицо безвестно отсутствующим или объявить отсутствующего умершим.

Принятие таких решений возможно лишь при наличии юридического состава, слагающегося из таких фактов, как: а) длительное отсутствие лица в месте его постоянного жительства; б) отсутствие сведений о месте его нахождения и невозможность их получить всеми доступными средствами; в) истечение установленных законом сроков (ст. 42, 45 ГК) с момента получения последних известий о месте нахождения данного лица. Действующее законодательство не возлагает на заинтересованное лицо обязанность розыска отсутствующего. Для признания лица безвестно отсутствующим или объявления его умершим достаточно названных выше юридических фактов. Вместе с тем практика применения закона исходит из того, что при наличии определенных данных, свидетельствующих о преднамеренном характере отсутствия (например, имеются сведения о том, что лицо скрывается в связи с совершенным преступлением, нежеланием платить алименты, возместить причиненный ущерб и др.), лицо не должно быть признано безвестно отсутствующим или объявлено умершим. Но если в результате длительного розыска соответствующими органами место его нахождения не установлено, соответствующее решение принимается.

Признание лица безвестно отсутствующим или объявление его умершим не умаляет правосубъектности гражданина, если он жив.

Основания признания лица безвестно отсутствующим. Безвестно отсутствующим может быть признан гражданин, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Годичный срок исчисляется со дня получения последних сведений о нем. Если этот день установить невозможно, за точку отсчета принимается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения, а при невозможности установить месяц - первое января следующего года.

Признание гражданина безвестно отсутствующим производится по заявлению заинтересованных лиц, организаций, прокурора в порядке, предусмотренном главой 28 ГПК. Со дня вступления в силу решения суда гражданин считается безвестно отсутствующим.

Последствия признания лица безвестно отсутствующим. У отсутствующего гражданина может оставаться имущество, требующее охраны и управления. Статья 43 ГК предусматривает:

- а) до признания гражданина безвестно отсутствующим орган опеки и попечительства по заявлению заинтересованных лиц либо по постановлению судьи вправе принять меры к охране его имущества и назначить управляющего этим имуществом;
- б) одновременно с признанием гражданина безвестно отсутствующим либо после этого его имущество при необходимости постоянного управления передается (согласно решению суда) лицу, которое определяет орган опеки и попечительства.

Он же заключает с этим лицом договор о доверительном управлении.

Наступление других правовых последствий связано с необходимостью охраны интересов лиц, состоявших с отсутствующим в тех или иных правоотношениях; из принадлежащего ему имущества выдается содержание гражданам, которых он по закону обязан содержать; погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего; супругу такого лица предоставляется право требовать расторжения с ним брака в органе загс; иждивенцы приобретают право на пенсию так же, как в случае потери кормильца; прекращается действие доверенности и договора поручения.

Если признанное безвестно отсутствующим лицо явится (или будет обнаружено его место пребывания), суд отменяет свое решение. На этом основании отменяется и управление имуществом гражданина. Предусмотрена и возможность для восстановления его брака по совместному заявлению с другим супругом в органы загс, если не заключен новый брак. Основания объявления лица умершим. Когда в месте постоянного жительства гражданина не имеется сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, суд может объявить его умершим. В случае пропажи гражданина без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель, объявление умершим может быть

произведено спустя шесть месяцев со дня несчастного случая или иных обстоятельств, угрожавших смертью.

Если пропажа без вести военнотружущего или иного гражданина связана с военными действиями, то он может быть объявлен умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Дата вступления в законную силу решения суда считается днем предполагаемой смерти лица. Днем смерти может быть признана и дата предполагаемой гибели гражданина, если он объявляется умершим вследствие пропажи без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В этом заключается одна из особенностей объявления гражданина умершим по безвестной пропаже.

По своим правовым последствиям объявление умершим равно смерти. В силу ст. 256 ГК на основании решения суда загс вносит запись о смерти гражданина в книгу регистрации актов гражданского состояния.

Однако объявление гражданина умершим юридически закрепляет лишь предположение о его смерти, которое необходимо отличать от судебного установления факта смерти гражданина. Последнее производится по правилам гл. 27 ГК только при наличии доказательств смерти лица в определенное время при конкретных обстоятельствах, когда событие смерти налицо, но органы загса отказывают в его регистрации (например, при утрате необходимых документов и невозможности их восстановления).

Для объявления умершим не обязательно предварительное признание лица безвестно отсутствующим. Последствия объявления лица умершим: а) иждивенцы приобретают право на получение пенсий и пособий,

б) наследники призываются к наследованию имущества, в) прекращается брак с объявленным умершим. При этом не требуется специального решения о прекращении брака.

Последствия явки лица, объявленного умершим. Поскольку объявление лица умершим основано только на предположении о его смерти, не исключается возможность его явки или установки места пребывания.

Это обстоятельство влечет за собой целый ряд правовых последствий, наступающих после отмены судом решения по поводу объявления гражданина умершим. Ст. 46 ГК устанавливает правила возврата ему имущества, причем предусмотрены две возможные ситуации.

Первая из них касается сохранившегося имущества, которое перешло безвозмездно к другим лицам (в порядке наследования, по договору дарения). Явившийся собственник может потребовать возврата любого имущества, за исключением денег, а также ценных бумаг на предъявителя, которые в силу п. 3 ст. 302 ГК не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

Вторая касается возврата имущества, перешедшего к другим лицам по возмездным сделкам (по договорам купли-продажи, мены и т. п.). Эти граждане обязаны возвратить имущество явившемуся собственнику, если будет доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата имущества в натуре они обязаны возместить его стоимость. Понесенный при этом ущерб может быть им возмещен лицами, которые передали им это имущество по возмездной сделке.

Кроме того, явка супруга и отмена решения суда об объявлении его умершим являются основанием к восстановлению брака.

§ 7. Акты гражданского состояния

По действующему законодательству гражданское состояние лица как субъекта гражданского права определяется совокупностью фактов. Моменты рождения, усыновления, вступления в брак, смерти порождают важные последствия, и точное установление (закрепление) этих фактов вызывается интересами не только отдельных граждан, но и государства.

Акты гражданского состояния представляют собой административные акты, совершаемые компетентными на то органами, в которых соответствующие обстоятельства отражаются и закрепляются официальными документами. Они составляются только на прямо предусмотренные законом юридические факты и оформляются в порядке, также установленном законом.

В силу ст. 47 ГК и ст. 3 Закона об актах гражданского состояния государственной регистрации подлежат: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина.

Являясь официальным доказательством зарегистрированных фактов, они сохраняют это значение до тех пор, пока не последует их изменение или аннулирование. При этом сама по себе регистрация актов гражданского состояния не имеет правообразующего значения. Она лишь устанавливает, где и когда имели место определенные юридические

факты. Исключение представляет лишь регистрация заключения брака, без которой брака нет; в этом случае регистрируется не факт, имевший место, а, напротив, сама регистрация создает этот факт.

Среди актов гражданского состояния можно выделить акты, в которых зафиксированы юридические факты, влияющие на правовое положение гражданина. Это факты рождения и смерти (объявления умершим), заключения и расторжения брака, усыновления и установления отцовства.

Другие акты гражданского состояния направлены на индивидуализацию гражданина путем присвоения и регистрации фамилии, имени, отчества.

Обязанности по регистрации выполняют отделы записи актов гражданского состояния. В связи с установлением неточности или ошибки в записи акта гражданского состояния может возникнуть необходимость исправить или изменить. При наличии достаточных оснований и при отсутствии спора между заинтересованными лицами изменение или исправление записи производится органами загса по месту жительства заявителя. Если же есть спор либо просьба гражданина отклонена, вопрос может быть передан на разрешение суда в порядке искового производства либо производства по жалобам. Закон также предусматривает возможность восстановления утраченных записей при наличии документов, подтверждающих, что ранее записи имелись, а также аннулирование записей по решению суда.

Глава 6. Юридические лица

§ 1. Общие положения

Институт юридического лица относится к числу основных в российском гражданском праве. Его можно определить как совокупность (подсистему) норм, устанавливающих правоспособность юридического лица и способы ее осуществления, порядок создания, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также особенности их организационно-правовых форм.

Правила, носящие наиболее общий характер, содержатся в гл. 4 ГК РФ. К ним следует отнести легальное определение и классификацию юридических лиц, нормы, регламентирующие правоспособность и ответственность, порядок государственной регистрации, требования, предъявляемые к учредительным документам, порядок реорганизации, ликвидации и т. д.

В развитие норм ГК РФ должен быть принят целый ряд федеральных законов, регулирующих процессы создания и деятельности коммерческих и некоммерческих организаций. Так, предполагается принятие закона о регистрации юридических лиц, закона об обществах с ограниченной ответственностью, закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях и т. д.

Уже введены в действие Федеральные законы: "Об общественных объединениях", "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях", "Об акционерных обществах". Продолжают действовать российские законы о банках и банковской деятельности, о товарных биржах и биржевой торговле, о страховании, которые были приняты еще до введения в действие части первой ГК РФ.

Наряду с нормами института юридического лица, содержащимися в гражданском законодательстве, следует учитывать и нормы иных правовых актов. Например, вопросам лицензирования отдельных видов деятельности посвящено постановление Правительства РФ от 24 декабря 1994 г. № 1418'.

Функциональное назначение института юридического лица состоит в определении правового статуса коммерческих и некоммерческих организаций, необходимого для их равноправного и эффективного участия в гражданских правоотношениях.

Легальное определение юридического лица закреплено в п. 1 ст. 48 ГК РФ:

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

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету. Отсюда вытекает, что организация, имеющая статус юридического лица, должна обладать совокупностью объективных признаков (черт).

Организационное единство юридического лица предполагает, что оно действует в гражданских правоотношениях как единое целое. Деятельность его структурных подразделений подчинена общему руководящему органу, который формирует и выражает волю организации вовне. Устойчивая структура юридического лица должна быть закреплена в учредительных документах или, в порядке исключения, для некоторых некоммерческих организаций - в общем положении об организациях данного вида.

Наличие обособленного имущества означает, что юридическому лицу принадлежит одно из

вещных прав: право собственности, право хозяйственного ведения или право оперативного управления. Исключена возможность существования организаций на основе только арендованного имущества или исключительно заемных средств. Имущество юридического лица обособлено от имущества его учредителей (участников). Организации, как правило, должны быть собственниками своего имущества (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, благотворительные фонды, некоммерческие партнерства и автономные некоммерческие организации и т. д.). Правом хозяйственного ведения, как разновидностью ограниченного вещного права, наделены государственные и муниципальные унитарные предприятия. Учреждениям, финансируемым собственником, и федеральным казенным предприятиям принадлежит право оперативного управления. Наличие самостоятельного баланса у коммерческой организации и сметы – у учреждения оформляет имущественное обособление юридического лица.

Самостоятельная имущественная ответственность предполагает, что кредиторы могут обращаться с требованиями, вытекающими из обязательств юридического лица, только к нему самому, взыскания по этим требованиям могут быть обращены лишь на его обособленное имущество. Учредители (участники) или собственники юридического лица не отвечают по его долгам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителей (участников) или собственников, за исключением случаев, предусмотренных законом или учредительными документами (п. 3 ст. 56 ГК РФ).

Выступление в гражданском обороте от своего имени включает в себя возможность юридического лица от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическое лицо вправе от своего имени заключать гражданско-правовые договоры (договоры купли-продажи, поставки, аренды, подряда, перевозки и т. д.). Организации приобретают гражданские права и несут обязанности через свои органы, действующие на основе закона и учредительных документов. Полные товарищества и товарищества на вере действуют через своих участников. Защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется соответственно судом, арбитражным судом или третейским судом, причем организация со статусом юридического лица может выступать и в качестве истца, и в качестве ответчика.

§ 2. Классификация (виды) юридических лиц

Действующее гражданское законодательство предусматривает два основных критерия, по которым может быть проведена дифференциация юридических лиц:

- 1) права учредителей (участников) в отношении юридических лиц или их имущества;
- 2) цели деятельности юридических лиц. В соответствии с первым критерием (п. 2 ст. 48 ГК РФ) учредители (участники) юридического лица могут иметь обязательственные права в отношении самого юридического лица или вещные права на его имущество.

В первую группу входят юридические лица, участники которых в связи с передачей им имущества полностью утрачивают свои вещные права на него, но приобретают обязательственные права в отношении самого юридического лица. Эта группа включает в себя корпорации, т. е. хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы.

Ко второй группе относятся юридические лица, учредители которых сохраняют право собственности или иное вещное право на переданное им имущество. Учредители считаются также собственниками имущества, приобретенного юридическим лицом в процессе деятельности. Следовательно, носителями вещных прав на одно и то же имущество являются учредитель-собственник и само юридическое лицо, которому принадлежит право хозяйственного ведения или право оперативного управления. В эту группу лиц входят государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе дочерние предприятия, а также финансируемые собственником учреждения. Третью группу составляют те, учредители и участники которых не имеют ни обязательственных прав в отношении самого юридического лица, ни вещных прав на его имущество (п. 3 ст. 48 ГК РФ). К ним относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Второй критерий дифференциации закреплен в ст. 50 ГК РФ, в соответствии с которой все юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие организации. Первые преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, вторые не имеют такой цели в качестве основной и не распределяют полученную прибыль между участниками.

Если по решению участников на ассоциацию (союз) предполагается возложить ведение предпринимательской деятельности, то она либо подлежит преобразованию в хозяйственное общество или товарищество, либо может создать хозяйственное общество или стать его участником.

§ 3. Правоспособность юридических лиц

Признание организации юридическим лицом одновременно свидетельствует о наличии у нее гражданской правоспособности, т. е. способности иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. К важнейшим имущественным правам, которыми может обладать юридическое лицо, следует отнести право собственности (право хозяйственного ведения, право оперативного управления), а также имущественные права и обязанности, возникающие из многочисленных гражданско-правовых договоров. Среди неимущественных следует назвать право на свое фирменное наименование, товарный знак и др.

До принятия ГК РФ в законодательстве была закреплена специальная правоспособность юридического лица (ст. 26 ГК РСФСР 1964 г., ст. 12 Основ гражданского законодательства 1991 г.), что предполагало наделение организации только теми гражданскими правами и возложение на нее только тех обязанностей, которые соответствовали целям деятельности, указанным в ее уставе. Сделки же, совершенные юридическим лицом в противоречии с такими целями, на основании ст. 50 ГК РСФСР 1964 г. считались недействительными.

Единственным нормативным актом, которым устанавливалась общая правоспособность юридического лица, являлось Положение об акционерных обществах, утвержденное постановлением СМ РСФСР от 25 декабря 1990 г. В п. 6 ст. 1 этого акта было закреплено, что "Общество вправе совершать все действия, предусмотренные законом. Деятельность общества не ограничивается оговоренной в уставе. Сделки, выходящие за пределы уставной деятельности, но не противоречащие действующему законодательству, признаются действительными".

В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК РФ юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие же организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом (банки, страховые организации и др.), могут иметь гражданские права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Следовательно, специальная правоспособность сохранена только в отношении ограниченного перечня юридических лиц, к которым отнесены учреждения, финансируемые собственником, иные некоммерческие организации, унитарные предприятия и некоторые иные прямо указанные в законе коммерческие организации. Хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы обладают общей правоспособностью. Отдельными видами деятельности юридические лица как с общей, так и со специальной правоспособностью могут заниматься лишь при наличии лицензии (специального разрешения). Виды деятельности, подлежащие лицензированию, должны определяться законом.

До принятия специального федерального закона перечень лицензируемых видов деятельности и органов, уполномоченных на ведение лицензионной деятельности, и его порядок устанавливается постановлением Правительства РФ от 24 декабря 1994 г. № 1418. С момента его принятия лицензирование осуществляется 33 федеральными органами исполнительной власти. Кроме того, 23 вида деятельности лицензируется в субъектах Федерации. При этом Правительство оставило за собой право вносить изменения в указанный перечень.

Лицензия является официальным документом, который разрешает указанный в нем вид деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия его осуществления. Для получения лицензии юридическое лицо представляет в уполномоченные органы заявление о выдаче лицензии, копии учредительных документов, копию свидетельства о государственной регистрации, документ, подтверждающий оплату лицензирования, и справку налогового органа о постановке на учет. В зависимости от специфики деятельности в положении о лицензировании соответствующего вида может быть предусмотрено представление иных документов. Решение о выдаче (об отказе в выдаче) лицензии принимается по общему правилу в течение 30 дней со дня подачи заявления со всеми необходимыми документами. Основанием для отказа в выдаче лицензии являются наличие в документах недостоверной или искаженной информации и отрицательное экспертное заключение. Отказ может быть обжалован в суд. Срок действия лицензии устанавливается в зависимости от специфики вида деятельности, но не менее трех лет. По заявлению лица он может быть сокращен. Продление срока производится в порядке, установленном для получения лицензии. Лицензия выдается отдельно на каждый вид деятельности. Передача ее другому лицу не допускается. В случае, если лицензируемый вид деятельности осуществляется на нескольких территориально обособленных объектах, лицензиату (держателю лицензии) одновременно с лицензией выдаются ее заверенные копии. Ликвидация юридического лица прекращает действие лицензии. Особые правила установлены применительно к приостановлению действия лицензии и ее аннулированию.

Около 30 видов деятельности, среди которых аудиторская, страховая, банковская, не подпадают под действие постановления Правительства РФ от 24 декабря 1994 г., поскольку оно не распространяется на те виды деятельности, особый порядок лицензирования которых установлен законодательными актами РФ и нормативными актами Президента Российской Федерации.

Любое юридическое лицо может быть ограничено в правах, но только в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Так, ограничено право унитарных предприятий распоряжаться недвижимым имуществом (ст. 295 ГК РФ). Любое ограничение, не соответствующее закону или принятое с нарушением установленного порядка, может быть обжаловано в суд.

Ограничение правоспособности может устанавливаться специальным законом путем указания тех видов деятельности, которыми отдельные юридические лица заниматься не могут (см., например, законодательство о страховании, о банковской деятельности, о товарных биржах). Так, банкам запрещено совершать операции по производству и торговле материальными ценностями, а также по страхованию всех видов, за исключением страхования валютных и кредиторских рисков.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, т. е. с даты государственной регистрации и прекращается в момент ликвидации, т. е. с даты исключения из единого государственного реестра. Соответственно право юридического лица осуществлять лицензируемую деятельность возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок, а прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Сделки, совершенные юридическим лицом до государственной регистрации или получения лицензии либо после ликвидации юридического лица или истечения срока действия лицензии, могут быть признаны недействительными (ст. 173 ГК РФ).

§ 4. Органы юридического лица. Филиалы и представительства

Юридическое лицо приобретает права и принимает на себя обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами (п. 1 ст. 53 ГК РФ). Под органом юридического лица следует понимать лицо (группу лиц), которое вырабатывает, формулирует и выражает его волю. По способу приобретения полномочий органы могут быть подразделены на выборные (в корпоративных организациях с несколькими участниками) и назначаемые (в организациях с одним учредителем). Порядок назначения или избрания органов, их компетенция определяются законом и учредительными документами. Так, производственный кооператив может иметь следующую структуру органов управления: общее собрание его членов (высший орган), наблюдательный совет, правление и (или) его председатель (ст. 110 ГК РФ). Унитарные предприятия имеют только единоличный орган (руководителя), назначаемый собственником либо уполномоченным собственником лицом и им подотчетен (п. 4 ст. 113 ГК РФ).

Участники юридического лица вправе выступать от его имени на основании доверенности, которая подтверждает их полномочия. Однако в предусмотренных законом случаях юридическое лицо может действовать непосредственно через своих участников. Именно такой порядок ведения дел установлен для полных товарищей в полных товариществах (п. 1 ст. 72 ГК РФ) и товариществах на вере (п. 2 ст. 82 ГК РФ). Орган, выступающий от имени юридического лица в силу закона или учредительных документов, должен действовать в его интересах, добросовестно и разумно, не выходя за пределы своих полномочий (п. 2 ст. 53 ГК РФ). Он обязан, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить (по требованию учредителей) убытки, причиненным юридическому лицу (п. 3 ст. 53). Предполагается, что имущественная ответственность может наступить только при наличии вины органов (участников) юридического лица.

В то же время необходимо учитывать, что требования ст. 53 ГК не распространяются на взаимоотношения юридического лица с его контрагентами. Поэтому договор, совершенный органом (участником) юридического лица с отступлением от этих правил, нельзя (только на этом основании) считать недействительным.

Возможности юридических лиц существенно расширяются вследствие создания представительств и филиалов, являющихся их территориально обособленными структурными подразделениями. Если представительство реализует интересы юридического лица и обеспечивает их защиту вне места его нахождения, то филиал осуществляет все его производственные и иные функции (их часть), в том числе представительские (п. 1, 2 ст. 55 ГК РФ) филиалы организаций, имеющих специальную правоспособность (некоммерческие организации, унитарные предприятия и т. д.) вправе заниматься только тем, что соответствует целям деятельности, установленным в учредительных документах этих организаций. Соответственно филиалы коммерческих организаций (хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов)

вправе заниматься любыми видами деятельности, если отсутствуют ограничения в учредительных документах.

Представительствам и филиалам не придается статус юридического лица. Имущество, которым их наделяет создавшее юридическое лицо, может находиться только на отдельном балансе – составной части самостоятельного баланса юридического лица. Представительства и филиалы указываются в учредительных документах этого лица и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители этих структурных подразделений назначаются юридическим лицом и выступают от его имени на основании доверенности. Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 2 декабря 1993 года № 34 "Об участии в арбитражном процессе обособленных подразделений юридических лиц" разъяснил, что при возникновении споров по обязательствам юридических лиц претензии и исковые требования не могут предъявляться от имени филиалов и представительств и к филиалам и представительствам. Ответственность по долгам, связанным с их деятельностью, возлагается на юридическое лицо.

§ 5. Образование, реорганизация и ликвидация юридических лиц

Исторически сложились три основных порядка (способа) образования юридического лица: распорядительный, разрешительный и нормативно-явочный. Первый характеризуется тем, что юридическое лицо создается на основе распоряжения учредителя без специальной государственной регистрации. При втором на создание юридического лица требуется предварительное разрешение компетентного органа. Нормативно-явочный порядок не предполагает согласия третьих лиц, включая государственные органы. На регистрирующий орган возлагается лишь обязанность проверки учредительных документов на соответствие требованиям законодательства. Именно такой порядок действует в Российской Федерации.

Инициатива создания юридических лиц может принадлежать как собственникам, так и учредителям (участникам). Однако независимо от конкретной организационно-правовой формы все юридические лица подлежат обязательной государственной регистрации, с момента проведения которой они считаются созданными.

В соответствии со ст. 51 ГК РФ юридическое лицо регистрируется в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации, в том числе (для коммерческих организаций) фирменное наименование, включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

В связи с тем, что закон о регистрации юридических лиц еще не принят, сохраняется порядок, существенно отличающийся от установленного ГК РФ. Продолжают действовать ст. 34 и 35 Закона РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности",

Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденное Указом Президента РФ от 8 июля 1994 г. № 1482

Регистрация некоммерческих организаций, если в соответствии с уставом они могут заниматься предпринимательской деятельностью, также производится на основании указанного Положения.

Юридические лица, которым не предоставлено право предпринимательской деятельности, регистрируются по правилам ст. 51 ГК РФ и законам о соответствующих видах деятельности в органах юстиции.

Регистрация коммерческих организаций производится в настоящее время, как правило, муниципальными органами, а также специальными регистрационными палатами.

Предприятия с иностранными инвестициями регистрируются в Государственной регистрационной палате при Министерстве экономики РФ".

Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности установлен перечень необходимых документов (заявление о регистрации; устав, утвержденный учредителями; решение о создании или договор учредителей; документы, подтверждающие оплату не менее 50 процентов уставного капитала; свидетельство об уплате государственной пошлины). Размер уставного капитала (фонда) зависит от конкретной организационно-правовой формы юридических лиц.

Нарушение установленного законом порядка образования или несоответствие его учредительных документов закону влечет отказ в государственной регистрации. Отказ по другим мотивам, в том числе нецелесообразности создания юридического лица, не допускается.

Отказ, а также уклонение от регистрации обжалуется в арбитражный суд с учетом правил о подсудности споров.

Учредительные документы определяют правовое положение юридических лиц и служат предпосылкой их создания. Юридическое лицо действует на основании либо устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора (ст. 52 ГК РФ). Учредительный договор подлежит заключению, а устав – утверждению учредителями (участниками). При создании юридического лица одним учредителем оно действует на

основании утвержденного им устава. Деятельность некоммерческих организаций в случаях, предусмотренных законом, может быть основана на общем положении о таких организациях. Так, используется Типовое положение об общеобразовательном учреждении, о среднем специальном учебном заведении.

В учредительных документах должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью и другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц данного вида. Эти предписания детализируются в соответствующих статьях ГК и иных законов.

Согласно п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 6/8 от 1 июля 1996 г. поскольку "впредь до введения в действие закона о регистрации юридических лиц применяется действующий порядок регистрации юридических лиц, при разрешении споров следует исходить из того, что местом нахождения юридического лица является место нахождения его органов".

Определение предмета и цели деятельности в учредительных документах обязательно только для юридических лиц со специальной правоспособностью (унитарные предприятия, некоммерческие организации). Учредители (участники) хозяйственных товариществ и обществ вправе, но не обязаны конкретизировать таким образом свою правоспособность. Учредительный договор, кроме обязательных сведений о правовом статусе юридического лица, должен включать: обязательство о создании юридического лица; порядок совместной деятельности по его созданию; условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности; условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков; порядок управления деятельностью юридического лица; условия и порядок выхода учредителей (участников) из его состава. Все названные условия должны быть отнесены к существенным, без согласования которых учредительный договор не может считаться заключенным.

В п. 52 ГК РФ определен порядок внесения изменений в учредительные документы. Эти изменения приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, - с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Для юридического же лица и его учредителей такие изменения становятся обязательными с момента их внесения в учредительные документы. Эта норма защищает интересы третьих лиц, так как юридическое лицо и его учредители (участники) не могут отказаться от исполнения обязательств, ссылаясь на отсутствие регистрации изменений.

Реорганизация представляет собой способ прекращения юридических лиц с переходом прав и обязанностей в порядке правопреемства (кроме случаев выделения из состава юридического лица другой организации). Существует пять форм реорганизации (ст. 57, 58 ГК РФ):

- 1) слияние нескольких юридических лиц в одно новое;
- 2) присоединение юридического лица к другому;
- 3) разделение юридического лица на два или более новых;
- 4) выделение из юридического лица новых юридических лиц;
- 5) преобразование юридического лица одной организационно-правовой формы в другую.

По общему правилу, юридическое лицо реорганизуется добровольно, т. е. по решению его учредителей либо органа, уполномоченного на то учредительными документами. Однако возможна реорганизация и в принудительном порядке по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда. Так, когда организации занимают доминирующее положение на рынке и совершают два или более нарушений антимонопольного законодательства, федеральный антимонопольный орган вправе обязать их принудительно разделиться или выделить из своего состава одну либо несколько организаций на базе структурных подразделений, если это ведет к развитию конкуренции (п. 1 ст. 19 Закона РФ "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" от 22 марта 1991 г. в редакции Федерального закона от 25 мая 1995 г.)

Решением уполномоченного государственного органа определяется срок такой реорганизации. Если учредители юридического лица, назначенный ими орган или орган, уполномоченный на реорганизацию учредительными документами, не осуществляют ее в указанный срок, суд (по иску указанного государственного органа) назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию. Внешний управляющий составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами юридических лиц, возникающих в результате реорганизации. Эти документы становятся, после утверждения судом, основанием для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Реорганизация в форме слияния, присоединения или преобразования в случаях, установленных судом, возможна лишь с согласия уполномоченных государственных

органов.

При слиянии, присоединении и преобразовании юридических лиц составляется передаточный акт, при разделении и выделении – разделительный баланс. Указанные документы должны содержать положения о правопреемстве по всей совокупности обязательств реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются лицами, принявшими решение о реорганизации, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникающих или изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Реорганизация в форме слияния, разделения, выделения и преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации, а в форме присоединения – только с момента внесения в единый государственный реестр записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

Основаниями для отказа в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц являются непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам.

Обеспечение прав кредиторов юридического лица при его реорганизации достигается правилами ст. 60 ГК РФ. На учредителей (участников) или орган, принявший решение о реорганизации юридического лица, возлагается обязанность письменного уведомления об этом всех кредиторов. Каждый кредитор может потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому выступает это юридическое лицо, и возмещения убытков, причиненных досрочным прекращением обязательства. Если же разделительный баланс не дает возможности установить правопреемника, то вновь возникшие юридические лица отвечают по обязательствам реорганизованного юридического лица солидарно.

Ликвидация – это способ прекращения юридических лиц без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства (п. 1 ст. 61 ГК РФ). Подобно реорганизации, она может быть как добровольной, так и принудительной.

Добровольный порядок предполагает, что ликвидация производится по решению учредителей или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Примерный перечень оснований для добровольной ликвидации включает истечение срока, на который создано юридическое лицо, и достижение цели, ради которой оно создано. Принудительный порядок ликвидации по решению суда применяется при осуществлении юридическим лицом деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или других правовых актов, признания судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании неустранимыми нарушениями законодательства. Общественные или религиозные организации (объединения), благотворительные или иные фонды могут быть ликвидированы в таком же порядке при систематической деятельности, противоречащей уставным целям. Перечень оснований для принудительной ликвидации, содержащийся в п. 2 ст. 61 ГК РФ, не является исчерпывающим, так как некоторые виды юридических лиц подлежат ликвидации и в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом. Например, уменьшение стоимости чистых активов хозяйственного общества ниже определенного законом минимального размера уставного капитала приводит к его ликвидации.

Решение о ликвидации юридического лица выносится судом по иску государственного органа или уполномоченного органа местного самоуправления.

Начало ликвидации связано с тем, что учредители юридического лица или орган, принявший соответствующее решение, обязаны незамедлительно известить об этом регистрирующий орган. В единый государственный реестр вносится запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. Открытость реестра позволяет использовать эту информацию как кредиторам, так и иным участникам предпринимательской деятельности.

Учредители (участники) юридического лица, его уполномоченный орган или суд назначают по согласованию с регистрирующим органом ликвидационную комиссию (ликвидатора), устанавливают порядок и сроки ликвидации. К комиссии с момента ее назначения переходят все полномочия по управлению делами юридического лица. От его имени она выступает и в суде (п. 3 ст. 62 ГК РФ).

Процедура ликвидации, установленная ст. 63 ГК РФ, состоит из пяти этапов, на каждом из которых перед ликвидационной комиссией (ликвидатором) ставятся определенные задачи.

1. Комиссия помещает в органах печати объявление о ликвидации юридического лица,

порядке и сроках предъявления его кредиторами своих требований. Срок по заявлению таких требований не может быть менее двух месяцев с момента публикации. Комиссия влияет кредиторов и письменно уведомляет их о ликвидации, определяет должников и принимает меры к получению дебиторской задолженности, в том числе путем предъявления исков в суд.

2. Когда срок для предъявления кредиторами своих требований истек, комиссия составляет промежуточный баланс, в котором содержатся данные о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований и результатах их рассмотрения.

Промежуточный баланс согласовывается ликвидационной комиссией с регистрирующим органом, а затем направляется на утверждение участникам (учредителям) юридического лица или органу, принявшему решение о ликвидации. Утвержденный баланс – основание для фактической выплаты денежных сумм кредиторам по признанным ликвидационной комиссией требованиям.

3. При недостаточности денежных средств для удовлетворения требований кредиторов ликвидационная комиссия продает имущество юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений. Правило обязательной продажи имущества должника, не обладающего достаточными денежными средствами для расчетов с кредиторами, распространяется на все ликвидируемые юридические лица, кроме учреждений и федеральных казенных предприятий.

4. Ликвидационная комиссия производит выплаты по признанным требованиям на основании промежуточного баланса, начиная со дня его утверждения. Очередность выплат установлена ст. 64 ГК РФ.

В первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми юридическое лицо отвечает за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей.

Во вторую очередь производятся расчеты по выходным пособиям, оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, и выплате вознаграждений по авторским договорам. В третью очередь удовлетворяются требования по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица.

В четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды.

В пятую очередь производятся расчеты со всеми остальными кредиторами.

Требования каждой очереди удовлетворяются только после полного расчета с предыдущей.

Выплата денежных сумм кредитором 1 – 4 очередей производится со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса, а пятой – по истечении месяца с этой даты. В случае отказа ликвидационной комиссии удовлетворить требование кредитора либо уклонения от их принятия последний вправе обратиться с иском к ликвидационной комиссии в суд, который может удовлетворить требования за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

При недостаточности имущества оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

В случае ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами этих учреждений.

5. После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет окончательный баланс, утверждаемый учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с регистрирующим органом. Имущество, оставшееся после удовлетворения всех требований кредиторов, должно быть передано его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственное право в отношении юридического лица, если иное не предусмотрено законом, другими правовыми актами или учредительными документами (п. 7 ст. 63 ГК РФ). Так, ликвидация государственных и муниципальных предприятий и учреждений, федеральных казенных предприятий приводит к передаче имущества соответствующему публично-правовому образованию. Имущество общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц, в отношении которых их учредители не имеют имущественных прав, направляется на цели, указанные в уставе.

Утверждение ликвидационного баланса является основанием для внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц. С этого момента ликвидация считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим свое существование (п. 8 ст. 63 ГК РФ).

Особенности ликвидации юридического лица при его несостоятельности (банкротстве)

определены ст. 65 ГК РФ и Законом РФ "О несостоятельности (банкротстве) предприятий" от 19 ноября 1992 г., Указом Президента РФ "О продаже государственных предприятий-должников" от 2 июня 1994 г. №1114 постановлением Правительства РФ "О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий" от 20 мая 1994 г. № 498.

Несостоятельными могут быть признаны по решению суда коммерческие организации, за исключением казенных предприятий, потребительские кооперативы, благотворительные и иные фонды. Те же организации могут совместно с кредиторами объявить о своем банкротстве и о добровольной ликвидации.

Банкротство (несостоятельность) в ст. 2. Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" определяется как признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Юридическое лицо считается неспособным совершить указанные действия, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения, если иное не установлено законом.

К должнику – юридическому лицу могут быть применены следующие процедуры: наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение. Под наблюдением следует понимать процедуру банкротства, применяемую с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом до момента, определяемого в соответствии с законом, в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния должника. Внешнее управление (судебная санация) – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности, с передачей полномочий по управлению внешнему управляющему. Конкурсное производство – процедура, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. И, наконец, на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник и кредиторы вправе заключить мировое соглашение, которое подлежит утверждению арбитражным судом. Для отдельных категорий должников-юридических лиц установлены особенности банкротства (градообразующие организации, сельскохозяйственные организации, кредитные организации, страховые организации, профессиональные участники рынка ценных бумаг).

Несостоятельное юридическое лицо следует считать ликвидированным с момента исключения его из единого государственного реестра по определению о завершении конкурсного производства, вынесенному арбитражным судом, или по представлению собрания кредиторов о ликвидации юридического лица.

§ 6. Общие положения о хозяйственных товариществах и обществах

Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом (п. 1 ст. 66 ГК РФ).

Собственностью товариществ и обществ является имущество, созданное за счет вкладов учредителей и произведенное (приобретенное) организациями в процессе их деятельности. Участники утрачивают право собственности на свое имущество, передаваемое обществу (товариществу) в качестве вклада. Вместо права собственности они приобретают требования обязательственно-правового характера к этим юридическим лицам.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества), а хозяйственные общества – в форме акционерного общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью (п. 2, 3 ст. 66 ГК РФ). Если первые представляют собой объединения лиц, то вторые – это объединения капиталов. Полное товарищество и товарищество на вере предполагают непосредственное участие его учредителей (полных товарищей) в предпринимательскую деятельность, что исключает возможность их вхождения в несколько товариществ. В хозяйственных обществах личное управление учредителей делами не требуется, но и не исключается, что приводит к возможности одновременного участия в нескольких обществах. Поэтому участниками товариществ могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации, а участниками хозяйственных обществ и вкладчиками (коммандитистами) в товариществах на вере – любые граждане и юридические лица. Финансируемые собственником учреждения некоммерческого характера вправе быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере, как правило, только с разрешения собственника. Государственные органы и органы местного самоуправления могут быть участниками обществ лишь в случаях, прямо допускаемых законом (например, фонды государственного или муниципального имущества).

Участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах, за

исключением открытых акционерных обществ, тоже может быть запрещено или ограничено законом. Такие запреты устанавливаются, например, законодательством по борьбе с коррупцией, в отношении должностных лиц государственных и муниципальных органов. В соответствии с п. 5 ст. 66 ГК РФ хозяйственные товарищества и общества вправе быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ. Запрет на это устанавливается только ГК РФ и специальными законами. Так, хозяйственное общество не может быть единственным участником общества с ограниченной ответственностью (п. 2 ст. 88 ГК РФ) и акционерного общества (п. 6 ст. 98 ГК РФ). Вкладом в уставный капитал может быть любое оборото-способное имущество, включая деньги, ценные бумаги, другие вещи, имущественные или иные права, имеющие денежную оценку. Последняя производится обычно по соглашению между учредителями (участниками), но в необходимых случаях прибегают к независимой экспертной проверке (внешнему аудиту) (п. 6 ст. 66 ГК РФ).

В то же время нельзя вложить объект интеллектуальной собственности (патент, объект авторского права, включая программу для ЭВМ, и т. п.) или "ноу-хау". Однако вкладом может быть право пользования таким объектом, передаваемое обществу или товариществу в соответствии с лицензионным договором, который должен быть зарегистрирован в порядке, предусмотренном законодательством.

Дополнительный капитал привлекается обществами и товариществами в результате выпуска различных видов ценных бумаг. Полные товарищества вправе выпускать векселя, товарищества на вере и общества - векселя и облигации. Акции же выпускают (эмитируют) исключительно акционерные общества. Эмиссия облигаций может быть ограничена законом.

Гражданский кодекс исчерпывающим образом регламентирует правовое положение полных товариществ и товариществ на вере (командитных товариществ), что исключает необходимость принятия специальных законов. Правовой статус хозяйственных обществ очерчен ГК в самом общем виде, а детализирован - в федеральных законах об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью.

Перечень основных прав и обязанностей участников хозяйственного товарищества или общества установлен ст. 67 ГК РФ, но он может быть расширен специальными законами и учредительными документами. Участники вправе:

- 1) участвовать в управлении делами организации (за исключением вкладчиков товарищества на вере и владельцев привилегированных акций в акционерных обществах);
- 2) получать информацию о деятельности организации и знакомиться с бухгалтерскими книгами и иной документацией;
- 3) участвовать в распределении прибыли;
- 4) получить ликвидационную квоту, т. е. часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость. Основные обязанности участников сводятся к следующим:

1) внесение вкладов (имущественных взносов) в порядке, размерах, способах и в сроки, предусмотренные учредительными документами;

2) неразглашение конфиденциальной информации о деятельности организации. Действующее законодательство (п. 1 ст. 68 ГК РФ) допускает преобразование одних хозяйственных товариществ и обществ в другие, а также в производственные кооперативы, но устанавливает ряд ограничений (ст. 81, 86, 93 ГК РФ). Каждый полный товарищ при преобразовании товарищества в общество или в производственный кооператив, ставший участником (акционером) последних, несет субсидиарную (дополнительную) ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к этим организациям, в течение двух лет. Отчуждение бывшим товарищем принадлежавших ему акций не влечет его освобождения от такой ответственности (п. 2 ст. 68 ГК РФ).

§ 7. Полное товарищество и товарищество на вере (командитное товарищество)

Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК РФ).

Полное товарищество отличается лично-доверительным характером отношений участников, так как каждый из них вправе оказывать решающее влияние на дела организации. Такое участие, напомним, допускается только в одном товариществе. В интересах контрагентов установлено, что его фирменное наименование должно включать не только имена (наименования) участников, но и указание на его организационно-правовую форму.

Полное товарищество создается и действует на основании подписанного его участниками учредительного договора, потому что отсутствие специальных органов управления

устраняет надобность в уставе. Помимо сведений, необходимых для включения в любой учредительный документ, учредительный договор полного товарищества должен содержать условия о размере и составе складочного капитала; о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанности по внесению вкладов (п. 2 ст. 70 ГК РФ). Допустимо включение и иных условий, отражающих особенности правового статуса конкретного товарищества.

Управление деятельностью основано на принципе единогласия всех участников, если в учредительном договоре не будут предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов. Каждому участнику предоставляется, как правило, один голос. Ведение дел возможно в трех вариантах:

- 1) каждый участник действует от его имени;
- 2) все участники действуют совместно;
- 3) отдельные участники действуют от его имени на основании поручения.

Второй и третий варианты ведения дел полного товарищества следует зафиксировать в учредительном договоре. Суд может прекратить полномочия на ведение дел, предоставленные одному или нескольким участникам, по требованию других участников товарищества при наличии серьезных оснований. К таковым могут быть отнесены, в частности, грубое нарушение уполномоченным лицом (лицами) своих обязанностей или неспособность к разумному ведению дел (п. 2 ст. 72 ГК РФ).

Наряду с ведением дел участник обязан внести не менее половины своего вклада в капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть вносится в сроки, установленные учредительным договором. Неисполнение этой обязанности влечет уплату десяти процентов годовых с невнесенной части вклада и возмещения причиненных убытков, если иное не следует из учредительного договора. Без согласия остальных участников запрещено совершать в собственных интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. Последнее может по своему выбору потребовать от такого участника возместить причиненные убытки либо передать товариществу всю полученную по таким сделкам прибыль (п. 3 ст. 73 ГК РФ).

Распределение прибылей и убытков между его участниками производится пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением сторон. При этом "не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли или в убытках" (п. 1 ст. 74 ГК РФ), что непосредственно связано с риском возложения на любого из участников неограниченной ответственности по долгам товарищества.

Минимальный размер складочного капитала законом не установлен, так как участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 75 ГК РФ). Они привлекаются к ответственности только при недостаточности имущества у полного товарищества как юридического лица. Особенности солидарной ответственности установлены ст. 322-325 ГК РФ. Участники полного товарищества, не являющиеся учредителями (первоначальными участниками), отвечают наравне с ними по всем обязательствам. Выбытие из товарищества не прекращает ответственности по его обязательствам, возникшим до момента выхода или исключения, еще в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором участник из него выбыл (п. 2 ст. 75 ГК РФ). Правила об ответственности участников носят обязательный характер и не могут быть изменены соглашением сторон.

Изменение состава участников не прекращает деятельности полного товарищества только в случае, если это прямо предусмотрено учредительным договором или соглашением сторон. Участник полного товарищества может быть при наличии серьезных оснований исключен из его состава в судебном порядке по единогласному решению остающихся участников (п. 2 ст. 76 ГК РФ). Возможен и добровольный выход на основании отказа от участия, заявленного не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества. Если же товарищество создавалось на определенный срок, то добровольный выход из него допускается только по уважительной причине. Выбывающий участник вправе требовать денежный эквивалент своей доли в имуществе товарищества, если иное не предусмотрено учредительным договором. Выплата стоимости имущества может быть полностью или частично заменена его выдачей в натуре по соглашению выбывающего участника с остающимися (п. 1 ст. 78 ГК РФ). Выбытие участника, как правило, приводит к увеличению долей оставшихся в складочном капитале.

Смерть участника полного товарищества или реорганизация входившего в него юридического лица приводит к вступлению в товарищество его наследников или правопреемников лишь при наличии согласия других участников. Только применительно к юридическим лицам в учредительном договоре может быть установлено иное правило.

Наследники (правопреемники) участника, не вступившие в товарищество, приобретают право получить денежный эквивалент доли (имущество в натуре). На них также возлагается ответственность по обязательствам товарищества перед кредиторами, которую нес бы выбывший участник, в пределах перешедшего имущества. Участник полного товарищества вправе с согласия остальных передать свою долю (ее часть) другому участнику либо третьему лицу. Право преимущественной покупки доли у других товарищей не возникает.

Участие в товариществе прекращается также обращением взыскания на долю участника в складочном капитале по его собственным долгам (при недостатке иного имущества для покрытия долгов). Часть имущества товарищества определяется по балансу, составленному на момент предъявления соответствующего требования кредитора.

Ликвидируется полное товарищество по основаниям, общим для юридических лиц, а также в случаях, когда в нем остается единственный участник. Последний может в течение шести месяцев преобразовать товарищество в хозяйственное общество.

Принятие специальных законов, уточняющих правовой статус полных товариществ (как и товариществ на вере), Гражданским кодексом не предусматривается, что и объясняет исчерпывающий характер его норм.

Товарищество на вере (командитное товарищество) в отличие от полного товарищества состоит из двух категорий участников. К первой относятся полные товарищи (комплементарии), осуществляющие от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающие по его обязательствам своим имуществом. Ко второй – вкладчики (командитисты): они несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 82 ГК РФ).

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать имена (наименования) всех полных товарищей и слова "товарищество на вере" ("командитное товарищество") либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов "и компания" и слова "товарищество на вере" ("командитное товарищество"). Включение имени вкладчика в фирменное наименование приводит к тому, что он становится полным товарищем с неограниченной ответственностью по его обязательствам.

Единственным учредительным документом товарищества на вере является учредительный договор; он подписывается только полными товарищами. Вкладчики (командитисты) не могут ни участвовать в управлении товариществом (ведении его дел), ни оспаривать действия полных товарищей (комплементариев). Учредительный договор должен, в частности, содержать условие о совокупном размере их вкладов. Отношения командитистов (вкладчиков) с полными товарищами строятся на основе договоров о внесении вкладов.

Вкладчику товарищества на вере законом (п. 2 ст. 85 ГК РФ) предоставлен ряд прав: на получение части прибыли, причитающейся на его долю в складочном капитале; на информацию о деятельности товарищества; на выход по окончании финансового года и получение своего вклада; на передачу своей доли в складочном капитале или ее части другому вкладчику или третьему лицу. В последнем случае другие вкладчики могут реализовать принадлежащее им преимущественное право покупки. В то же время полные товарищи рассматриваются в качестве третьих лиц, т. е. не имеют такого преимущественного права. Перечень прав вкладчика не считается исчерпывающим; учредительный договор может закрепить и другие их права.

Выбытие всех вкладчиков из товарищества на вере приводит к его ликвидации. Однако учредители вправе преобразовать его в полное товарищество. Ликвидируется товарищество на вере и по основаниям, предусмотренным для полного товарищества. До тех пор, пока в товариществе на вере остаются один полный товарищ и один вкладчик (командитист), оно продолжает существовать.

При ликвидации товарищества командитисты получают свои вклады из имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами. Оставшееся после этого имущество распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в складочном капитале. Иной порядок распределения этого имущества может быть установлен учредительным договором или соглашением сторон.

В целом правовой статус товарищества на вере определяется теми же правилами, что и статус полного товарищества (п. 5 ст. 82 ГК РФ). Исключение составляют нормы, регламентирующие положение вкладчиков (командитистов).

§ 8. Общество с ограниченной ответственностью и общество с дополнительной ответственностью

Обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденная одним или несколькими лицами организация, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК РФ). Число участников общества не

должно быть более пятидесяти.

Вклады участников должны, как правило, составлять одну долю или кратное целое число долей. На участников общества, внесших вклады не полностью, возлагается солидарная ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из них.

Детализация правового статуса обществ проведена Федеральным законом "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ. В частности, в нем установлено предельное число участников, превышение которого влечет преобразование в акционерное общество или ликвидацию.

Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор и устав, в котором определяется компетенция органов управления обществом, порядок принятия ими решений. Высший орган общества - общее собрание его участников, к исключительной компетенции которого относятся:

- 1) изменение устава общества, изменение размера его уставного капитала;
- 2) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;
- 3) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибыли и убытков;
- 4) решение о реорганизации или ликвидации общества;
- 5) избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества (см. п. 3 ст. 91 ГК РФ).

Текущее руководство деятельностью общества осуществляет его исполнительный орган, подотчетный общему собранию. Коллегиальные исполнительные органы - правление, дирекция, единоличные - директор, президент и т. п. Единоличный орган может быть избран и не из числа участников общества.

Общество с ограниченной ответственностью вправе ежегодно привлекать для проверки финансовой отчетности профессионального аудитора (внешний аудит). Данные о результатах ведения дел общество публиковать не обязано, кроме случаев, предусмотренных законом.

Уставный капитал общества, состоящий из стоимости вкладов его участников, представляет собой минимальную гарантию интересов кредиторов. Минимальный размер уставного капитала определен законом. На момент регистрации должно быть внесено не менее половины уставного капитала, а остальная часть подлежит оплате в течение первого года деятельности общества. Закон не освобождает участника общества от обязанности внести вклад в уставный капитал, в том числе путем зачета требований. Уменьшение уставного капитала, по сравнению с зарегистрированным, возможно только после уведомления всех кредиторов, которые вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества с возмещением всех имеющихся убытков. Увеличение же зарегистрированного капитала допускается только после полной оплаты участниками своих вкладов.

Свою долю (ее часть) в уставном капитале можно продать или иным образом уступить одному или нескольким участникам общества. Если устав общества не запрещает, то возможно отчуждение доли (ее части) третьим лицам. При этом участники общества пользуются преимущественным правом покупки пропорционально размерам своих долей, если уставом или соглашением не предусмотрен иной порядок.

Если устав общества исключает отчуждение доли третьим лицам, а другие участники отказываются от приобретения, то общество должно само приобрести эту долю.

Отчуждатель получает действительную стоимость доли или имущества в натуре, соответствующую такой стоимости. Общество, приобретая долю, должно реализовать ее другим участникам или третьим лицам либо уменьшить свой уставный капитал, известив об этом своих кредиторов.

В порядке правопреемства доля участника в уставном капитале переходит к наследникам (правопреемникам). Тем не менее устав общества может исключить такую возможность, что влечет обязанность общества выплатить наследникам (правопреемникам) действительную стоимость доли.

Участник общества с ограниченной ответственностью имеет право свободного выхода из него. Ему выплачивается стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале. Выход участника может иметь для общества неблагоприятные последствия, поэтому законом и учредительными документами должны быть предусмотрены его порядок, способы и сроки.

В соответствии со ст. 26 федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" участник вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников или общества. Его доля переходит к обществу с момента подачи заявления о выходе. При этом общество обязано выплатить выходящему участнику действительную стоимость его доли, соответствующую части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли в уставном капитале.

Действительная стоимость доли определяется на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в течение которого было подано заявление о выходе из общества.

Действительная стоимость доли участника общества выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов общества и размером уставного капитала общества. В случае, если такой разницы недостаточно для выплаты участнику действительной стоимости его доли, общество обязано уменьшить свой уставный капитал на недостающую сумму.

Обществом с дополнительной ответственностью признается учреждение одним или несколькими лицами организации, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для все кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (п. 1 ст. 95 ГК РФ).

Общество с дополнительной ответственностью имеет черты, свойственные и обществам, и товариществам. От общества с ограниченной ответственностью его отличает то, что при недостаточности имущества для удовлетворения требований кредиторов его участники отвечают субсидиарно (дополнительно) в солидарном порядке. Размер ответственности последних (в отличие от полных товарищей) ограничен лишь той частью их имущества, которая кратна сумме внесенных ими вкладов.

Банкротство одного из участников приводит к тому, что его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок не определен учредительными документами.

Следовательно, требования кредиторов остаются обеспеченными в прежнем размере.

Указание на дополнительную ответственность общества должно содержаться в его фирменном наименовании.

С учетом особенностей регулирования к обществам с дополнительной ответственностью применяются правила, определяющие правовой статус обществ с ограниченной ответственностью.

§ 9. Акционерное общество

Акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу (п. 1 ст. 2 Федерального закона "Об акционерных обществах" от 26 декабря 1995 г.').

Акционеры не отвечают по обязательствам общества и при убыточности его деятельности рискуют только стоимостью принадлежащих им акций. Солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества несут только участники, не полностью оплатившие акции, и лишь в пределах неоплаченной части их стоимости.

В фирменном наименовании акционерного общества должно содержаться указание на его организационно-правовую форму и тип. Обществу, фирменное наименование которого зарегистрировано, предоставляется исключительное право его использования.

Акционерные общества подразделяются по типу на открытые (ОАО) и закрытые (ЗАО) (п. 1 ст. 7 Федерального закона), различия между которыми проводятся по способам эмиссии акций и процедуре их переуступки на вторичном рынке. Открытое акционерное общество может использовать две формы эмиссии: открытую и закрытую подписку (публичное и частное размещение). При открытой подписке акции распространяются среди неограниченного круга инвесторов. При закрытой – среди заранее известных лиц. Возможность проведения закрытой подписки ОАО может быть ограничена уставом общества или требованиями правовых актов. ЗАО вправе проводить только закрытую подписку, т. е. может распределять свои акции среди учредителей или иного заранее определенного круга лиц (п. 1 ст. 97 ГК РФ; п. 3 ст. 7 Федерального закона). Число акционеров закрытого общества не должно превышать пятидесяти. В противном случае общество подлежит преобразованию в открытое. Если общество не преобразуется или не уменьшит число своих акционеров до установленного законом предела, оно подлежит ликвидации в судебном порядке.

Участник открытого акционерного общества не ограничен в праве отчуждать принадлежащие ему ценные бумаги. Участник же закрытого общества при определенных видах сделок обязан оповестить о них остальных акционеров и выждать срок, установленный законом и уставом общества, в течение которого остальные акционеры или само общество могут воспользоваться преимущественным правом приобретения акций. Срок реализации преимущественного права – не менее тридцати и не более шестидесяти дней с момента предложения акций на продажу.

Общества, учредителями которых выступают публично-правовые образования, за исключением созданных в процессе приватизации, могут быть только открытыми.

При изменении типа акционерного общества его реорганизации не происходит, так как

не изменяется организационно-правовая форма. Поэтому в таких случаях не предъявляется требование о составлении передаточного акта, об уведомлении кредиторов. Не применяются и другие нормы, касающиеся реорганизации общества, в том числе о праве требовать от общества выкупа своих акций, если они голосовали против преобразования или не участвовали в голосовании'.

Акционерное общество создается путем учреждения нового или реорганизации существующего юридического лица. Учреждается общество по решению участников (учредителей, одного учредителя), которое принимается учредительным собранием или единолично. Порядок совместной деятельности по созданию общества устанавливается в письменном договоре учредителей. Однако единственным учредительным документом общества является его устав, требования которого обязательны для исполнения всеми органами общества и его акционерами. В уставе должны быть закреплены полное и сокращенное фирменное наименование общества, место нахождения, права акционеров, его тип, категории (типы) выпускаемых акций, их номинальная стоимость и количество, размер уставного капитала, права акционеров, сведения о филиалах и представительствах и т. д. Устав может ограничивать количество акций, принадлежащих одному лицу, их суммарную номинальную стоимость, а также максимальное число голосов, предоставляемых одному акционеру (п. 3 ст. II Федерального закона). Уставный капитал акционерного общества представляет собой сумму номинальной стоимости акций, приобретенных его участниками. Именно уставным капиталом общества определяется минимальная стоимость его имущества, гарантирующая интересы кредиторов (п. 1 ст. 99 ГК РФ, п. 1 ст. 25 Федерального закона). При этом Федеральный закон определил нижнюю границу размера уставного капитала: для открытого общества – тысячекратная, для закрытого – стократная сумма минимального размера оплаты труда, установленного законом на дату государственной регистрации общества (ст. 26 Федерального закона). До полной оплаты уставного капитала открытая подписка на акции не допускается. Все акции при учреждении общества подлежат размещению среди его учредителей. В соответствии с действующим российским законодательством акции общества могут быть только именными, что ведет к необходимости регистрации их владельцев в специальном реестре акционеров.

Акционерное общество может размещать обыкновенные и привилегированные акции (один или несколько типов). Под обыкновенной акцией следует понимать ценную бумагу, удостоверяющую права владельца на участие в общем собрании акционеров общества с решающим голосом по всем вопросам его компетенции, получение дивидендов и ликвидационную квоту. Привилегированной является акция, обычно не дающая права голоса владельцу, но позволяющая ему получать дивиденды в фиксированном размере преимущественно перед другими акционерами и независимо от результатов деятельности общества. Номинальная стоимость размещенных привилегированных акций не должна превышать 25% от уставного капитала (п. 1 ст. 102 ГК РФ, п. 2 ст. 25 Федерального закона).

В уставе акционерного общества может быть предусмотрено, что невыплаченный или не полностью выплаченный фиксированный дивиденд по привилегированным акциям определенного типа накапливается и выплачивается впоследствии (кумулятивные привилегированные акции). Возможна также их конвертация в обыкновенные акции или привилегированные акции других типов на условиях, определенных уставом акционерного общества (п. 2 ст. 32 Федерального закона). Акционерному обществу запрещается принимать решение о выплате (объявлении) дивидендов по акциям до полной оплаты всего уставного капитала общества, а также если на момент выплаты дивидендов оно отвечает признакам несостоятельности или указанные признаки появятся у него в результате выплаты дивидендов и т. д.

Наряду с выпуском акций обществу разрешается размещать облигации и иные ценные бумаги. Облигация удостоверяет право требовать ее погашения (выплата номинальной стоимости или номинальной стоимости и процентов) в установленные сроки. Облигации могут быть выпущены на сумму, не превышающую размер уставного капитала либо величину обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами, после полной оплаты уставного капитала (п. 2 ст. 102 ГК РФ, п. 3 ст. 33 Федерального закона). При отсутствии обеспечения выпуск облигаций допускается не ранее третьего года существования общества и при условии надлежаще утвержденных к этому времени двух годовых балансов. Тем самым исключается возможность образования уставного капитала на основе заемных средств.

Акционерное общество может увеличить размер уставного капитала двумя способами – путем увеличения номинальной стоимости размещенных акций и путем размещения дополнительных акций. Соответственно, уменьшение уставного капитала возможно путем уменьшения номинальной стоимости акций или сокращения их общего количества, в том числе путем приобретения и погашения части акций. Запрещается уменьшать уставный

капитал, если в результате этого его размер станет минимума, ниже установленного законом на дату регистрации изменений в уставе. Независимо от причины и способов уменьшения уставного капитала общество обязано уведомить об этом своих кредиторов не позднее тридцати дней со дня отсылки соответствующего решения. Кредиторы общества в срок не позднее тридцати дней со дня направления им такого уведомления вправе потребовать от общества прекращения им досрочного исполнения его обязательств и возмещения связанных с этим убытков (ст. 30 Федерального закона). Высшим органом общества является общее собрание его акционеров. К вопросам, входящим в исключительную компетенцию, относятся, в частности, следующие:

- 1) изменение устава общества, включая изменение размера его уставного капитала;
 - 2) избрание совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) и досрочное прекращение их полномочий;
 - 3) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);
 - 4) утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов общества, счетов прибылей и убытков общества и распределение его прибылей и убытков;
 - 5) решение о реорганизации или ликвидации общества (см. п. 1 ст. 103 ГК РФ).
- Перечень вопросов, относящихся к компетенции общего собрания, значительно расширен в ст. 48 Федерального закона "Об акционерных обществах".

Акционерное общество должно ежегодно проводить общее собрание акционеров в сроки, определенные уставом общества, но не ранее чем через два и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года общества. На этом собрании избирается совет директоров (наблюдательный совет), ревизионная комиссия (ревизор) общества, утверждается аудитор общества, рассматриваются представляемые советом директоров (наблюдательным советом) годовой отчет общества и иные документы. Допускается также проведение внеочередных собраний акционеров. Голосование проводится, как правило, по принципу: одна голосующая акция - один голос, за исключением случаев проведения кумулятивного голосования.

Совет директоров (наблюдательный совет) создается в обществе с числом акционеров свыше пятидесяти как постоянно действующий орган для решения общих вопросов и контроля за деятельностью исполнительных органов. Устав более мелких обществ может предусматривать, что функции совета директоров (наблюдательного совета) осуществляет общее собрание акционеров (п. 1 ст. 64 Федерального закона).

Вопросами, находящимися в исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета) являются, в частности, определение приоритетных направлений деятельности общества; созыв годового и внеочередного общих собраний акционеров общества, образование исполнительного органа общества и досрочное прекращение его полномочий, заключения крупных сделок, связанных с приобретением и отчуждением обществом имущества и т. д.

Текущее руководство деятельностью общества осуществляется исполнительным органом, который может быть коллегиальным (правление, дирекция) или единоличным (директор, генеральный директор). Исполнительный орган подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров (п. 3 ст. 103 ГК РФ; ст. 69 Федерального закона). Решением общего собрания полномочия исполнительного органа могут быть переданы по договору коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

Ревизионная комиссия (ревизор) общества избирается общим собранием акционеров для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью. Проверка (ревизия) проводится по итогам деятельности общества за год, а также во всякое время по инициативе ревизионной комиссии (ревизора), решению общего собрания акционеров, совета директоров (наблюдательного совета) или по требованию акционера (акционеров), владеющего не менее чем десятью процентами голосующих акций.

ОАО, обязанное ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков, привлекает для проверки и подтверждения годовой финансовой отчетности профессионального аудитора (внешний аудит). Аудиторская проверка деятельности общества, в том числе и не обязанного публиковать указанные документы, должна быть проведена в любое время по требованию акционеров, представляющих не менее десяти процентов уставного капитала (п. 5 ст. 103 ГК РФ).

Специфика создания и правового положения акционерных обществ на базе приватизируемых государственных и муниципальных предприятий определена правовыми актами о приватизации. Особенности правового статуса таких акционерных обществ действуют с момента принятия решения о приватизации до момента отчуждения

государством или муниципальным образованием семидесяти пяти процентов принадлежащих им акций, но не позднее окончания срока, определенного планом приватизации данного государственного или муниципального предприятия (п. 5 ст. 1 Федерального закона).

§ 10. Дочерние и зависимые общества

Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом (п. 1 ст. 105 ГК РФ, п. 2 ст. 6 Федерального закона "Об акционерных обществах"). Дочерние хозяйственные общества не могут рассматриваться в качестве самостоятельной организационно-правовой формы. Их специфика состоит в характере отношений с основными обществами (товариществами), которые при определенных условиях отвечают по долгам дочерних обществ. Если дочерними могут быть только хозяйственные общества, то основными - хозяйственные товарищества и общества всех видов. Коммерческая организация приобретает статус дочернего общества при наличии одного из трех оснований:

- 1) преобладающее участие в его уставном капитале другого общества (товарищества);
- 2) договор между ним и другим обществом (товариществом) об управлении его делами;
- 3) иные способы определения другим обществом (товариществом) решений, им принимаемых (например, путем установления залога на его имущество, заключения заемного договора).

В действующем законодательстве нет ни четкого критерия преобладающего участия в уставном капитале, ни исчерпывающего перечня подобных договоров, что приводит к необходимости оценивать эти обстоятельства применительно к каждому конкретному случаю.

Если дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества), то основное общество (товарищество), имеющее право давать дочернему обязательные указания, отвечает солидарно с последним. Обязательность таких указаний должна быть предусмотрена в договоре с дочерним обществом или уставе последнего.

Несостоятельность (банкротство) дочернего общества по вине основного является основанием для субсидиарной ответственности по его долгам при недостатке имущества. При этом под виной основного общества (товарищества) понимается злоупотребление имеющейся у него возможностью определять принимаемые дочерним обществом решения, заведомо зная, что это повлечет несостоятельность (банкротство) дочернего общества. Акционеры (участники) дочернего общества могут потребовать возмещения убытков, причиненных ему по вине основного (контролирующего) общества или товарищества, если иное не предусмотрено законами о хозяйственных обществах.

По модели взаимоотношений основного и дочернего общества могут строиться связи участников финансово-промышленной группы. Под последней понимается совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочернее общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы (система участия) на основе договора о создании финансово-промышленной группы в целях технологической или экономической интеграции, реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширения рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест (ст. 2 Федерального закона "О финансово-промышленных группах" от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ) 1.

Подобно дочернему зависимое общество также не является самостоятельной организационно-правовой формой. Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более двадцати процентов его голосующих акций (уставного капитала) (п. 1 ст. 106 ГК РФ, п. 4 ст. 6 Федерального закона "Об акционерных обществах"). О возникшей зависимости преобладающее общество должно немедленно произвести публикацию в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах.

Зависимые общества могут участвовать в капиталах друг друга. Законом определяются пределы взаимного участия и число голосов, которыми одно из таких обществ вправе пользоваться на общем собрании другого. Подобные ограничения могут устанавливаться, в частности, в сфере антимонопольного законодательства.

§ II. Производственные кооперативы

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 107 ГК РФ, ст. 1 Федерального закона

закона от 9 мая 1996 г. № 41-ФЗ "О производственных кооперативах"). Термины "производственный кооператив" и "артель" используются как тождественные, поэтому при создании кооператива его участники сами определяют, что следует включить в фирменное наименование этой коммерческой организации.

В отличие от хозяйственных товариществ и обществ производственный кооператив представляет собой объединение граждан (физических лиц), которые не имеют статуса индивидуальных предпринимателей, но участвуют в его деятельности личным трудом. Паевые взносы членов кооператива и их размер сами по себе не влияют на количество голосов и размер получаемого ими дохода. Член кооператива имеет на общем собрании один голос независимо от величины его пая. По всем обязательствам кооператива его члены несут субсидиарную ответственность в порядке и размерах, установленных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива (п. 2 ст. 107 ГК РФ). Действующее законодательство допускает участие физических и юридических лиц в деятельности производственных кооперативов только имущественным вкладом, что приводит к возможности появления "финансовых участников" без личного трудового участия. Условия же финансового участия могут быть определены специальным законом и уставом кооператива. Число членов производственного кооператива должно быть не менее пяти, что является императивным правилом. При этом число членов кооператива, внесших паевой взнос, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать двадцать пять процентов числа пайщиков, принимающих такое участие.

Учредительный документ производственного кооператива - устав, утверждаемый общим собранием его членов. К числу обязательных требований, подлежащих включению в устав, относятся условия о размере паевого и других взносов, о трудовом участии членов кооператива в его деятельности, об их ответственности за нарушение своих обязанностей, о размере дополнительной (субсидиарной) ответственности его членов по долгам кооператива. Уставом определяются состав и компетенция органов управления кооперативом, порядок принятия ими решений.

Имущество производственного кооператива образуется из переданных в его собственность паевых взносов, доходов от производственной деятельности, кредитов и иных законных доходов. В соответствии с уставом имущество делится на паи его членов. Пай состоит из паевого взноса члена кооператива и соответствующей части его чистых активов (за исключением неделимого фонда). Состав и порядок определения размера пая указываются в уставе.

Часть принадлежащего кооперативу имущества может быть признана на основе единогласного решения его членов неделимым фондом, средства которого расходуются только на специальные цели и при выходе из кооператива не подлежат выделу или разделу.

Производственному кооперативу запрещено выпускать акции. Однако возможен выпуск облигаций с обязательством возврата полученных средств.

Структура органов управления производственным кооперативом включает в себя общее собрание (высший орган), наблюдательный совет (в кооперативе с числом более пятидесяти), исполнительные органы - правление и (или) его председатель. В исключительную компетенцию общего собрания входят: изменение устава кооператива, образование его исполнительных органов и наблюдательного совета, прием и исключение членов кооператива, утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов и распределение прибыли и убытков, решение о реорганизации в хозяйственное товарищество или общество. Решение иных вопросов может быть отнесено к исключительной компетенции общего собрания законом или уставом кооператива.

Постоянно действующий наблюдательный совет контролирует деятельность правления и (или) его председателя, на которые возложено ведение текущих дел. Все органы управления в производственном кооперативе избираются исключительно из его членов. Прекращается членство как по желанию самого пайщика, так и вследствие его исключения общим собранием в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, возложенных на него уставом кооператива. Член наблюдательного совета или исполнительного органа может быть исключен также в связи с его членством в другом производственном кооперативе. Однако независимо от обстоятельств выхода (исключения) член кооператива может требовать выплаты стоимости пая или передачи соответствующего ей имущества, а также иных выплат, предусмотренных уставом. Расчет, как правило, производится по окончании финансового года и утверждении бухгалтерского баланса кооператива.

Возможность передачи пая или его части другому члену кооператива не обуславливается согласием его членов, если иное не предусмотрено законом и уставом кооператива. Переход пая (его части) к третьему лицу допускается только с согласия кооператива и при условии приема такого лица в его члены. В этом случае остающиеся члены

кооператива приобретают преимущественное право покупки такого пая (его части). Наследники умершего члена производственного кооператива могут быть приняты в кооператив, если иное не предусмотрено его уставом. В противном случае наследникам выплачивается компенсация за пай.

Взыскание на пай члена кооператива по его личным долгам может быть обращено только при недостатке иного имущества и в порядке, предусмотренном законом или уставом. Обращать взыскание на неделимые фонды кооператива по собственным долгам его членов запрещено.

Особенности правового статуса сельскохозяйственных производственных кооперативов, их создания и функционирования определены Федеральным законом "О сельскохозяйственной кооперации" от 8 декабря 1995 г.

Сельскохозяйственный кооператив представляет собой коммерческую организацию, созданную гражданами для совместной деятельности по производству, переработке и сбыту сельскохозяйственной продукции, а также для выполнения иной не запрещенной законом деятельности, основанной на личном трудовом участии членов кооператива. Видами таких кооперативов являются сельскохозяйственная артель (колхоз), рыболовецкая артель (колхоз), кооперативное хозяйство (коопхоз) и т. д.

§ 12. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

ГК РФ в качестве специфической организационно-правовой формы коммерческих организаций называет государственные и муниципальные унитарные предприятия. В рамках такой формы законодатель выделяет предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, на праве оперативного управления (федеральные казенные предприятия), а также дочерние предприятия. Следовательно, существует как бы три разновидности коммерческих организаций, функционирующих в публичном (государственном и муниципальном) секторе экономики, каждая из которых специфична. Однако все они имеют общие основы.

1. Унитарные предприятия не являются собственниками закрепленного за ними имущества. В отношении этого имущества они обладают ограниченным вещным правом - хозяйственного ведения либо оперативного управления. Собственником имущества унитарного предприятия является его учредитель (в случае учреждения дочернего предприятия он обладая иным вещным правом). Право хозяйственного ведения или право оперативного управления унитарное предприятие приобретает с момента передачи имущества, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или решением собственника. Плоды, продукция и доходы от его использования имущество, приобретенное по договору или иным основаниям, также поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление.

2. Имущество унитарного предприятия неделимо и не может быть распределено по вкладкам (долям, паям), в том числе и между работниками предприятия.

3. Формальным признаком унитарности является то, что фирменное наименование предприятия должно содержать указания на собственника имущества.

Правоспособность унитарного предприятия, в отличие от иных форм коммерческих организаций, носит специальный характер; в уставе унитарного предприятия в обязательном порядке указываются предмет и цели его деятельности. Более того, из самого названия унитарного предприятия следует характер его деятельности. Эти положения отражают ограниченность участия публично-правовых образований Российской Федерации, субъектов Федерации и муниципальных образований) в сфере предпринимательской деятельности.

Контроль за деятельностью унитарных предприятий со стороны публично-правовых образований необходимо, так как при их неограниченной оперативной самостоятельности в части выбора сферы реализации коммерческих интересов возрастает риск злоупотребления или потери государственного (муниципального) имущества. Сделка, заключенная унитарным предприятием в противоречие с целями деятельности, может быть признана недействительной по иску учредителя.

Органом унитарного предприятия, представляющим его интересы, является руководитель (директор). Он назначается собственником или уполномоченным собственником органом и им подотчетен. В отношении статуса руководителя (директора) существует достаточно много неясностей, коллизий, вызванных несовершенством законодательства по этому вопросу. На федеральном уровне этот вопрос отчасти решен Указом Президента РФ "О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой" от 10 июня 1994 г. № 1200. Отношения Российской Федерации с руководителями федеральных государственных предприятий регулируются на основании контрактов, заключаемых в соответствии с гражданским законодательством. В Свердловской области действует Закон "О статусе государственного областного унитарного предприятия" от 4 ноября 1995 г. № 32-3, которым достаточно подробно определен порядок назначения на должность его руководителя и заключения с ним контракта.

Нормы нового Гражданского кодекса лишь в самом общем виде регламентируют деятельность данных предприятий в публичном секторе экономики. Дальнейшее развитие они должны найти в законе о государственных и муниципальных унитарных предприятиях и других правовых актах.

§ 13. Некоммерческие организации

К некоммерческим относятся организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Такие организации могут заниматься предпринимательством лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям (п. 1,3 ст. 50 ГК РФ).

Специальная правоспособность некоммерческих организаций и запрет распределять возможную прибыль между участниками – конститутивные признаки, позволяющие отграничить их от коммерческих организаций.

Некоммерческие организации создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и других общественно полезных целей, а также удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав и интересов граждан и организаций и т. п.

Статья 50 ГК перечисляет организационно-правовые формы, в которых могут создаваться некоммерческие организации: потребительские кооперативы; общественные и религиозные организации (объединения); финансируемые собственником учреждения;

благотворительные и иные фонды, а также объединения коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов. Гражданский кодекс РФ оставляет этот перечень открытым, допуская другие формы, предусмотренные законом (в отличие от организаций коммерческих). Такие формы установлены, в частности, Федеральным законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" Закон конкретизирует правовое положение некоммерческих организаций, порядок их создания, деятельности, прекращения, а также устанавливает такие новые для российского законодательства и практики формы некоммерческих организаций, как некоммерческие партнерства и автономные некоммерческие организации.

Потребительские кооперативы. В соответствии с п. 1 ст. 116 ГК РФ, потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных (имущественных) потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

К потребительским относятся различные виды кооперативов: сельскохозяйственные потребительские, жилищно-строительные, дачные, гаражные, садоводческие товарищества и др.

До принятия законов, учитывающих особенности создания и деятельности отдельных видов потребительских кооперативов, прав и обязанностей их членов, деятельность потребительских кооперативов, помимо Гражданского кодекса, регулируется рядом ранее принятых законов и других нормативных актов. Это относится, в частности, к потребительским кооперативам, созданным в форме потребительских обществ (сельских, поселковых, районных и др.) и потребительских союзов (ассоциаций и других объединений), садоводческих товариществ и др.

В отличие от производственных, членами потребительских кооперативов вправе быть и граждане, и юридические лица, причем как коммерческие, так и некоммерческие. Для последних препятствием может стать только их специальная правоспособность. Что касается граждан, то их личного трудового либо иного участия в делах кооператива не требуется.

Единственным учредительным документом, регулирующим деятельность потребительского кооператива, является устав, который в соответствии с п. 2 ст. 52 и п. 2, 3 ст. 116 ГК РФ должен содержать информацию о наименовании кооператива с указанием основной цели его деятельности, а также слова "кооператив", "потребительский союз" либо "потребительское общество"; место нахождения данного юридического лица; условия о размере паевых взносов; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение этого обязательства; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов; о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков. Структура управления аналогична ранее рассмотренному производственному кооперативу. Высший орган – общее собрание его членов. Его исключительная компетенция определяется законами о потребительских кооперативах и конкретизируется уставом кооператива. Исполнительными органами являются правление и председатель (или только председатель), которые принимают решения по вопросам деятельности кооператива, не отнесенным к исключительной компетенции общего собрания.

Кооператив является собственником имущества, переданного ему в качестве взносов его членами (п. 3 ст. 213 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 48 ГК, участники кооператива (пайщики) полностью утрачивают какие-либо вещные права на переданные потребителю кооперативу паевые взносы. Одновременно пайщики имеют к кооперативу обязательственные права (права требования) пропорционально размеру их взноса (пая), среди которых можно назвать: право получать долю дохода, подлежащую распределению между пайщиками, а также некоторые другие права, непосредственно связанные с правами требования; право участвовать в управлении кооперативом, избирать и быть избранным в его органы. Вместе с тем в соответствии с п. 4 ст. 218 ГК, член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива либо иные лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество.

Так как потребительский кооператив является некоммерческой организацией и не имеет своей основной целью извлечение прибыли, основу его имущественной самостоятельности образует паевой (уставный) фонд, который формируется из паевых взносов его членов. Однако это не исключает внесения членами потребительского кооператива дополнительных взносов, если после утверждения ежегодного баланса кооператив не в состоянии покрыть образовавшиеся убытки. В этом случае члены кооператива обязаны внести дополнительные взносы в течение трех месяцев во избежание ликвидации кооператива по требованию кредиторов.

По обязательствам потребительского кооператива его члены солидарно несут субсидиарную ответственность в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого (абз. 2 п. 4 ст. 116 ГК). Это значит, что если кто-либо из членов кооператива не внес полностью или в части приходящийся на него дополнительный взнос, то при недостаточности имущества кооператива для удовлетворения требований кредиторов солидарную ответственность в пределах невнесенного взноса несут все члены кооператива.

Потребительский кооператив может осуществлять предпринимательскую деятельность при условии, что она производится в соответствии с законом и уставом, служит достижению целей, ради которых кооператив создан, и этим целям соответствует (п. 3 ст. 50 ГК). Доходы, полученные потребительским кооперативом от такой деятельности, распределяются между его членами (п. 5 ст. 116 ГК).

Ликвидация потребительского кооператива (добровольная или по решению суда) производится по основаниям и в порядке, предусмотренным ст. 61 ГК. Потребительский кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке также в соответствии со ст. 65 ГК вследствие несостоятельности (банкротства), при наступлении основания, указанного в п. 4 ст. 116 ГК.

Общественные и религиозные организации (объединения). Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (п. 1 ст. 117 ГК).

К числу рассматриваемых организаций относятся: творческие и профессиональные союзы, политические партии, благотворительные, спортивные, религиозные и другие организации и объединения.

Согласно закону общественные и религиозные организации России являются некоммерческими. Их деятельность регулируется также Федеральными законами от 19 мая 1995 г. "Об общественных объединениях", от 26 сентября 1997 г. "О свободе совести и о религиозных объединениях".

Необходимо заметить, что Федеральный закон "Об общественных объединениях" установил, что они создаются в форме (организационно-правовой форме): общественной организации, общественного фонда, общественного учреждения, общественного движения и органа общественной самодеятельности.

Учредителями, членами и участниками общественных объединений могут быть граждане, достигшие 18 лет, и юридические лица - общественные объединения, если иное не установлено Федеральным законом "Об общественных объединениях" и законами об отдельных видах общественных объединений.

Членами и участниками молодежных общественных объединений могут быть граждане, достигшие 14 лет, а членами и участниками детских общественных объединений - 8 лет (ст. 19 Федерального закона "Об общественных объединениях").

Общественное объединение, независимо от той или иной организационно-правовой формы, действует с момента принятия решения о его создании. Оно вправе не регистрироваться в органах юстиции, но тогда оно не приобретает гражданской правоспособности и прав юридического лица.

Гражданская правоспособность (правосубъектность) общественного объединения как юридического лица возникает с момента его государственной регистрации органами юстиции Российской Федерации с учетом территориальной сферы деятельности (ст. 21 Федерального закона "Об общественных объединениях")

Не допускается отказ в государственной регистрации по мотивам нецелесообразности. Отказ, а также уклонение от регистрации могут быть обжалованы в суд.

Согласно Федеральному закону "Об общественных объединениях" (ст. 8), общественной организацией признается основанное на членстве общественное объединение, созданное для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся лиц.

Высший руководящий орган - съезд (конференция) или общее собрание. Постоянно действующим руководящим органом является выборный коллегиальный орган, подотчетный съезду (конференции) или общему собранию членов общественной организации.

Общественным движением называется массовое общественное объединение, состоящее из участников и не имеющее фиксированного членства; оно преследует социальные, политические и иные общественно полезные цели, закрепленные в его уставе.

Руководящие органы движения аналогичны органам общественной организации.

Орган общественной самодеятельности - это не имеющее членства объединение, создаваемое с целью совместного решения различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы. Его деятельность направлена на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением целей и реализацией программ данного объединения. Орган общественной самодеятельности формируется по инициативе граждан, заинтересованных в решении указанных проблем, и строит свою работу на основе самоуправления в соответствии с уставом, принятым на собрании учредителей.

Общественный фонд и общественное учреждение - разновидности соответственно некоммерческих фондов и учреждений, которые осуществляют свою деятельность также в порядке, предусмотренном ст. 118-120 ГК, другими законами и иными правовыми актами. Особенности правового положения профессиональных союзов и благотворительных организаций как видов общественных организаций (объединений) закреплены в специальных законах.

В силу того, что религиозные объединения отделены от государства, имеется ряд особенностей и в их правовом положении.

Религиозное объединение - это добровольное объединение граждан, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории Российской Федерации, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этим целям признаками: вероисповедание; совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний; обучение религии и религиозное воспитание. Религиозные объединения могут создаваться в форме групп и организаций. Отношения, возникающие в связи с их созданием, деятельностью и ликвидацией, регулируются, как было отмечено, Федеральным законом от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".

Создание общественного объединения (общественной организации, фонда, учреждения и др.) предполагает инициативу физических лиц (граждан), которых должно быть не менее трех человек (для создания религиозной организации - не менее десяти). Количество учредителей политических партий будет установлено законом.

Учредительным документом общественного объединения (религиозной организации) является устав, который, кроме данных, указанных в п. 2 ст. 52 ГК, должен содержать сведения, предусмотренные законами для юридических лиц соответствующего вида (см., например, ст. 20 федерального закона "Об общественных объединениях").

Согласно п. 4 ст. 213 ГК, общественные и религиозные объединения (организации), обладающие правами юридического лица, являются собственниками приобретенного ими имущества. Учредители (участники, члены) утрачивают как вещные, так и обязательственные права на имущество, в том числе на членские взносы, если их уплата предусмотрена уставом.

Закон (п. 1 ст. 117 ГК) допускает участие общественных и религиозных организаций (объединений) в предпринимательской деятельности как непосредственно, так и путем создания хозяйственных обществ и товариществ, но исключительно в целях, ради которых они созданы, и в соответствии с этими целями. Полученные от предпринимательской деятельности доходы, включая доходы от деятельности созданных ими коммерческих организаций, могут расходоваться только на нужды самих этих организаций.

Учредители (члены) общественных и религиозных организаций не отвечают по долгам организаций, а последние - по обязательствам своих учредителей (членов).

Реорганизуются и ликвидируются общественные и религиозные организации по основаниям и в порядке, предусмотренным Гражданским кодексом, Федеральным законом "О

некоммерческих организациях" и законами об отдельных видах организаций. Имущество, оставшееся в результате ликвидации после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, предусмотренные уставом, либо, если отсутствуют соответствующие разделы в уставе, - на цели, определяемые решением съезда (конференции) или общего собрания, а в спорных случаях - решением суда. Решение о ликвидации направляется в орган, зарегистрировавший соответствующую организацию, для исключения ее из государственного реестра юридических лиц.

Фонды. В соответствии с п. 1 ст. 118 ГК фондом для целей настоящего Кодекса признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

Слова "для целей настоящего Кодекса" означают, что это понятие дано для правового регулирования гражданского (имущественного) оборота, в котором фонды участвуют в качестве некоммерческих юридических лиц.

Фонд считается созданным с момента его государственной регистрации с учетом особенностей, содержащихся в постановлении Верховного Совета РСФСР от 16 сентября 1991 г. № 1654-1 "О регистрации государственно-общественных фондов". Согласно закону (п. 1 ст. 49, п. 3 ст. 50 ГК) фонды имеют специальную правоспособность и могут обладать только теми гражданскими правами и нести только те обязанности, которые предусмотрены их уставами и соответствуют целям создания данного юридического лица. Как отмечалось в литературе, в связи с многозначностью термина "фонд" по содержанию правоспособности нужно различать фонды как организации, преследующие цели, указанные в п. 1 ст. 118 ГК, например, Фонд национально-культурного возрождения народов России, Фонд содействия развитию малых форм предприятий в научно-технической сфере, благотворительные организации, созданные в форме фонда согласно Федеральному закону от 11 августа 1995 г. "О благотворительной деятельности и о благотворительных организациях", и фонды, выполняющие функции государственного управления, которые относятся, по сути, к государственным учреждениям. В качестве примера последних можно назвать Российский фонд федерального имущества, Пенсионный фонд, Государственный фонд занятости населения и другие.

Фонд является собственником имущества, переданного ему учредителями (учредителем) в качестве взноса, вклада. Последние полностью утрачивают на него и вещные, и обязательственные права (п. Зет. 48, п. 3, 4 ст. 213 ГК). Это относится и к имуществу, переданному фонду на безвозмездной основе третьими лицами, а также приобретенному по иным основаниям, не запрещенным законом (благотворительные пожертвования, труд добровольцев, доходы от операций с ценными бумагами и т. п.). С учетом этого учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд - по обязательствам своих учредителей (абз. 2 п. 1 ст. 118 ГК).

Фонд может совершать любые сделки, не противоречащие законодательству Российской Федерации и уставу фонда.

Для достижения общественно полезных целей, определенных в уставе, фонд вправе заниматься и предпринимательской деятельностью, соответствующей этим целям. Это право может быть реализовано как непосредственно, так и путем создания хозяйственных обществ (акционерных, с ограниченной или с дополнительной ответственностью). Однако во всех случаях это должна быть деятельность, соответствующая уставным целям данного фонда. Целевой характер предпринимательской деятельности проявляется также в том, что полученный доход должен быть использован в основном на решение конкретных задач, соответствующих уставным целям. Так, на финансирование благотворительной программы благотворительного фонда должно быть использовано не менее 80 процентов доходов, поступивших за финансовый год от учрежденных хозяйственных обществ, и доходов от предпринимательской деятельности фонда (ст. 17 Федерального закона "О благотворительной деятельности и о благотворительных организациях").

Устав фонда, помимо сведений, обозначенных в п. 2 ст. 52 ГК, должен содержать: обязательные признаки наименования фонда, включающие слово "фонд", сведения о цели фонда, его органах, о месте нахождения фонда, судьбе имущества фонда в случае его ликвидации. Вследствие того, что учредители могут не принимать участия в управлении делами фонда, ГК вводит институт попечительского совета, которому предоставлены контрольные и надзорные функции, а также вводит обязательность отражения в уставе порядка назначения и освобождения должностных лиц фонда. Это подкрепляется его обязанностью ежегодно публиковать отчеты о своей финансово-хозяйственной деятельности и использовании имущества в установленные законодательством сроки. Для контроля за деятельностью фонда законом предусмотрена возможность изменения его

устава и в судебном порядке. Так, если сохранение устава в неизменном виде влечет последствия, которые нельзя было предвидеть при учреждении фонда, а возможность изменить устав в нем не предусмотрена либо устав не изменяется уполномоченными лицами, внести изменения может суд по заявлению органов фонда или органа, уполномоченного осуществлять надзор за его деятельностью (регистрирующий орган, прокуратура и др.).

Фонд не вправе самоликвидироваться. Решение о ликвидации может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц. Основания для принятия такого решения, согласно п. 2 ст. 119 ГК, могут быть следующие:

недостаточность имущества фонда для осуществления его целей при условии, что вероятность получения необходимых средств нереальна;
недостижение целей фонда, если изменить его цели невозможно;
уклонение от целей, предусмотренных уставом. В соответствии со ст. 65 ГК фонд по решению суда может быть признан банкротом, если он не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, что влечет его ликвидацию.

Фонд может быть ликвидирован и в других случаях, предусмотренных законом.

Как было отмечено, учредители фонда никакими имущественными правами по отношению к нему не обладают, потому в случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе, и может быть передано физическим и юридическим лицам или государству в порядке, предусмотренном уставом, или по решению ликвидационной комиссии, если в уставе этот порядок не определен. В случае когда использовать имущество в соответствии с уставом невозможно, оно обращается в доход государства.

Учреждения. Под учреждением понимается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (п. 1 ст. 120 ГК).

Некоммерческая организация в форме учреждения – единственная в гражданском законодательстве, не являющаяся собственником находящегося у нее имущества. Права учреждения на закрепленное за ним имущество определяются учредителем-собственником в соответствии со ст. 296 ГК.

Создать некоммерческую организацию в форме учреждения может любой собственник: Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, юридические лица и граждане. Наиболее распространены виды – государственные и муниципальные учреждения. К ним относятся: управленческие организации, медицинские учреждения, учреждения просвещения, вузы, учреждения культуры (музеи, картинные галереи), правоохранительные органы (суды, прокуратуры, арбитражные суды), учреждения в системе внутренних дел и т. п.

Так как ст. 120 ГК не называет учредительных документов этих некоммерческих организаций, то в соответствии с общей нормой (ст. 52 ГК) таковыми могут быть устав, либо учредительный договор и устав, либо общее положение об организациях данного вида.

Особенности правового статуса отдельных видов учреждений определяются специальными законами или иными правовыми актами. Так, по отдельным видам учреждений Правительством РФ утверждены типовые положения, которые выполняют функции примерного.

Собственник имущества (или уполномоченный им орган) в порядке, установленном законодательством, закрепляет его за учреждением на праве оперативного управления. Оно владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом в соответствии с целями своей уставной деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Его изъятие и (или) отчуждение допускается только в случаях и порядке, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Деятельность учреждения финансируется частично или полностью его учредителем (учредителями) в соответствии с договором между ними. Каждое учреждение имеет смету, утверждаемую собственником.

Учредитель (учредители) может предоставить ему возможность заниматься предпринимательской деятельностью, пределы и виды которой оговариваются в учредительных документах, т. е. не в ущерб уставным целям.

Денежные средства, имущество и иные объекты собственности, переданные учреждению физическими и юридическими лицами в форме дара, пожертвования или по завещанию, а также доходы от собственной деятельности учреждения и приобретенные на эти доходы объекты собственности учитываются на отдельном балансе и поступают в его самостоятельное распоряжение (п. 2 ст. 298 ГК).

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную (дополнительную) ответственность несет учредитель (учредители) (п. 2 ст. 120 ГК).

При ликвидации учреждения денежные средства и иное принадлежащее ему имущество, за вычетом платежей на покрытие обязательств перед кредиторами, передается его собственнику, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами учреждения.

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы). Юридическими лицами (участниками) ассоциаций и союзов могут быть как коммерческие, так и некоммерческие организации (закон – ст. 121 ГК исключает лишь одновременное участие коммерческих и некоммерческих организаций в ассоциации или союзе).

Терминологически строгого различия между ассоциацией и союзом ГК не определяет, а в ряде норм даже отождествляет их. В то же время надо иметь в виду, что для ассоциации формирующим признаком является однотипный состав участников, а для союза – общность целей объединения. Однотипность состава участников определяется их правовыми формами, принадлежностью к одной отрасли экономики и др. Общность же целей участников объединения может определяться интересами конкретного региона, развитием конкретной сферы деятельности и др. Поэтому рекомендуется исходить из того, что ассоциации создаются по принципу организационной или отраслевой общности, а союзы – по территориальному и иным признакам.

Ассоциация или союз – это всегда некоммерческая организация, призванная координировать предпринимательскую и иную не запрещенную законом деятельность, а также представлять и защищать общие имущественные интересы участников.

Объединения юридических лиц создаются на добровольной основе; внутри ассоциации (союза) его члены сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица (п. 3 ст. 121 ГК). Из этого следует, что, во-первых, ассоциации и союзы не являются вышестоящими организациями по отношению к своим учредителям (участникам). Вместе с тем координация их предпринимательской деятельности предполагает известное "управленческое воздействие" на них со стороны органа, которому они добровольно делегировали соответствующие полномочия. Перечень вопросов, по которым ассоциация или союз вправе принимать управленческие решения, обязательные для членов объединения, контрольные функции, правовые последствия неисполнения таких решений должны быть четко зафиксированы в учредительных документах объединения (как правило, в уставе).

И, во-вторых, если у ассоциации (союза) в процессе работы появится необходимость заниматься предпринимательской деятельностью в качестве основной, то по решению участников она может быть преобразована в хозяйственное общество, либо создать такое общество, либо войти в состав какого-либо действующего хозяйственного общества.

Ассоциация (союз) является собственником имущества, переданного ей учредителями, а также приобретенного по иным основаниям (п. 2 ст. 48, п. Зет. 213 ГК). Это имущество может быть использовано объединением для достижения уставных целей в строгом соответствии с его специальной правоспособностью.

Поскольку рассматриваемое объединение юридических лиц само является таковым, на него распространяются общие правила ст. 56 ГК об ответственности юридических лиц. Однако в порядке исключения п. 4 ст. 121 ГК установил, что члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее долгам своим имуществом. Размер субсидиарной ответственности Гражданский кодекс не установил. Из этого следует, что он должен определяться в учредительных документах объединения. Ответственность члена по долгам объединения сохраняется даже в случае его выхода или исключения из данной ассоциации или союза (п. 2 ст. 123 ГК). Размер ответственности бывшего участника пропорционален размеру его вклада в имущество объединения. Такая ответственность сохраняется за ним в течение двух лет с момента выхода или исключения из членов ассоциации или союза.

Учредительными документами ассоциации (союза) являются учредительный договор, подписанный ее членами, и утвержденный ими устав. Эти документы, помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 52 ГК, должны содержать обязательные признаки наименования объединения (основной предмет деятельности членов с включением слова "ассоциация" или "союз"), условия о составе и компетенция органов управления ассоциацией (союзом) и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решаемым единогласно или квалифицированным большинством голосов членов, и о порядке распределения имущества, остающегося после ликвидации ассоциации (союза).

Кроме указанных в законе обязательных сведений, в учредительных документах можно решить и многие другие вопросы, а именно: о порядке финансирования деятельности объединения, порядке ведения учета и отчетности, порядке внесения дополнений и изменений в устав и др.

Члены ассоциации (союза) может получать консультационные, маркетинговые и другие услуги от своего объединения бесплатно (п. 1 ст. 123 ГК).

Каждый член ассоциации (союза) вправе по своему усмотрению выйти из объединения, но только по окончании финансового года. Продолжительность финансового года устанавливается, как правило, в учредительных документах объединения и совпадает с продолжительностью календарного года. В этом случае, как было отмечено, выбывающий член несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) пропорционально взносу в течение двух лет с момента выхода.

Закон не предусматривает права члена ассоциации (союза) на возврат имущества, внесенного в качестве взноса при создании объединения, так как оно становится собственником имущества, переданного учредителями или участниками (см. п. 3 ст. 48 ГК).

В ассоциацию (союз) может войти новый участник. Обязательным условием приема является согласие всех членов данного объединения. На вновь вступившего может быть возложена субсидиарная ответственность по обязательствам ассоциации (союза), возникшим до его вступления, если это предусматривают учредительные документы или специальное решение, обусловившее таким образом принятие нового участника (п. 3 ст. 123 ГК).

Некоммерческие партнерства. В соответствии с п. 1 ст. 8 Федерального закона "О некоммерческих организациях" таковым признается основанная на членстве организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия в осуществлении ее членами деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных и подобных целей.

Некоммерческое партнерство вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано. Учредительными документами партнерства являются устав и учредительный договор, который могут (но не обязаны) заключать его учредители. Перечень сведений, содержащихся в уставе и учредительном договоре, дан в п. 2 ст. 52 ГК РФ и п. 14 упомянутого Закона.

Имущество, переданное партнерству участникам, является его собственностью.

Партнерство и входящие в него лица не отвечают по обязательствам друг друга.

Члены некоммерческого партнерства вправе: участвовать в управлении делами партнерства; получать информацию о его деятельности; по своему усмотрению выходить из партнерства; получать при выходе часть его имущества или стоимость этого имущества в пределах того, что было ими передано в собственность партнерства (за исключением членских взносов), если иное не установлено законом или учредительными документами.

В случае ликвидации некоммерческого партнерства оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество подлежит распределению между его участниками; при этом действуют те же правила, что и в отношении выхода из партнерства.

Автономными некоммерческими организациями признаются не имеющие членства объединения граждан и (или) юридических лиц на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг (п. 1 ст. 10 Закона о некоммерческих организациях).

Учредители такой организации могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лицами.

От некоммерческого партнерства ее отличает и то, что ее учредители не вправе вернуть внесенное имущество ни при своем выходе, ни при ликвидации данной структуры. В остальном их правовой статус аналогичен.

Глава 7. Государство, государственные и муниципальные образования как субъекты гражданского права

Среди субъектов гражданского права ГК РФ (ст. 124) участниками отношений, регулируемых гражданским законодательством, называет: Российскую Федерацию, субъектов Российской Федерации, муниципальные образования. Общим для них является то, что они сочетают частноправовые и публично-правовые элементы.

Государство является специфическим субъектом гражданского права. Его особое положение обусловлено наличием двух моментов: равные начала участия в гражданских правоотношениях наряду с иными субъектами – гражданами и юридическими лицами и использование властных полномочий для организации гражданского оборота. Поэтому ряд гражданских правоотношений с участием государства возникает на основе административных актов, что несвойственно для граждан и юридических лиц.

Будучи одним из субъектов гражданских правоотношений государство обладает право- и дееспособностью. В отношении правоспособности государства высказаны различные мнения. Однако, учитывая сложившуюся практику использования терминологии, с целью определения отличительных особенностей, правоспособность государства можно именовать универсальной, в отличие от общей правоспособности граждан и специальной

(по общему правилу) юридических лиц.

Россия, являясь федеративным государством, включает в себя субъекты, обладающие признаками государственных образований. Это республики в составе РФ, национально-территориальные образования (автономные округа и автономная область) и административно-территориальные образования (края, области). Особность муниципальных образований, в отличие от государственных, состоит в том, что их властные полномочия не носят государственно-правового характера, они призваны обеспечивать местное самоуправление.

Принципиально важным является правило, установленное в п. 2 ст. 124 ГК РФ, согласно которому к субъектам, указанным в п. 1 ст. 124 ГК РФ, применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в регулируемых гражданским законодательством отношениях, если иное не вытекает из закона или особенностей данного субъекта.

Именно этот прием законодательной техники позволяет не упоминать субъектов, указанных в п. 1 ст. 124 ГК, в качестве участников сделок (ст. 153 ГК РФ).

Вне от имени Российской Федерации и ее субъектов выступают органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. Это означает, что от имени РФ и ее субъектов может выступать ряд органов государственной власти: Федеральное собрание, Президент, Правительство, федеральные органы власти и органы власти субъектов Федерации.

Участие муниципальных образований в гражданском обороте опосредуется органами местного самоуправления.

Даже граждане и юридические лица могут в случаях, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению выступать от имени названных субъектов.

Правоспособность РФ, государственных и муниципальных образований, названная универсальной, позволяет отграничивать ее от правоспособности граждан и юридических лиц. Следует иметь в виду, что некоторые элементы правоспособности последних в принципе не могут составлять содержания правоспособности РФ, ее субъектов и муниципальных образований. Например, право быть наследодателем, право наименования юридического лица.

Органы государственной власти и органы местного самоуправления являются юридическими лицами, - косвенно указывает абз. 3 п. 4 ст. 66 ГК РФ. Это влечет необходимость разграничения полномочий органов Государственной власти и органов местного самоуправления как органов соответствующих образований, с одной стороны, и как организационно-правовой формы некоммерческой организации в виде учреждения - с другой. Поскольку в данном случае законодатель как бы "им-планировал" в государственное или муниципальное образование по существу иной субъект - юридическое лицо.

Наиболее важная сфера участия РФ, ее субъектов и муниципальных образований в гражданском обороте - правоотношения собственности (а также иные вещные права). Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования участвуют и в ряде относительных правоотношений, например, наследственных, обязательственных. В этом плане следует упомянуть правила ст. 1069 ГК РФ, устанавливающие ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами. Если 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 закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления причинен вред, то он подлежит возмещению за счет соответственно казны РФ, казны субъекта или казны муниципального образования; за счет этих средств происходит и возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (ст. 1070 ГК РФ).

Среди обязательственных прав РФ, ее субъектов и муниципальных образований необходимо отметить и права в отношении акционерных обществ, собственниками акций которых они являются.

Если во внутреннем обороте властные полномочия РФ, ее субъектов, муниципальных образований сопряжены одновременно и с равными началами участия в гражданских правоотношениях, то во внешнем суверенитет сопряжен с иммунитетом (за исключением муниципальных образований).

Суверенитет как верховенство государственной власти внутри страны и ее независимость во внешнеполитической сфере всегда влечет и признание за государством, участвующим во внешнеторговом обороте, иммунитета. Он определяет и невозможность распространения государственного суверенитета на иностранное

государство, которое действует за пределами своих границ, без его согласия. Различают судебный иммунитет и иммунитет собственности государства. Статья 127 ГК РФ содержит правило, согласно которому особенности ответственности РФ, ее субъектов в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законом об иммунитете государства и его собственности.

Судебный иммунитет может быть определен как неподсудность одного государства судам другого при отсутствии его согласия. Иммунитет собственности государства означает неприкосновенность объектов собственности одного государства в случае, если они находятся на территории другого.

Глава 8 Объекты гражданских прав

Понятие объектов гражданских прав. Под объектами гражданских прав принято понимать материальные и нематериальные блага, отношения по поводу которых регламентированы гражданским законодательством. Как известно, безобъектных правоотношений не существует: объект, являясь элементом всякого правоотношения, выступает относительно самостоятельной правовой категорией. Круг объектов гражданских прав настолько широк и многообразен, насколько широк и многообразен предмет гражданско-правового регулирования. Аналогично делению общественных отношений по предмету регулирования на две основные группы – отношения имущественные и неимущественные, подразделяются и их объекты – на материальные и нематериальные блага.

К числу первых относятся земля и ее недра, леса, промышленные сооружения и жилые здания, машины, радио- и бытовая техника, спортивный инвентарь, одежда, продукты питания, лекарственные средства и многие другие предметы (блага), иначе говоря, все то, что способно удовлетворять разнообразные материальные потребности (интересы) субъектов гражданского права.

Круг нематериальных благ по своему характеру существенно отличается от благ материальных. К ним относятся продукты духовного творчества, информация, личные нематериальные блага и др., иначе говоря, все то, что способно удовлетворить духовные потребности субъектов гражданского права.

Таким образом, социальная функция объектов гражданских прав состоит в способности удовлетворять определенные имущественные и неимущественные потребности (интересы) субъектов гражданского права.

К конкретным объектам гражданских прав ст. 128 ГК РФ относит вещи, включая деньги и ценные бумаги; иное имущество; работы и услуги; информацию; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (имея в виду личные нематериальные блага).

Среди объектов гражданских прав в силу наибольшей распространенности доминируют вещи.

§ 1. Понятие и юридическая классификация вещей как объектов гражданских прав
С философской точки зрения, вещь – предмет материальной действительности, обладающий относительной независимостью и устойчивостью существования. Приведенное определение необходимо учитывать при характеристике правового понятия вещи, поскольку каждое гражданское правоотношение, объектом которого выступает вещь, проходит несколько стадий – возникновение, развитие, прекращение, что, в свою очередь, требует независимости (пусть и относительной) и устойчивости объекта данного правоотношения. Вот почему промежуточный (технологический) результат производства, зависящий, к примеру, от непрерывной химической реакции, не может называться вещью в юридическом значении этого слова.

Кроме того, к вещам в правовом смысле относятся предметы, обладающие массой и пространством. Это не только твердые тела, но газы и жидкости, при условии их обособления: помещения в сосуды, емкости, резервуары и т. д. Одушевленность или, наоборот, неодушевленность предмета как "вещи" решающего значения не имеет. И, наконец, юридически значимые вещи – это материальные предметы окружающего мира, включающие в себя как результаты человеческого труда, так и предметы природы, используемые людьми в своем интересе. Предметы, созданные природой, но на данном этапе развития человека для него недостижимые, интеллектуально и физически им не контролируемые, вещами с точки зрения права не являются.

Сказанное позволяет сделать вывод, что под вещами гражданское право понимает предметы окружающего материального мира, способные удовлетворять потребности субъектов гражданских правоотношений, контролироваться (управляться) ими и быть в их обладании.

Действующим гражданским законодательством установлены определенные правила

поведения людей относительно вещи или их совокупности, именуемые правовым режимом вещей. Правовой режим – это нормативно установленный порядок приобретения, пользования и распоряжения вещами как объектами гражданских прав.

С учетом индивидуальных характеристик и целевого назначения объектов гражданских прав, их принадлежности к той или иной группе имущественных отношений, а также различий в их правовом режиме законодательство позволяет классифицировать вещи по ряду признаков: вещи недвижимые и движимые; средства производства и предметы потребления; вещи потребляемые и непотребляемые; вещи делимые и неделимые; вещи индивидуально-определенные и родовые; главная вещь и принадлежность; плоды, продукция и доходы; вещи одушевленные и неодушевленные; вещи, не ограниченные в обороте, ограниченные в обороте и изъятые из оборота.

Вещи недвижимые и движимые. Термин "недвижимые вещи" известен с времен римского права; в российское законодательство он введен в 1714 году Указом Петра Первого о единонаследии. В советский период деление вещей на движимые и недвижимые было отвергнуто в начале 20-х годов, восстановлено Основами гражданского законодательства 1991 г. и Законом РСФСР о собственности. Статья 130 ГК РФ к недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) относит земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все то, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. Словом, речь в названной норме идет о естественно недвижимых вещах как о "неспособных" к перемещению без вреда их целостности и сущности.

По общему правилу недвижимое имущество имеет значительную ценность, поэтому, хотя в законе об этом прямо и не сказано, полагаем, что расположенные на земной поверхности объекты, денежная оценка которых невелика, относить к недвижимости не следует.

Наряду со строениями, возвышающимися над поверхностью земли, к недвижимости относятся и подземные сооружения, например станции и линии метро, туннели, шахты, переходы и др.

Леса, многолетние насаждения, ископаемые и другие объекты признаются недвижимым имуществом до тех пор, пока они сохраняют прочную связь с почвой и не участвуют в гражданском обороте как самостоятельные вещи. Но в случае отделения их от земли (преобразования в самостоятельные объекты) естественное свойство недвижимости утрачивается. Так, купля-продажа садового участка – сделка с недвижимостью, но купля-продажа фруктовых саженцев с этого участка – это уже сделка в отношении движимых вещей.

В этой связи практическое значение имеет вопрос о моменте перехода недвижимого имущества в движимость. Для наглядности обратимся к договору купли-продажи леса на корню. В соответствии с условиями названного договора лес, проданный на сруб, становится движимостью лишь с момента его вырубки, именно поэтому покупатель по договору обязуется уплатить так называемую "попенную плату", включающую в себя не только возмещение затрат лесного хозяйства, но и оплату труда лесозаготовителей. Таким образом, повторим, основной признак, лежащий в основе отнесения вышеперечисленных объектов к недвижимости, состоит в том, что они не могут перемещаться без несоразмерного ущерба своему назначению. Кроме того, действующее законодательство относит к недвижимым вещам и ряд других объектов – это подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, а также космические объекты. Признание указанных объектов недвижимым имуществом основано на их исключительно высокой стоимости и необходимости по этой причине установления наиболее строгих правил правовой регламентации. В отличие от других недвижимых вещей данные объекты функционально свободно перемещаются в пространстве, не утрачивая длительное время полезных свойств, и благодаря этому удовлетворяют интерес управомоченного субъекта.

Наконец, закон предусматривает возможность отнесения к недвижимости иного имущества. В качестве примера может быть назван Федеральный закон "Об основах федеральной жилищной политики, в соответствии с которым недвижимыми вещами признаются квартиры и элементы инженерной инфраструктуры.

Особым объектом недвижимости в силу прямого указания ст. 132 ГК РФ является предприятие как единый имущественный комплекс. В состав предприятия входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Предприятие как имущественный комплекс выступает в гражданском обороте чаще всего

в связи с приватизацией, но оно может быть сдано и в аренду, передано в порядке наследования и т. д. Специальный случай участия предприятия в гражданско-правовых отношениях предусмотрен Положением о порядке продажи государственных предприятий-должников.

Гражданское право допускает возможность заключения сделок как в отношении предприятия в целом, так и его части. В последнем случае необходим исчерпывающий перечень имущества, являющийся существенным условием совершаемой сделки (ст. 432 ГК РФ).

Предприятие в смысле ст. 132 ГК РФ следует отграничивать от понятия "предприятие", используемого ст. 113-115 ГК РФ применительно к субъектам гражданского права. Уяснение понятия недвижимости позволяет ответить на вопрос, какие объекты следует относить к движимому имуществу. Статья 130 ГК РФ вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признает движимым имуществом. Закон в силу бесконечного разнообразия движимых вещей не содержит даже их примерного перечня. Можно лишь сказать, что речь идет о предметах материального мира, способных к самостоятельному перемещению, например домашняя птица, или к перемещению путем постороннего воздействия, например строительные материалы. Правовое значение градации вещей на недвижимые и движимые состоит в том, что возникновение, изменение и прекращение права собственности и других вещных прав на недвижимость происходит в порядке особой процедуры с соблюдением письменной формы и государственной регистрации в едином государственном реестре. В случаях, предусмотренных законом, наряду с государственной может осуществляться специальная регистрация или учет отдельных видов недвижимого имущества.

В отличие от этого права на движимые вещи необходимо регистрировать только в случаях, прямо указанных в законе. Деление вещей по признаку движимости учитывается и некоторыми другими гражданско-правовыми нормами. Скажем, в зависимости от того, идет ли речь о недвижимом или движимом имуществе, установлен различный порядок обращения на него взыскания при залоге (пп. 1 и 2 ст. 349 ГК РФ); отличаются также нормы, определяющие момент возникновения права собственности на вновь созданные (переработанные) недвижимые и движимые вещи (ст. 219, 220 ГК РФ).

Средства производства и предметы потребления. В основе данного подразделения вещей лежит экономический критерий. Средства производства изнашиваются постепенно, перенося свою стоимость на вновь создаваемый продукт. По существующим правилам они подлежат бухгалтерскому учету, которым фиксируется их стоимость и принадлежность определенному субъекту (налогоплательщику). Предметы потребления предназначены для непромышленного, в том числе личного, использования.

Разграничение средств производства и предметов потребления в гражданском праве сохраняется, хотя с принятием ГК РФ во многом утратило свою значимость. В частности, в соответствии со ст. 258 ГК РФ средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе одного из его членов разделу не подлежат.

Вещи потребляемые и непотребляемые. Главное в их дифференциации состоит, во-первых, в том, что она носит условный характер, поскольку экономически все вещи потребляемы, и, во-вторых, касается только движимого имущества. Недвижимость в юридическом смысле непотребляема всегда.

Итак, вещи существуют в природе либо создаются человеком как потребляемые или, наоборот, непотребляемые. Установление конкретных характеристик в данном случае возможно благодаря ответу на вопрос: сохраняет ли вещь свои свойства и способность служить определенной экономической цели после ее однократного использования? В силу этого к потребляемой относится вещь, которая в процессе использования по назначению уничтожается полностью (например, продовольствие) или изменяется, превратившись в другую вещь (например, удобрение, ставшее органической частью зеленой массы).

Непотребляемой, напротив, называется вещь, которая изнашивается постепенно, длительное время сохраняя свое экономическое назначение и ценность. Такой вещью можно пользоваться многократно (книги, предметы домашнего обихода, одежда).

Юридическое значение указанного различия обнаруживается в том, что отдельные юридические действия могут быть совершены только по поводу потребляемых (договор займа) или непотребляемых (договор имущественного найма) вещей, хотя следует иметь в виду, что предметом некоторых гражданско-правовых сделок являются и те и другие (купля-продажа).

Делимые и неделимые вещи. Делимость - свойство материи, поэтому все вещи как предметы объективной реальности делимы. В физическом смысле допустимо деление как источника минеральной воды, так и памятника архитектуры, но в последнем случае это равно уничтожению вещи. Сказанное объясняет существование понятий естественной и юридической неделимости вещей.

Естественная неделимость вещей имеет место в случаях, когда природа и цель создания вещи исключают ее раздел. Например, физическая дробимость ракетной установки, телефонного аппарата или карманного фонарика приведет к утрате их функционального назначения, в силу чего недопустима. Напротив, деление таких вещей, как продукты питания, семена, запасные части к автомобилям, бензин и др., не меняет их предназначенности, поскольку каждая часть (единица, доля) может быть использована с заранее заданной целью. Вещь делима тогда и настолько, когда и насколько ее части являются тем же, чем было целое, только в уменьшенном виде.

Юридическая неделимость вещи установлена законом и может не зависеть от ее естественной делимости. "Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой" (ст. 133 ГК РФ). Таким образом, юридически неделимой является вещь, которая при разделе утрачивает прежнее хозяйственное назначение, теряя полностью или частично потребительские качества, ее части не могут в полной мере выполнять те же функции, что и целостная (комплексная) вещь. Так, современный телевизор представляет собой не только классический телевизионный приемник, но укомплектован пультом дистанционного управления, блоком предварительного программирования и т. д. Однако сказанное не позволяет отнести телевизор в разряд делимых вещей. Устранение названных узлов хотя и не лишит возможности получить изображение, но снизит эксплуатационные качества приемника и уменьшит его технические возможности.

В разряд неделимых законодательство относит и так называемые сложные вещи. Речь идет о разнообразных предметах, образующих единое целое в связи с предположением, что они используются по общему назначению. Физически названные вещи существуют самостоятельно, но объединены в различных вариантах хозяйственной или иной целью. Наиболее распространенной сложной вещью является имущественный комплекс (предприятие), включающий здания, оборудование, транспортные средства и пр. Самостоятельная регламентация данного вида вещей обусловлена тем, что действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части. Практическое применение указанной нормы будет вызывать немало трудностей и споров по причине отсутствия легального понятия "использование разнородных вещей по общему назначению", поэтому чаще всего здесь требуется дополнительная юридическая квалификация. К примеру, ст. 340 ГК РФ установила, что при ипотеке предприятия право залога распространяется на все входящее в его состав имущество. Конкретный перечень данного имущества следует определять с учетом содержания учредительных документов и баланса организации, а также ее отчета перед налоговыми органами за период, совпадающий со временем заключения залогового обязательства. Вышеизложенное – лишь общая норма; законодательство предоставляет право участникам конкретной сделки рассматривать сложную вещь как делимую (ч. 2 ст. 134 ГК РФ). Разграничение вещей по признаку делимости бывает необходимо при разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности (ст. 252 ГК РФ), а также при определении солидарного характера обязанности или требования в гражданско-правовом обязательстве (ст. 322 ГК РФ).

Вещи индивидуально-определенные и родовые. Вещь, обладающая особыми, только ей присущими признаками, выделяющими ее из массы однородных объектов, признается индивидуально-определенной. Индивидуально-определенные вещи принято подразделять на три категории: единственные (уникальные) в своем роде (памятник Маршалу Г. К. Жукову на Главном проспекте в Екатеринбургe); содержащие специальные обозначения (телевизор "Рекорд", определенного года выпуска с указанием заводского номера); выделенные из совокупности подобных вещей соглашением сторон или в порядке выполнения административного акта (газовый пистолет, зарегистрированный органами МВД РФ на имя конкретного гражданина). Практически индивидуализация может быть проведена различными способами: наделением вещей дополнительными, только им присущими признаками (клеймение); указанием на год выпуска или производства; описанием места нахождения; отбором или иным обособлением.

Родовые вещи содержат признаки, общие для всех предметов данной группы. Речь идет о применении количественных характеристик: число, вес, мера (двенадцать стульев, кило-грамм конфет, кубометр воды). При согласовании существенных условий договора, предметом которого являются родовые вещи, сторонам юридически безразлично, какие конкретно вещи из имеющейся совокупности будут переданы, их интересует лишь количество. Утрата, кража или физическая гибель таких вещей не приводят к потере прав на них кредитора, поскольку родовые вещи восполнимы. В свою очередь, кредитор в данной ситуации не может требовать передачи тех же самых вещей, а лишь управомочен на получение однородных и в обусловленном количестве.

Между индивидуально-определенными и родовыми вещами не всегда есть устойчивая грань; родовая вещь, например, в результате отбора индивидуализируется. Напротив,

индивидуально-определенная вещь до ее преобразования в вещь родовую, а равно при невозможности такого преобразования (уникальная вещь) юридически незаменима. Деление вещей на индивидуально-определенные и родовые необходимо учитывать при решении вопроса о моменте перехода права собственности по договору (ст. 223 ГК РФ), а также в ряде других случаев. Так, предметом одних договоров может быть только индивидуально-определенная вещь (договор имущественного найма), других, наоборот, только родовые вещи (договор займа); различаются, как уже упоминалось, порядок и содержание защиты прав кредитора (ст. 398 ГК РФ).

Главная вещь и принадлежность. Под главной принято понимать вещь, участвующую в гражданском обороте независимо от других объектов. Принадлежностью в соответствии со ст. 135 ГК РФ признается вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, и связанная с ней общим назначением. Главная вещь и принадлежность физически существуют самостоятельно, соотношение их стоимости значения не имеет. Юридическая и фактическая судьба принадлежности зависит от правового положения главной вещи. Обратного правила в законе не существует, т. е. изменение статуса принадлежности не воздействует на судьбу главной вещи.

Назначение принадлежности – обслуживать главную вещь, выполняя функции по сохранению формы и технического состояния последней, устранению в ней конструктивных недостатков, регулировке, созданию повышенной комфортности и др. (знак аварийной остановки автомашины, футляр электробритвы, спасательный круг на катере и т. д.).

Правовое значение данной градации состоит в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи (ст. 135 ГК РФ). Эта норма носит диспозитивный характер, что делает возможным отчуждение главной вещи без принадлежности и наоборот, но при условии включения в договор специального пункта, допускающего такое отчуждение. В противном случае цена по договору купли-продажи главной вещи включает в себя и стоимость принадлежности, поскольку право на главную вещь поглощает собой право на принадлежность и ее составные части. Принадлежность необходимо отличать от составных (комплектующих) и запасных частей главной вещи. Комплектующими являются детали, узлы, агрегаты, конструктивно связанные с главной вещью и формирующие ее техническую завершенность, самостоятельный статус. Тормозной цилиндр, к примеру, представляет собой составную часть автомашины, но не ее принадлежность. Запасные части используются при необходимости замены вышедших из строя деталей, узлов, агрегатов главной вещи и приобретаются путем заключения отдельных договоров. Плоды, продукция и доходы. Вещи в процессе эксплуатации и гражданского оборота (совершение сделок) могут приносить дополнительные поступления в виде плодов, продукции и доходов (ст. 136 ГК РФ).

Плоды – это продукты органического (естественного) развития вещи. Они отделяются от плодоносящих вещей, как от одушевленных (животных), так и неодушевленных (растений) в качестве новых предметов без существенного изменения плодоносящих (приплод продуктивного скота, птицы, рыбы; яйца птицы; молоко коровы; урожай фруктовых деревьев и т. п.). Плоды могут выступать предметом гражданско-правовых сделок и самостоятельно, и совместно с вещами, от которых они отделились.

Понятие "продукция" может быть раскрыто с учетом технического критерия: объекты, получаемые в процессе производственного использования (технологической переработки) вещи. К продукции как объектам гражданских прав относятся: сырье, прошедшее первичную переработку; полуфабрикаты; заготовки, предназначенные для использования в дальнейшей технологии промышленного производства; готовые продукты и другие объекты.

Наконец, доходы связаны с гражданскими правоотношениями по поводу вещей и практически представляют собой денежные и иные поступления от их участия в обороте. К доходам в указанном значении традиционно относят арендную плату по договору имущественного найма, проценты от банковских операций и т. д. Вместе с тем законодательство допускает применение этого термина в более широком смысле. Так, в соответствии со ст. 303 ГК РФ понятие "доход" поглощает собой все поступления, включая и плоды, полученные незаконным владельцем от использования чужого имущества.

По общему правилу приращения, полученные в результате эксплуатации имущества (плоды, продукция, доходы), принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. Однако действующий Гражданский кодекс содержит исключения из общего правила, согласно которым плоды, продукция и доходы переходят не к фактическому владельцу, а к собственнику или другому лицу. Так, по ст. 346 ГК РФ преимущественное право на получение плодов, продукции и доходов от заложенного имущества принадлежит его собственнику, но не залогодержателю. Аналогичным примером

служит ст. 299 ГК РФ.

Вещи одушевленные и неодушевленные. В связи с возросшим количеством гражданско-правовых сделок, предметом которых выступают домашние животные, новое гражданское законодательство впервые проводит дифференциацию вещей на одушевленные и неодушевленные.

По установленным правилам к животным применяются общие нормы об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. Закон в данном случае - это, прежде всего, ст. 137, а также ст. 221 ГК РФ, предусматривающая возникновение права собственности на диких животных только после их отлова. Среди иных правовых актов могут быть названы действующий на территории РФ Закон СССР от 25 июня 1980 г. "Об охране и использовании животного мира", а также постановление Правительства РФ от 13 сентября 1994 г. "О мерах по обеспечению обязательств с Российской стороны, вытекающих из конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения".

Кроме общей нормы о животных как одушевленных объектах действует правило, исключающее жестокое обращение с ними. Статья 137 ГК РФ не содержит санкции, поэтому наказание в виде принудительного выкупа домашних животных происходит в соответствии со ст. 241 ГК РФ.

Вещи, не ограниченные в обороте, ограниченные в обороте и изъятые из оборота. Вещи, как и иные объекты гражданских прав, могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, например на основании гражданско-правовых сделок, административного акта и др. Таково общее правило. Первое исключение из него - группа вещей, ограниченных в обороте. Эти вещи либо могут принадлежать только определенным субъектам гражданских правоотношений, либо допускаются в оборот лишь по специальному разрешению. Обо-; ротоспособность вещей ограничивается в порядке, установленном законом, а обусловлено это необходимостью обеспечения государственной безопасности, общественного порядка, здоровья граждан, а также охраны окружающей среды. Практически оборот ограничивается путем лицензирования или сертификации.

Второе исключение образуют вещи, изъятые из гражданского оборота, отчуждение или иной оборот которых согласно действующему законодательству не допускается. Конкретные виды изъятых из оборота объектов должны быть прямо указаны в законе. Примером таких объектов являются некоторые виды вооружения, дороги, архивные материалы, самодельные наркотические средства и др. Классификация вещей и иных объектов гражданских прав по признаку оборотоспособности обусловлена необходимостью введения таких правовых режимов данных объектов, которые отражают их специфические особенности.

Деньги как объекты гражданских прав. Правовые основы денежной системы Российской Федерации и ее функционирования закреплены ст. 75 Конституции РФ, Законом РСФСР "О Центральном банке РСФСР (Банке России)" ст. 140 ГК РФ, а также рядом других нормативных актов. " Официальной денежной единицей России является рубль. Банку России принадлежит монопольное право выпуска в обращение (и изъятия из него) наличных денег. Выпускаются они в виде банковских билетов, именуемых банкнотами, и металлической монеты. Банкноты и монеты в равной мере являются безусловными обязательствами Банка РФ и обеспечиваются всеми его активами; официальное соотношение между рублем и золотом или другими драгоценными металлами в настоящее время не устанавливается. Банк России в соответствии с национальным законодательством регулирует курс рубля к денежным единицам иностранных государств. В пределах РФ рубль является единым платежным средством. Сказанное означает, что кредитор по имущественному (денежному) обязательству должен принять рублевый платеж должника и не вправе требовать производства расчетов в иностранной валюте. Отказ кредитора принять оплату долга банкнотами РФ является основанием для признания его просрочки в принятии обязательства с последствиями, предусмотренными ст. 406 ГК РФ. Платежи на территории РФ осуществляются в виде наличных или безналичных расчетов. Однако проблема контроля за движением денежных средств в обороте с участием юридических лиц, а также необходимость соблюдения существующего порядка налогообложения в сфере предпринимательства обусловили ограничение расчетов наличными деньгами. В частности, письмом ЦБ РФ от 29 сентября 1997 г. № 525 установлен предельный размер расчетов наличными деньгами в РФ между юридическими лицами суммой три миллиона рублей (неденоминированных) по одному платежу. Формы безналичных расчетов и образцы платежных документов определяются Центральным банком РФ.

Деньги по своей материальной природе обладают признаками, свойственными родовым и делимым вещам. Например, долг в сумме ста тысяч рублей может быть погашен различным

количеством банковских билетов разного достоинства. Главное, чтобы в сочетании они содержали количество денежных единиц, равное сумме долга.

Деньги могут выступать основным (самостоятельным) объектом гражданского правоотношения, например, в договорах дарения, займа. Но чаще всего они – всеобщий эквивалент стоимости основного объекта правоотношения, т. е. любой другой вещи, участвующей в гражданском обороте. По этой причине правоотношения, возникающие по поводу товаров, при наличии необходимых юридических фактов трансформируются в денежные правоотношения.

При определенных условиях деньги утрачивают признаки родовых вещей.

Индивидуализация денег допускается для достижения каких-либо дозволенных законом целей (коллекционирование, использование в качестве вещественных доказательств и др.) и осуществляется путем записи номера каждой банкноты. Индивидуализация банкноты превращает ее в неделимую вещь; на нее распространяются общие правила об имуществе, за некоторыми исключениями. К таким исключениям, в частности, относится ст. 302 ГК РФ, согласно которой деньги нельзя истребовать от добросовестного приобретателя.

Наконец, характеризуя участие денег в гражданском обороте, следует иметь в виду, что они могут приносить доход в виде процентов на вклады в банке (ст. 838 ГК РФ). Валютные ценности как объекты гражданских прав. Новое гражданское законодательство выделяет эту группу вещей. В соответствии со ст. 141 ГК РФ виды имущества, признаваемого валютными ценностями, а также порядок совершения сделок с ними определяются законом о валютном регулировании. В состав указанного имущества входят: иностранная валюта; ценные бумаги в иностранной валюте, в том числе платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации) и другие выраженные в иностранной валюте долговые обязательства; драгоценные металлы и драгоценные природные камни, за исключением ювелирных изделий и других бытовых изделий из этих металлов (камней) и их лома.

Порядок и условия отнесения изделий из драгоценных металлов и природных драгоценных камней к ювелирным, а также порядок совершения сделок с ними устанавливаются Правительством Российской Федерации, формирующиеся по поводу золота и серебра денежные обязательства подлежат оплате непосредственно в рублях.

К иностранной валюте действующее законодательство относит денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем иностранном государстве, включая изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки, а также средства на счетах в денежных единицах иностранных государств.

Характеристика валютных ценностей как объекта гражданских прав будет недостаточной без раскрытия еще одного специального юридического понятия, именуемого валютные операции. К ним закон относит, во-первых, операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, включая операции, связанные с использованием в качестве средства платежа иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте, во-вторых, международные денежные переводы и, в-третьих, ввоз в Российскую Федерацию, а также вывоз из нее валютных ценностей. Валютные операции подразделяются на текущие и связанные с движением капитала.

Право собственности на валютные ценности защищается в Российской Федерации на общих основаниях. Однако покупка и продажа иностранной валюты в России производится через уполномоченные банки в порядке, установленном ЦБ РФ. Сделки купли-продажи иностранной валюты, нарушающие установленный порядок, являются недействительными. Все полученное по таким сделкам и незаконно приобретенное в результате иных неправомерных действий подлежит взысканию в доход государства.

Ценные бумаги как объекты гражданских прав. Выступая атрибутом рыночных отношений, ценные бумаги относятся к денежным документам и представляют собой еще одну разновидность вещей. Легальное определение ценной бумаги содержит ст. 142 ГК РФ: это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых без его предъявления невозможны.

Итак, ценная бумага – это прежде всего документ, содержащий имущественные права. Но приведенного отличительного признака недостаточно, поскольку юридическое значение на практике придается и таким документам, которые, несмотря на закрепление в них имущественных прав, статуса ценных бумаг не приобретают. Не относятся, например, к разряду ценных бумаг расписка, выданная по договору займа должником кредитору, поскольку в данном случае сумма долга может быть получена и без предъявления расписки, скажем, путем почтового перевода. Ценная бумага, наоборот, реализуется только при ее предъявлении. Утрата управомоченным ценной бумаги приводит, по общему

правилу, к невозможности реализации закрепленного ею права. Исключение составляют ценные бумаги на предъявителя и ордерные ценные бумаги (ст. 148 ГК РФ), при утрате которых их законный обладатель вправе обратиться в суд с иском о признании утраченной ценной бумаги недействительной и восстановлении прав по ней. Всякая ценная бумага должна обладать определенным содержанием, т. е. однозначно предусматривать меру возможного и должного поведения участников отношений по поводу реализации прав по ценной бумаге. В данном случае речь идет о субъективном праве на получение денежной суммы, дохода, определенного имущества и прочих благ. Конкретные же виды прав, удостоверяемых ценными бумагами, практически не зависят от воли или усмотрения субъектов рассматриваемых правоотношений, но определяются законом или в установленном им порядке. Действующее законодательство не предусматривает возможности частичной передачи закрепленных ценной бумагой прав, поэтому нельзя передать право лишь на часть указанных в ней суммы, дохода, имущества и пр. Осуществление или передача прав, удостоверенных ценной бумагой, без ее передачи допустимо в исключительных случаях, предусмотренных законом или в установленном им порядке, при условии доказанности закрепления названных прав в специальном реестре (обычном или компьютеризованном). Таким образом, ценность бумаги (документа) как объекта гражданских прав состоит в том, что в ней четко должно быть закреплено субъективное гражданское право. Приведенное выше легальное определение ценной бумаги характеризует ее в качестве документа, составленного с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов. Как правило, этот документ представляет собой официальную запись, выполненную на бумажном носителе с определенной степенью защиты от подделки. Наряду со специальными бланками новое гражданское законодательство допускает применение так называемых бездокументарных ценных бумаг (ст. 149 ГК РФ). В соответствии с указанной нормой в предусмотренных законом случаях лицо, получившее специальную лицензию, может фиксировать права, закрепляемые именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т. п.). К такой форме фиксации прав применяются нормы, установленные для ценных бумаг, если иное не вытекает из особенностей фиксации. Однако и в этом случае закон предусматривает возможность получения письменных доказательств о принадлежности субъективного права управомоченному, поскольку лицо, осуществившее фиксацию права в бездокументарной форме, обязано по требованию обладателя права выдать ему документ, свидетельствующий о закрепленном праве.

Реквизиты ценных бумаг устанавливаются законодательством применительно к их конкретному виду. Так, согласно Федеральному закону РФ "О переводном и простом векселе" № 48-93 от 11.03.97 г. обязательными реквизитами переводного векселя являются: а) наименование документа "вексель", включенное непосредственно в текст документа и выраженное на том языке, на котором переводной вексель составлен; б) наименование (имя) плательщика; в) указание срока платежа; г) указание места, в котором платеж по векселю должен быть произведен; д) наименование (имя) лица, которому или по распоряжению которого платеж по векселю должен быть произведен; е) указание даты составления векселя и места его составления; ж) наименование и подпись векселедателя. Отсутствие обязательных реквизитов или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность. Следующий отличительный признак ценной бумаги – ее публичная достоверность. Суть публичной достоверности состоит в том, что ценная бумага, составленная с соблюдением формы и обязательных реквизитов, не может быть оспорена должником по причине отсутствия основания обязательства или его недействительности, т. е. должник обязан произвести исполнение по ценной бумаге, убедившись в ее соответствии установленным формальным признакам. Владелец ценной бумаги, обнаруживший ее подлог или подделку, вправе предъявить к лицу, передавшему ему бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, удостоверенного ценной бумагой, и о возмещении убытков (ст. 147 ГК РФ).

По действующему законодательству к ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу таковых. Содержащееся в ст. 143 ГК РФ многообразие ценных бумаг доказывает невозможность их правовой регламентации каким либо одним нормативным актом; требуется разработка и принятие совокупности законов о ценных бумагах. Ценные бумаги могут быть классифицированы по различным основаниям (критериям). Один из таких критериев – степень индивидуализации управомоченного лица содержит ст. 145 1 ГК РФ. В соответствии с этим ценные бумаги можно разделить на предъявительские, именные и

ордерные. Правовыми актами может быть предусмотрен выпуск определенного вида ценных бумаг только в качестве именных, ордерных или на предъявителя. Скажем, облигации государственного внутреннего займа выпускаются только на предъявителя, а векселя – в форме именных или ордерных ценных бумаг, и т. д. Предъявительские ценные бумаги – это документы, составленные без указания имени лица, которому они выдаются. К числу таких ценных бумаг, например, относится банковская сберегательная книжка на предъявителя. Осуществить субъективное право по предъявительской ценной бумаге может любой ее правомерный обладатель. Должник не вправе требовать объяснений, каким образом она попала к предъявителю. Основанное на ценной бумаге гражданско-правовое обязательство сохраняет силу до тех пор, пока в обмен на его исполнение должник не получит от кредитора сам документ. Изложенное объясняет повышенную оборотоспособность предъявительских ценных бумаг, реализация которых не зависит от соблюдения каких-либо формальностей и происходит путем их простой передачи. Кроме того, закон не предоставляет должнику возможность ссылаться на свои отношения с предшествующим держателем документа, поэтому права законного владельца ценной бумаги на предъявителя не зависят от прав ее предшествующего держателя.

Именные ценные бумаги составляются с указанием конкретного управомоченного лица. В качестве именной ценной бумаги могут быть названы векселя, чеки, сберегательные сертификаты и т. д. Реализовать субъективное право, содержащееся в таком документе, может только лицо, на имя которого он выдан, или его представитель с надлежаще оформленными полномочиями. Закон не запрещает передачу именной ценной бумаги другому лицу, но обременяет ее выполнением ряда сложных действий, что позволяет отнести этот вид ценных бумаг к малооборотоспособным. Практически легче, чтобы управомоченный сам реализовал именную ценную бумагу и передал все полученное лицу, которому он намеревался ее уступить.

Субъективное право, удостоверенное именной ценной бумагой, передается другому лицу в порядке, установленном для уступки требований (цессии). Согласно ст. 390 ГК РФ лицо, передающее право (в том числе по именной ценной бумаге), отвечает за недействительность соответствующего требования, но не за его исполнение.

Ордерные ценные бумаги – это документы, в которых указывается первый владелец, приобретающий субъективное право в момент составления ценной бумаги. В этом смысле ордерные и именные ценные бумаги схожи. Однако одновременно с характеристикой лица, которому ордерная ценная бумага выдается впервые, она также указывает, что исполнение должно быть произведено лицу, в ней обозначенному, либо по его приказу (ордеру) любому другому лицу. Словом, владельцу ордерной ценной бумаги закон предоставляет возможность без усложненных процедур передать права по ней другим лицам. Это действие осуществляется путем передаточной надписи – индоссамента. При этом передавать ордерную ценную бумагу вправе не только ее первоначальный держатель, но и все последующие, т. е. количество индоссаментов законом не ограничивается, поэтому данные документы обладают достаточно высокой оборотоспособностью. Однако, хотя с этой точки зрения предъявительские и ордерные ценные бумаги весьма близки, последние обладают важным преимуществом, поскольку ответственность перед владельцем ордерной ценной бумаги несет не только должник (как по предъявительской ценной бумаге), но и все указанные в ней лица – так называемые над-писатели. Такая ответственность исключается, если надписатели сделали специальную оговорку: "без оборота на меня". Примером ордерной ценной бумаги служит переводной вексель.

Следующий критерий классификации ценных бумаг – содержание заложенных в них субъективных прав. По этому основанию принято выделять денежные и товарные ценные бумаги, а также бумаги, дающие право участвовать в управлении акционерным обществом. Большинство существующих сегодня ценных бумаг наделяют их владельцев субъективным правом на получение какой-либо денежной суммы, т. е. признаются денежными. Речь идет о депозитных и сберегательных сертификатах, векселях и т. п. Правовой субинститут товарных ценных бумаг находится в стадии становления, хотя некоторые из них (например, жилищный сертификат) уже получили заметное развитие. К ценным бумагам, дающим право участвовать в управлении акционерным обществом, относятся голосующие акции.

Наряду с рассмотренными критериями классификации ценных бумаг их деление возможно и по некоторым другим основаниям. Так, в зависимости от времени обращения они делятся на краткосрочные, среднесрочные и долгосрочные. В зависимости от статуса субъектов, выпускающих ценные бумаги в обращение, следует различать государственные ценные бумаги и ценные бумаги частных лиц.

Приведенный выше перечень не является исчерпывающим, поскольку законом (в дополнение к названным ст. 143 ГК РФ) к ценным бумагам могут быть отнесены и

другие отвечающие установленным требованиям документы. Рассмотрим основные виды ценных бумаг.

Облигация. Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая субъективное право ее владельца (облигационера) на получение от эмитента в предусмотренный в ней срок номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента, а также право ее держателя на получение по ней фиксированного процента от номинальной стоимости либо иных имущественных прав, если иное не предусмотрено условиями выпуска. В зависимости от субъекта, выпускающего облигации, они подразделяются на государственные, муниципальные и облигации юридических лиц.

Облигация служит доказательством обязательственного правоотношения займа, возникающего между облигационером (кредитор) и лицом, выпустившим облигацию (должник). Выпуск облигации, как правило, призван мобилизовать денежные ресурсы для обновления основного капитала, замены оборудования и расширения производства. Денежные средства по договору займа, основанному на облигации, передаются в собственность эмитента. Доходность облигаций определяется выплатой ежегодного процента.

Условиями выпуска могут предусматриваться облигации именные и на предъявителя, целевые и процентные, свободно обращающиеся и с ограниченным кругом обращения.

Вексель. Вексель удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в нем плательщика выплатить векселедержателю обусловленную сумму в установленный срок.

Вексель может быть простым и переводным. В соответствии с ранее названным Федеральным законом РФ "О переводном и простом векселе" переводным векселем признается письменный документ, составленный с учетом всех обязательных для него реквизитов, поименованный векселем и содержащий в самом своем тексте простое и ничем не обусловленное предложение одного лица (векселедателя) другому лицу (плательщику) уплатить установленную в документе денежную сумму получателю платежа, поименованному в самом тексте векселя или в соответствии с его приказом (векселедержателю). Простым векселем признается письменный документ, составленный с учетом всех обязательных для него реквизитов, поименованный векселем и содержащий в самом своем тексте простое и ничем не обусловленное обязательство одного лица (векселедателя) уплатить установленную в документе денежную сумму получателю платежа, поименованному в самом тексте векселя или в соответствии с его приказом (векселедателя).

По степени индивидуализации управомоченного лица вексель бывает предъявительским, именованным или ордерным.

Чек. Чек – срочная ценная бумага, выполненная на бланке специального образца, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку в форме приказа уплатить чекодержателю указанную в нем сумму.

Расчетам чеками предшествует соответствующее соглашение между чекодателем и плательщиком, основанное на договоре банковского счета. В соответствии с указанным соглашением и договором банковского счета банк обязуется производить оплату за счет специально депонированной чекодателем суммы, для чего выдает последнему чековую книжку (лимитированную или нелимитированную) с фиксированным числом чеков.

Чаще всего чеки бывают именованными, реже – предъявительскими. Чековое правоотношение формируется между тремя субъектами: чекодателем – лицом, выписавшим чек; чекодержателем – лицом, управомоченным на получение денежных средств, и плательщиком – банком, с которым чекодатель состоит в договорных отношениях.

Коносамент. Коносамент, составляемый перевозчиком, – это товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в нем грузом и получить его после завершения перевозки. Коносамент может быть именованным, ордерным или на предъявителя. Перечень сведений, указываемых в коносаменте, предусмотрен ст. 123–126 КТМ СССР.

Акция. Акцией признается ценная бумага, свидетельствующая о праве ее законного держателя (акционера): на часть дохода акционерной компании в виде дивиденда; на участие в управлении делами общества; на часть имущества юридического лица, оставшегося после его ликвидации и расчетов со всеми иными кредиторами. В основе выпуска акции лежит триединая цель. Во-первых, такой выпуск обусловлен необходимостью создания акционерного общества, для организации и уставной деятельности которой требуется "стартовый" капитал. Во-вторых, это привлечение дополнительных денежных средств в процессе хозяйствования. В-третьих, выпуск акций используется для обмена в целях слияния с другой компанией. По объему предоставляемых прав законодательство делит акции на обыкновенные (простые) и привилегированные. Привилегированные акции гарантируют их держателям получение

дивидендов в фиксированном проценте от номинальной стоимости акции, а также преимущественное право на получение ликвидационной квоты. Однако, если иное не предусмотрено учредительными документами общества, владельцы привилегированных акций устранены от участия в управлении его "делами. Дивиденды по обыкновенным акциям выплачиваются по итогам года за счет прибыли акционерного общества после направления части прибыли на нужды общества, в соответствии с решением общего собрания акционеров. Доходность акций определяется исключительно выплатой дивидендов по ним.

Наконец, существуют свободно обращающиеся акции (открытого акционерного общества) и акции с ограниченным кругом обращения (закрытого акционерного общества).

§ 2. Иные объекты гражданских прав

Результаты интеллектуальной (творческой) деятельности. В справочной литературе творчество (без учета его дифференциации на различные виды) характеризуется как вид деятельности, порождающий качественно новое и отличающегося неповторимостью, оригинальностью и общественно-исторической уникальностью произведение. Субъектом творческой деятельности может выступать только человек, ибо в природе происходит процесс развития, но не творчества. Объект гражданских прав в данном случае - нематериальный результат труда авторов (разработчиков): их идеи, образы, решения, научные выводы, выраженные в определенной допускаемой законом форме (рукопись, картина, модель, чертеж, вещество, устройство, штамм микроорганизма, товарный знак и т. д.).

Объектами интеллектуальной деятельности являются: а) произведения науки, литературы и искусства; б) объекты промышленной собственности - изобретения, полезные модели, промышленные образцы, а также рационализаторские предложения, если их создание и юридическое оформление предусмотрено законодательством субъектов Российской Федерации или ведомственными нормативными актами; в) средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг - фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование мест происхождения товаров и др.

Одни из перечисленных объектов (например, произведения литературы) приобретают статус охраноспособных уже с момента их воплощения в конкретной форме, другие (например, изобретения) - с момента их признания соответствующими компетентными органами и выдачи охранных документов.

Субъекты интеллектуальной собственности обладают исключительными правами на результаты своей деятельности, потому их использование третьими лицами допустимо только с согласия правообладателя или в случаях, специально предусмотренных в законе. Что же касается материального носителя созданного объекта творчества (книга, промышленный образец), то таковой по существу представляет собой вещь и может быть вовлечен в гражданский оборот без каких-либо ограничений.

Информация. Любая деятельность юридических и физических лиц, ее эффективность находится в прямой зависимости от определенных стартовых предпосылок. К важнейшим из них относится соответствующий объем знаний (информация), позволяющих субъектам определять необходимость и полезность совершаемых действий, прогнозировать результаты своего поведения. Вместе с тем правовая регламентация информационных отношений характеризуется периодом становления. Принятый 25 января 1995 г. Закон РФ "Об информации, информатизации и защите информации" дает следующее определение информации: сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления. ГК РФ ограничивается регламентацией лишь одного из видов информации - служебной и коммерческой тайны. Служебная и коммерческая тайна как объект гражданских прав должна обладать тремя признаками: 1) быть неизвестной третьим лицам; 2) к ней нет свободного доступа на законном основании; 3) обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. По общему правилу, обладатель информации самостоятельно в порядке, предусмотренном законом (учредительными документами), определяет круг сведений, входящих в состав служебной и коммерческой тайны. Однако действующим законодательством называются и такие из них, которые юридическое лицо обязано передавать соответствующим органам (чаще всего налоговым) либо доводить до всех желающих. Согласно ст. 139 ГК РФ сведения, не обладающие особым статусом служебной или коммерческой тайны, также определяются законом или иными правовыми актами.

Защита информации, составляющей служебную или коммерческую тайну, осуществляется предусмотренными гражданским законодательством способами. Основной из них - возмещение причиненных убытков. Обязанность возместить убытки прежде всего несут лица, получившие информацию незаконными методами. Аналогичная обязанность возлагается и на работников, разгласивших ее вопреки трудовому договору.

Работы и услуги. Действия, включающие в себя работы и услуги, являются объектами

субъективных прав в сфере гражданско-правовых обязательств. В соответствии со ст. 702 ГК РФ по договору подряда подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу и сдать ее результат заказчику. Анализ данной нормы показывает, что в момент заключения всякого подрядного договора объекта фактически не существует, он будет создан в процессе реализации указанного правоотношения. Иначе говоря, в момент обсуждения сторонами существенных условий будущего соглашения осуществление действий (выполнение работ) представляет собой цель предполагаемого договора, а ее реализация приводит к созданию результата (объекта). При этом материализованный результат вполне отделим от самих действий, в силу чего характеризуется как самостоятельный объект гражданских правоотношений. Услуга представляет собой деятельность, не связанную с созданием материального блага и не имеющую вещественного результата. Новый Гражданский кодекс содержит специальную главу, регулирующую возмездное оказание услуг. Услуги, оказываемые субъектами гражданского права друг другу, различаются по содержанию и могут быть разделены на: а) услуги фактического характера, например хранение, перевозка; б) юридические услуги, например действия по договору поручения; в) комплексные, т. е. включающие фактические и юридические услуги, например, договор транспортной экспедиции, агентский договор. Личные нематериальные блага образуют особую группу объектов субъективных гражданских прав и будут рассмотрены отдельно.

Глава 9 Личные нематериальные права граждан

§ 1. Понятие и система личных нематериальных прав

Понятие личных нематериальных прав. Как было отмечено ранее (в § 1 гл. 1 данного учебника), одним из элементов предмета гражданско-правового регулирования являются личные нематериальные отношения, связанные с имущественными (п. 1 ст. 2 ГК). Однако наряду с ними в сферу гражданско-правового регулирования входят такие личные нематериальные отношения, которые непосредственной связи с имущественными не имеют и возникают по поводу неотчуждаемых нематериальных благ, принадлежащих каждому физическому лицу (п. 2 ст. 2 ГК). О правовых формах именно этих отношений и пойдет речь в данной главе.

Необходимость самостоятельного рассмотрения названных прав определяется рядом обстоятельств. Среди них надо указать на то, что впервые ГК РФ, отражая содержание Всеобщей декларации прав человека и гражданина, Международных пактов о правах человека, а также Конституции РФ 1993 г., значительным образом расширил круг нематериальных благ, которым предоставляется гражданско-правовая защита.

В ст. 150 ГК содержится только примерный перечень важнейших нематериальных благ, которые принадлежат гражданину: жизнь и здоровье, достоинство, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна. Кроме того, за гражданами признается право на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства, права на имя, иные личные нематериальные права, которые возникают по поводу других нематериальных благ.

Поскольку правовое регулирование (включая охрану и защиту) тех или иных общественных отношений невозможно без придания им правовой формы, существуют и соответствующие правовые формы личных нематериальных отношений. В качестве таковых выступают личные нематериальные правоотношения, субъекты которых наделены соответствующими правами и обязанностями.

Эти правоотношения обладают рядом отличительных признаков, определяемых их социальным и юридическим содержанием.

Признаки, определяемые социальным содержанием личных нематериальных правоотношений, отражены уже в самом их наименовании. Выделим два существенных обстоятельства.

Во-первых, данные гражданские правоотношения являются личными; они складываются по поводу особой категории объектов - нематериальных благ, носящих четко выраженный личный характер. Само существование данных благ невозможно вне связи с определенным конкретным физическим лицом. Благодаря этому они приобретают, как правило, свою неповторимую индивидуальную окраску.

Во-вторых, данные правоотношения являются нематериальными и не имеют непосредственной связи с отношениями имущественными. В своем ненарушенном состоянии право на честь и достоинство, право на жизнь и здоровье, личную неприкосновенность и др. не предполагают возникновения имущественных прав у их обладателей. Данные права полностью лишены какого-либо экономического (стоимостного) содержания. Только в случаях их нарушения законодатель допускает денежную компенсацию морального вреда, что, однако, не является стоимостным эквивалентом личного нематериального

блага.

Признаки, определяемые юридическим содержанием, дополняют очерченную выше картину также двумя обстоятельствами.

Во-первых, тем, что по своей структуре личные неимущественные правоотношения принадлежат к числу абсолютных. Управомоченному в таких отношениях противопоставит неограниченный круг обязанных лиц. Последние должны воздерживаться от совершения действий, которые могут нарушить личное неимущественное право лица.

Во-вторых, данное субъективное право принадлежит к числу неотчуждаемых и непередаваемых. Отмеченная юридическая особенность вытекает из факта неотделимости самого нематериального блага. Законодатель учитывает данное обстоятельство, исключая переход рассматриваемых личных неимущественных прав от одних субъектов к другим. Именно в силу этого юридически невозможно передать другому лицу право на свое имя, на неприкосновенность своей частной жизни, на свою личную неприкосновенность и др. В противном случае названные права утратили бы не только юридический, но и социальный смысл. Только в отдельных случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права могут защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя. Так, в соответствии с п. 1 ст. 152 ГК по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

Приведенные выше признаки позволяют определить рассматриваемые правоотношения как такие неимущественные правоотношения, которые складываются по поводу личных, нематериальных благ, принадлежащих личности как таковой и от нее не отделимых. Субъектами данного правоотношения являются, подобно любому другому, лицо управомоченное и обязанное. В качестве управомоченного субъекта выступает каждое физическое лицо. При этом обладателями субъективных прав являются полностью, относительно (от 14 до 18 лет) и ограниченно дееспособные граждане. Что же касается частично дееспособных (до 14 лет) и лиц, признанных недееспособными, то они, надо полагать, также могут и должны рассматриваться в качестве носителей соответствующих прав, однако в несколько усеченной модели, которая допускает в ряде случаев представительство родителей, усыновителей или опекунов при реализации отдельных правомочий. Так, для медицинского вмешательства в отношении лица, не достигшего 14 лет, требуется согласие его родителей (опекуна).

Применительно к субъектам обязанности следует различать обязанности лиц двух категорий – общей и специальной. К первой относятся практически все субъекты права (физические и юридические лица, в том числе государственные, муниципальные и частные организации). Что же касается субъектов специальной категории, то это все те организации и их работники, которые в пределах, установленных законом, имеют прикосновенность к человеку, его здоровью, к сфере его частной жизни. Выполняемые ими функции позволяют быть осведомленными, например, в тайнах личной жизни. Сюда относятся медицинские работники, работники загсов, нотариата и др.

Юридическое содержание личного неимущественного правоотношения образуют субъективное гражданское личное неимущественное право физического лица и корреспондирующая ему субъективная гражданская обязанность всех прочих лиц. Субъективное личное неимущественное право в наиболее существенных чертах представляет собой право гражданина на свободу определять свое поведение в индивидуальной жизнедеятельности по своему усмотрению, что исключает какое-либо вмешательство других лиц, кроме случаев, прямо предусмотренных федеральным законом. Данное понятие является наиболее общим, поскольку как не существует абстрактного имущественного права, так нет и личного неимущественного права "вообще". Дело в том, что конкретному физическому лицу всегда принадлежат конкретные личные неимущественные права (право на свое имя, на свою честь и достоинство, на неприкосновенность своей личности и частной жизни). Самим физическим лицам предоставлена возможность в известных пределах определять содержание принадлежащих им личных неимущественных прав. Гражданин самостоятельно определяет, каким образом, когда и какие из своих личных прав (или их отдельных правомочий) он считает возможным и необходимым осуществить.

Защита личных неимущественных прав представляет собой известную подсистему санкций, применяемых в случае предполагаемого или наличного нарушения данных прав. Выбор конкретных способов защиты определяется в соответствии с п. 2 ст. 150 ГК, который допускает использование любого из предусмотренных ст. 12 общих способов защиты, если такое использование вытекает из существа нарушенного права и характера последствий этого нарушения. Следовательно, для защиты личного права суд может избрать признание права, если само наличие последнего оспаривается кем-либо; пресечение действий, нарушающих данное право; восстановление нарушенного права и т. д.

В п. 2 ст. 150 ГК особо отмечено, что личные блага защищаются в соответствии с настоящим Кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных. В первой части ГК РФ один из этих случаев предусмотрен ст. 152, посвященной защите чести, достоинства и деловой репутации, который заслуживает самостоятельного рассмотрения.

Кроме того, ст. 151 ГК конкретизирует такой способ защиты нарушенных прав, как компенсацию морального вреда. Под моральным вредом в наиболее широком плане понимают физические или нравственные страдания, причиненные гражданину действиями, нарушающими его права. Судебная практика, применяя данный способ защиты, руководствуется постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда". В п. 2 постановления указывается, что под моральным вредом понимаются "нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (права на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права...) либо нарушающими имущественные права гражданина".

Моральный вред, в частности, может заключаться в переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий.

В соответствии с действующим законодательством одним из обязательных условий возмещения морального вреда является вина причинителя. Исключение составляют случаи, прямо предусмотренные законом, например, если нравственные или физические страдания вызваны распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию; если вред причинен жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности (см. ст. 1100 ГК РФ).

При определении размеров компенсации морального вреда суд учитывает степень вины нарушителя, характер и объем причиненных страданий, связанных с индивидуальными особенностями пострадавшего. При этом размер компенсации не ставится в зависимость от удовлетворения иска о возмещении имущественного ущерба, убытков и других материальных требований.

На требование о компенсации морального вреда исковая давность не распространяется, поскольку оно вытекает из нарушения личных неимущественных прав (п. 1 ст. 208 ГК РФ).

Система личных неимущественных прав. В действующем законодательстве, как и в цивилистической науке, до настоящего времени еще не сложилось единой системы личных неимущественных прав. Не содержит ее и ст. 150 ГК, в которой отражен примерный перечень нематериальных благ и личных неимущественных прав. Однако с учетом специфики самих нематериальных благ, выступающих объектом соответствующих прав, можно предложить их двухуровневую систему. В структурное подразделение первого уровня могут быть включены: право на жизнь, право на здоровье, право на свободу и личную неприкосновенность, право на благоприятную окружающую среду и др., которые выступают в качестве правовых форм опосредования общественных отношений, возникающих в связи с необходимостью юридически обеспечить физическое существование человека. Право на имя, на честь, достоинство, деловую репутацию, на частную жизнь, на свободу передвижения юридически обеспечивают социальное существование. Каждое из соответствующих прав в свою очередь объединяет ряд правомочий (элементов). Тем самым происходит дальнейшее структурирование системы. Рассмотрим ее подробнее.

§ 2. Личные неимущественные права, обеспечивающие физическое существование гражданина

Право на жизнь. Среди всех прав человека и гражданина приоритетное место отводится праву на жизнь. Не случайно ст. 20 Конституции РФ провозгласила данное право в качестве основного и неотчуждаемого. Однако пока еще формулировка "право на жизнь" звучит непривычно с цивилистических позиций. Как известно, ни один из гражданских кодексов РФ такого понятия не содержал. Статья 150 ГК РФ в качестве первого и высшего нематериального блага назвала человеческую жизнь, которая охраняется законом.

Как и во всяком ином абсолютном правоотношении, акцент применительно к праву на жизнь делается на возможностях, предоставленных управомоченному лицу. Последнее самостоятельно решает вопросы о конкретных формах, способах реализации данного

права. При этом отличительной особенностью является то, что его возникновение и прекращение (в большинстве случаев) происходит независимо от воли самого управомоченного лица. И тем не менее гражданское право не может не охватывать своим воздействием указанные события, поскольку как рождение человека, так и его смерть (в целом ряде случаев) происходит по волеизъявлению тех или иных лиц. Так, человек принимает решение о рождении новой жизни. Статья 35 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан формулирует условия реализации прав на искусственное оплодотворение, на имплантацию эмбриона. В ст. 36 Основ говорится о праве женщины на искусственное прерывание беременности и стерилизацию.

Окончание жизни в силу объективных естественных причин (старости, болезни и т. п.) происходит помимо воли человека, а поэтому выходит за пределы гражданско-правового регулирования. Однако определенная часть отношений, которая возникает в связи с широко обсуждающейся в юридической литературе проблемой эвтаназии, может быть охвачена правовой сферой, поскольку в этих случаях окончание жизни человека происходит по воле самого лица при действии (бездействии) медицинских работников. Таким образом, право на жизнь в объективном смысле слова – это совокупность гражданско-правовых норм по охране жизни человека, устанавливающих недопустимость произвольного лишения жизни, запрет активной эвтаназии, дозволенность искусственного оплодотворения и имплантации эмбриона, а также самостоятельного решения женщиной вопроса о материнстве, в том числе об искусственном прерывании беременности.

Право на здоровье. С учетом многоотраслевого характера регулирования данных отношений можно вести речь о праве на здоровье в широком смысле слова. Оно представляет собой установленную государством совокупность юридических норм, призванных обеспечить нормальную жизнедеятельность человека, его физическое и психическое благополучие. В более узком смысле право на здоровье включает в себя систему установленных государством регулятивных и охранительных гражданско-правовых норм по поводу личного неимущественного блага – здоровья гражданина. На сегодня можно выделить следующие элементы, входящие в содержание этого права.

1. Право на получение квалифицированной медицинской помощи. В соответствии со ст. 20 Основ законодательства об охране здоровья при заболевании, утрате трудоспособности и в иных случаях граждане имеют право на медико-социальную помощь, которая включает профилактическую, лечебно-диагностическую, реабилитационную, зубопротезную и иную помощь.
2. Право на своевременную лекарственную помощь реализуется главным образом при заключении соответствующих гражданско-правовых договоров: купли-продажи готовых лекарственных средств или договора на их изготовление.
3. Право на квалифицированное и своевременное протезирование предполагает возникновение договорного обязательства, в содержание которого входит обязанность медицинского учреждения изготовить соответствующий вид протезов. В свою очередь гражданин имеет право требовать исполнения указанной обязанности, но должен оплатить стоимость работ.
4. Право на лечебно-косметологическое лечение также реализуется при помощи договорного обязательства.
5. Право на донорство и трансплантацию регламентируется Законом РФ о трансплантации органов и тканей человека принятым 22 декабря 1992 г., а также Законом РФ о донорстве крови и ее компонентов от 9 июня 1993 г. При трансплантации возникает правовая связь между медицинским учреждением и гражданином, нуждающимся в пересадке ему органа или ткани. Отношения по донорству складываются между медицинским учреждением и гражданином, согласившимся на отторжение у него органа или ткани. Юридическая природа отношений по донорству и трансплантации представляется единой. Как в первом, так и во втором случае они складываются по поводу личных нематериальных благ, в качестве которых выступает кровь, органы или ткани человеческого организма. И хотя указанные блага воплощены в конкретных материальных предметах, ценность их определяется не весом или качеством. Кровь, органы (или ткани) каждого человека единственны, уникальны и неповторимы. Это сугубо личные блага, принадлежащие ему с момента рождения и неотделимые от него без специального медицинского вмешательства.

В соответствии со ст. Закона о трансплантации она допускается исключительно с согласия живого донора и, как правило, реципиента. Пересадка органов реципиенту без его согласия производится в исключительных случаях, когда промедление угрожает его жизни, а получить согласие невозможно. В соответствии со ст. 8 Закона применительно к изъятию для трансплантации органов (тканей) у трупа действует презумпция согласия. Изъятие не допускается, если медицинское учреждение поставлено в

известность о том, что при жизни данное лицо либо его близкие родственники или законный представитель заявили о своем несогласии на изъятие его органов (тканей) после смерти для трансплантации.

6. Право на участие в медицинском эксперименте. Основные нормы о порядке его проведения содержатся в ст. 43 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан. Существо медицинского эксперимента заключается в целенаправленной деятельности, осуществляемой на живом человеческом организме для получения новых биомедицинских данных в области теории или профилактики, диагностики, терапии и реабилитации с использованием новых, не соответствующих общепринятым методов'. Статья 43 Основ устанавливает следующие условия проведения медицинских экспериментов. Во-первых, они допускаются только в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения. Во-вторых, проведение биомедицинского исследования должно основываться на лабораторном эксперименте. В-третьих, обязательным условием является получение согласия гражданина. Гражданин не может быть принужден к участию в биомедицинском эксперименте.

Право на благоприятную окружающую среду закреплено на высшем законодательном уровне. В соответствии со ст. 42 Конституции РФ "каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением".

В настоящее время существует ряд нормативных актов, которые входят в единую систему комплексного правового воздействия различных отраслей права (экологического, административного, трудового, уголовного, гражданского) на общественные отношения, возникающие в связи с охраной окружающей среды. Среди них Закон РФ о санитарно-эпидемиологическом благополучии населения, Закон РФ об охране окружающей природной среды и др. Однако ядром права на благоприятную окружающую среду являются не охранительные меры воздействия, а его позитивное содержание. Это право означает обеспеченную законом возможность пользоваться здоровой и благоприятной для жизни природной средой (дышать чистым атмосферным воздухом, употреблять чистую питьевую воду, ходить по незагрязненной земле, плавать в чистых водоемах и т. д.), а также возможность находиться в благоприятной для жизни и здоровья среде обитания (включая места проживания, быта, отдыха, воспитания и обучения, питания, потребляемую или используемую продукцию).

Право на свободу и личную неприкосновенность также закреплено в Конституции. В ст. 22 говорится о праве каждого на свободу и личную неприкосновенность. При этом разумеется, что свобода отражает не только состояние того, кто не находится в заключении, в неволе, но и известную личную независимость, отсутствие произвольных стеснений и ограничений человека в самых разнообразных сферах его жизнедеятельности.

Право на личную свободу означает соответствующую меру возможного и юридически дозволенного поведения гражданина распоряжаться собой, своими поступками и временем. Как и любое иное субъективное право, оно не существует вне каких-либо ограничений. Однако последние могут устанавливаться только законом и в порядке, им же предусмотренном.

Право на личную неприкосновенность в объективном смысле - это совокупность гражданско-правовых норм, предусматривающих недопустимость всякого посягательства на личность со стороны кого-либо, за исключением случаев, предусмотренных законом. Личная (физическая, телесная) неприкосновенность выступает в качестве объекта самостоятельной правовой охраны, так как ее нарушение может быть не сопряжено с причинением вреда жизни или здоровью. Так, незаконный обыск, незаконное освидетельствование, получение образцов для сравнительного исследования' не причиняют какого-либо ущерба здоровью (а тем более не содержат угрозу жизни лица), но нарушают его личную неприкосновенность.

Любые незаконные действия государственных органов, должностных лиц или отдельных граждан, ограничивающие личную неприкосновенность человека, влекут определенные юридические последствия, в том числе гражданско-правовые.

§ 3. Личные неимущественные права, обеспечивающие социальное существование гражданина

Право на имя закреплено в ст. 19 ГК РФ. Оно призвано юридически обеспечить возможность гражданина иметь определенное имя, требовать от других лиц обращения к нему в соответствии с этим именем, а также переменить (изменить) его в установленном порядке.

Объект данного права весьма специфичен. Под ним понимают собственно имя вместе с отчеством и фамилией (родовым именем). Имя относится к числу личных благ, которые персонифицируют своего носителя, выступают средством формальной индивидуализации

личности.

Данное право обладает особым содержанием, в составе которого могут быть выделены следующие важнейшие элементы.

1. Право гражданина требовать от других лиц обращения в соответствии с его фамилией, именем и отчеством. Это правомочие является стержневым. Полученное в установленном законом порядке имя (фамилия, отчество) обязательно как для самого его носителя, так и для всех прочих лиц. Так, гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, полученным при рождении и зарегистрированным в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается (п. 4 ст. 19 ГК РФ). Использование псевдонима (вымышленного имени) возможно только в случаях и в порядке, предусмотренных законом (имеются в виду некоторые лица творческих профессий – писатели, артисты, которые могут прибегать к псевдониму исходя из специфики их профессиональной деятельности).

Никакие государственные или общественные организации, а равно прочие лица (физические и юридические) не только не имеют права на произвольное изменение (перемену) фамилии (имени) гражданина, но и на какое-либо ее искажение.

2. Право на изменение и перемену имени, фамилии, отчества. Действующее законодательство устанавливает различные основания и порядок реализации этих правомочий. Право на изменение фамилии (имени, отчества) обычно реализуется гражданином при наступлении юридических фактов семейно-правового характера. Так, изменение фамилии предусмотрено при вступлении в брак, при расторжении брака, при установлении отцовства, усыновлении.

Иное содержание носит право на перемену фамилии, имени, отчества. В настоящее время оно регламентируется Федеральным законом "Об актах гражданского состояния", принятым 15 ноября 1997 г. Перемена имени производится органом ЗАГСа по месту жительства или по месту регистрации рождения лица.

Перемена имени (фамилии, отчества) допускается гражданами, достигшими 14-летнего возраста, при наличии к тому уважительных причин. К ним относятся неблагозвучность или труднопроизносимость имени, желание супруга носить общую с другим супругом фамилию или вернуть свою добрачную фамилию, если об этом не было заявлено при разводе, и др. Перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, производится при наличии согласия обоих родителей (усыновителей, попечителей). При отсутствии такого согласия – на основании решения суда, за исключением приобретения лицом полной дееспособности до достижения совершеннолетия в порядке, предусмотренном законом. Перемена фамилии (имени, отчества) не допускается, если гражданин находится под следствием, судом или у него имеется судимость, либо против этого выступают заинтересованные государственные органы.

Перемена гражданином имени не влечет изменения или прекращения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. В соответствии с п. 2 ст. 19 ГК РФ гражданин обязан уведомить своих должников и кредиторов о перемене имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у них этих сведений. По требованию гражданина, переименовавшего имя, соответствующие изменения (за его счет) вносятся в документы, оформленные на его прежнее имя.

3. Право требовать прекращения неправомерного использования имени. Формы такого использования могут быть чрезвычайно разнообразными, начиная от незаконного ношения чужого имени (когда никому не известно лицо выдает себя за сына, внука или другого родственника лица широко известного) и заканчивая степенью свободы использования фамилии (имен, отчеств) граждан в печатных материалах, по радио и телевидению. В последнем случае, если распространенная информация содержит сведения о частной жизни, требуется согласие лица на указание его подлинного имени.

Если неправомерное использование имени причинило имущественный или моральный вред, то он подлежит возмещению на общих основаниях (ст. 151, 1064, 1099 ГК РФ). Если использование (или искажение) имени гражданина происходит способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию, применяются правила, предусмотренные ст. 152 ГК.

Право на частную жизнь в своих наиболее существенных чертах может быть охарактеризовано как личное неимущественное право лица на свободу определять свое поведение в индивидуальной жизнедеятельности, исключая какое-либо вмешательство со стороны других лиц, кроме случаев, прямо предусмотренных законом. Данное право состоит из двух групп взаимосвязанных правомочий. Первая из них призвана обеспечить неприкосновенность частной жизни, вторая – сохранить тайну этой жизни.

К числу правомочий, связанных с обеспечением неприкосновенности частной жизни, относятся следующие.

Право на неприкосновенность жилища нашло юридическое закрепление в ст. 25 Конституции РФ, которая установила, что никто не может проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц, иначе как в случаях, установленных федеральным законом или на основании судебного решения. Говоря об этом праве, законодатель имеет в виду не физическую неприкосновенность жилища как такового, а неприкосновенность одного из элементов частной жизни, юридические границы которого определяются фактически имеющимся у гражданина жилищем. В соответствии с этим субъективным правом лицо может поступать в своем жилище по своему усмотрению и отклонять какие-либо попытки незаконного вторжения в него.

Все предусмотренные законом случаи, в которых допускается проникновение в жилище помимо воли управомоченных лиц, могут быть дифференцированы на три группы. Первая характеризуется наличием чрезвычайной (экстраординарной) ситуации, вызванной пожаром, взрывом газа в помещении и т. п. Вторую группу образуют случаи, когда проникновение в жилище также диктуется фактической необходимостью – осуществление предупредительных и иных профилактических мер (осмотр газового и иного оборудования и т. п.). Третья группа случаев базируется на юридической необходимости совершения строго определенных процессуальных действий, которые регламентируются нормами УПК, а также Законом РФ об оперативно-розыскной деятельности в РФ, Законом РФ о внутренних войсках МВД РФ и др.

Право на неприкосновенность средств личного общения граждан охватывает собой такие основные средства связи, как почтовая переписка, телеграфные и иные сообщения, телефонные переговоры. Право на тайну переписки закрепляется вч. 2 ст. 23 Конституции РФ. Конкретизация данного положения содержится в Федеральном законе о почтовой связи. Существо этого права заключается в том, что никто не может знакомиться с личными письмами, телефонными переговорами, телеграфными сообщениями гражданина без его личного (в каждом случае) согласия. Информация о почтовых отправлениях, телефонных переговорах, телеграфных и иных сообщениях, а также сами отправления могут выдаваться только отправителям и адресатам или их законным представителям.

Задержка, осмотр и выемка почтовых отправлений и документальной корреспонденции, прослушивание телефонных переговоров и ознакомление с сообщениями электросвязи, а также иные ограничения тайны связи допускаются только по решению суда (ст. 22 Закона о почтовой связи).

Право на неприкосновенность внешнего облика. Нарушение такой неприкосновенности не связано с каким-либо непосредственным физическим, психическим или юридическим воздействием на личность как таковую. Здесь речь идет о том, что посредством незаконного воспроизведения внешнего облика и последующего рассмотрения материальных носителей изобразительной информации нарушается частная жизнь гражданина. Нарушение будет заключаться уже в том, что внешний облик личности воспроизводится (за пределами случаев, оговоренных в самом законе) без согласия лица, внешность которого (а при динамических способах воспроизведения – и поступки) отражена в соответствующем носителе.

В соответствии со ст. 514 ГК РСФСР (1964 г.) суть права на неприкосновенность внешнего облика заключается в том, что публиковать, воспроизводить и распространять произведения изобразительного искусства допустимо лишь с согласия изображенного в нем лица (либо детей и пережившего супруга – после смерти). Данное право принадлежит каждому гражданину, который не является профессиональным исполнителем (актером, музыкантом, танцором и т. п.).

Статьей 514 ГК РСФСР (1964 г.) предусмотрены два случая, когда не требуется согласия лица (его близких) на публикацию, воспроизведение, распространение работы: 1) если указанные действия осуществляются в государственных и общественных интересах; 2) если лицо позировало за плату.

Право на неприкосновенность частной документации заключается в том, что опубликование писем, дневников, записок, заметок допускается лишь с согласия их автора, а писем – и с согласия адресата. В случае смерти кого-либо из них указанные документы могут публиковаться с согласия пережившего супруга и детей умершего.

Данное право прямо не закреплено в гражданском законодательстве РФ, однако нуждается в самостоятельной правовой охране, так как оно не тождественно субъективному авторскому праву на произведения науки, литературы и искусства.

Право на неприкосновенность частной документации включает в себя следующие правомочия.

1. Право авторской принадлежности, которое юридически выражает факт создания конкретного личного документа именно данным лицом. В случае перехода права собственности от автора к другому лицу это правомочие все равно остается за автором.

2. Правомочия по использованию и распоряжению материальным объектом рассматриваемого права. При этом в реализации указанных правомочий имеется специфика, поскольку личный документ – это не только вещь, но и носитель информации. В силу этого использование личной документации (и распоряжение ею) может состоять в передаче не столько самого объекта, сколько указанной информации.

3. Диспозитивные правомочия, с одной стороны, дают автору полную свободу создавать, вести и накапливать личные документы, а с другой – негативируют (не допускают) какие бы то ни было вторжения в эту сферу. Следовательно, право на неприкосновенность частной документации – это такое субъективное право, в силу которого гражданин обладает свободой создавать, вести, использовать и распоряжаться своей частной документацией по своему усмотрению, исключая какое-либо вмешательство в указанную документацию со стороны третьих лиц, помимо его воли, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Гражданско-правовая охрана тайны частной жизни. Статья 150 ГК РФ содержит общую норму о том, что личная и семейная тайна, подобно другим нематериальным благам, защищается гражданским законом. Помимо этой общей существует; целая совокупность специальных норм, функционирующих в различных сферах общественных отношений и регламентирующих отдельные виды тайн о частной жизни граждан. Так, в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате нотариус обязан сохранять в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Семейный кодекс РФ предусматривает тайну усыновления. Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан РФ закрепляют правовой режим врачебной тайны. Однако независимо от того, содержится ли указание о том или ином отдельном виде профессиональной тайны в специальном акте, в силу ст. 150 ГК работники любых – медицинских, юридических и других государственных, муниципальных (банков, предприятий связи, загсов), общественных (партий, профессиональных союзов, средств массовой информации и др.), а равно частных (медицинских, юридических, в том числе охранных, сыскных и др.) организаций обязаны сохранять в тайне сведения о частной жизни лица, полученные при выполнении своих профессиональных обязанностей (общественных поручений).

Право на свободу передвижения закреплено в ст. 27 Конституции РФ, в соответствии с которой каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Аналогичным образом упомянутое право отражено в ст. 150 ГК РФ. Конкретизируется содержание данного права в Законе РФ от 25 июня 1993 г. "О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации".

Существо этого права заключается в том, что только сам гражданин может решать, где, как долго он будет проживать, какие места посещать, где будет находиться его постоянное или временное место жительства. Анализируемое право включает в себя ряд правомочий: 1) право свободно перемещаться в пределах своего государства; 2) право на выбор места пребывания; 3) право на выбор места жительства (постоянного или преимущественного); 4) право на свободный выезд за пределы РФ; 5) право на беспрепятственное возвращение в РФ. Этот перечень не является исчерпывающим, так как касается лишь основных возможных путей реализации свободы передвижения.

Длительное время право на свободу передвижения ограничивалось существовавшим в СССР разрешительным порядком прописки. В упомянутом выше Законе сам термин "прописка" вообще не употребляется, а речь идет о регистрационном учете граждан. Это означает, что гражданин не должен испрашивать согласия на проживание у представителей исполнительных, распорядительных или иных органов власти. Регистрационный учет предполагает лишь обязанность в установленный срок (7 дней) сообщить о месте своего нового постоянного проживания уполномоченным на то государственным органам (ст. 6 Закона). Последние в 3-дневный срок со дня предъявления им документов должны осуществить регистрацию.

§ 4. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации

Существо гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации состоит в том, что в соответствии с ст. 152 ГК РФ гражданин (а равно юридическое лицо – в отношении деловой репутации) вправе требовать по суду опровержения порочащих честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Термин "опровержение" в законе не раскрыт. Статья 152 ГК лишь косвенно указывает на функцию опровержения – обоснованное отрицание сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию определенного лица. В общенаучном смысле такое отрицание может исходить как от того лица, относительно которого распространяется порочащая информация, так и от того, кто ее распространил. Понятно, что во втором случае опровержение становится более "достоверным" – источник порочащих сведений сам

отрицает то, что утверждал ранее. Однако не каждый распространитель таких сведений стремится принести извинения и этически реабилитировать морально потерпевшего. Для этого закон наделяет участников данной конфликтной ситуации соответствующими правами и обязанностями.

Пострадавшее лицо (гражданин или организация) наделяется правом требовать по суду опровержения. В свою очередь на распространителя возлагается обязанность опровергнуть такие сведения, если он не докажет их соответствия действительности. Из приведенного видно, что существо гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации сводится к возникновению и последующей (вплоть до принудительной – судебной) реализации охранительного правоотношения, в котором морально потерпевший наделяется правом требовать опровержения, а распространитель – обязанностью его дать. В правильном понимании закона о защите чести, достоинства и деловой репутации граждан (и юридических лиц) существенную роль играет постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г. "О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан и организаций".

Честь, достоинство и деловая репутация как объекты гражданско-правовой охраны относятся к числу важнейших духовных, нематериальных благ (моральных ценностей), принадлежащих каждому гражданину, каждой организации. Право на честь и достоинство, охрана этого права в действующем законодательстве применительно к гражданам возведены в ранг конституционного принципа. В ч. 1 ст. 23 Конституция РФ устанавливает, что каждый имеет право на защиту "своей чести и доброго имени". В ст. 21 подчеркнуто, что достоинство личности охраняется государством. "Ничто не может быть основанием для его умаления". Реализация этих положений осуществляется различными отраслями права, в том числе и гражданским.

Статья 152 ГК не случайно устанавливает единое правило для защиты чести, достоинства и деловой репутации. К настоящему времени в науке гражданского права сложилось достаточно единое мнение, в соответствии с которым под честью понимается определенная социальная оценка лица. Что же касается достоинства, то это известная самооценка личностью своих моральных, деловых и иных социальных качеств[^]. Данная самооценка базируется на оценке общественной. Расхождение между ними служит причиной таких явлений, как гипертрофированное самомнение, или, наоборот, уничижение, и др. Тем не менее безотносительно к уровню совпадения субъективной и объективной оценок ст. 152 ГК РФ защищает морально потерпевшего от наветов в пределах той информации, которая не соответствует действительности. То, что действительности соответствует, не может быть предметом судебного опровержения. Введение категории "деловая репутация" является вполне обоснованным и логичным шагом законодателя в условиях рыночной экономики, когда каждый товаропроизводитель, предприниматель, иной участник имущественных отношений заинтересован в поддержании и упрочении своего имиджа надежного партнера, добросовестного контрагента и т. д. Категория "репутация" близка по содержанию к категории "честь", однако не совпадает с последней. Репутация означает создавшееся общее мнение о достоинствах или недостатках кого-либо, чего-либо; приобретенную общественную оценку.

Однако в п. 1 ст. 152 речь идет не о репутации вообще, а только о деловой репутации. Следовательно, во-первых, имеется в виду общественное мнение, сложившееся лишь о профессиональной, производственной, торговой, коммерческой, посреднической, служебной и т. п. деятельности гражданина или юридического лица. Во-вторых, защищать в порядке, предусмотренном ст. 152 ГК, потребуется не всякую деловую репутацию (последняя включает мнение как о достоинствах, так и о недостатках), а только положительную, которая ущемляется в случае распространения порочащих, не соответствующих действительности сведений.

Говоря о праве на честь, достоинство, деловую репутацию, не следует представлять себе, что законодатель регулирует тем самым указанные духовные блага. Закон регулирует те общественные отношения, которые складываются в связи с обладанием этими благами, и те социальные связи, которые возникают при их нарушении (умалении), используя прежде всего средства охранительного воздействия.

Право на честь, достоинство и деловую репутацию означает, что гражданин (юридическое лицо) имеет обеспеченную законом возможность требовать от других лиц, чтобы оценка его личности, дел и поступков опиралась на реальные обстоятельства и не искажалась порочащими сведениями, не соответствующими действительности. Возникающее охранительное правоотношение обладает рядом особенностей, которые заслуживают самостоятельного рассмотрения.

Субъект права требовать опровержения. В суде в качестве истцов по данной категории дел могут выступать граждане и организации, пользующиеся правами юридического лица. В тех случаях, когда распространением сведений нарушены моральные интересы

структурных и иных подразделений организации (цеха, отдела, служб, лаборатории и др.), право осуществляет организация, в состав которой входит данное подразделение. Применительно к неполностью дееспособным (недееспособным) гражданам действует общее процессуальное правило – их права и интересы защищают законные представители. Однако суд обязан привлечь к участию в таких делах и самих несовершеннолетних (если они в возрасте от 14 до 18 лет) или граждан, признанных ограниченно дееспособными (ст. 32 ГПК РСФСР).

Если порочащие сведения были распространены в отношении умершего, то иск в соответствии с п. 1 ст. 152 ГК вправе предъявить всякое заинтересованное лицо и в первую очередь его родственники (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г.).

Субъект обязанности дать опровержение – это то лицо, которое распространило указанную информацию. В настоящее время в судебной практике и гражданско-правовой науке существует определенное единство взглядов относительно определения обязанного лица. Здесь применяются следующие правила.

1. Если предъявлен иск об опровержении сведений, опубликованных в средствах массовой информации, в качестве ответчиков привлекаются автор и редакция. Когда редакция не является юридическим лицом, к участию в деле должен быть привлечен учредитель данного средства массовой информации. 2. Если порочащие сведения опубликованы под условным именем или без обозначения имени автора (например, в редакционной статье) и его имя редакцией (издательством) не названо, то ответчиком по иску является только редакция (п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г.). 3. Если порочащие сведения изложены в служебной характеристике, подписанной представителями администрации и общественных организаций, то ответчиками являются лица, подписавшие характеристику, и организации, от имени которых она выдана (См.: ВС РФ. 1992. № II. С. 7).

В силу ст. 152 бремя доказывания соответствия распространенных сведений действительности возлагается на ответчика. Истец может, но не обязан представлять доказательства, подтверждающие их ложность.

В соответствии со ст. 152 обязанность опровергнуть распространенные сведения может быть возложена на ответчика независимо от наличия или отсутствия в его действиях вины (т. е. считает лицо эти сведения ложными или нет).

Юрико-фактическое основание возникновения охранительного правоотношения по защите чести, достоинства или деловой репутации. Таким основанием (как и для любого иного гражданского правоотношения) служат соответствующие юридические факты. Учитывая, что функцию данного правоотношения составляет ликвидация морального вреда, причиненного распространением ложной информации, не соответствующих действительности сведений, которые порочат честь и достоинство гражданина (или организации), неизбежно приходишь к выводу, что искомым юридическим фактом является именно ее распространение (как противоправное действие). При этом единый акт причинения морального вреда – противоправное действие причинителя – расчленяют на составные элементы. Такие элементы в практике применения ст. 152 и в науке называют условиями гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации. К ним относятся: 1) распространение указанных в данной статье сведений; 2) порочащий характер этих сведений; 3) несоответствие их действительности. Совокупность перечисленных условий составляет общее основание возникновения охранительного правоотношения по защите чести, достоинства или деловой репутации. Рассмотрим названные условия подробнее.

1) Понятие распространения. В настоящее время судебная практика и наука под распространением порочащих сведений понимают "опубликование их в печати, трансляцию по радио-, теле- и видеопрограммам, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе устной форме, нескольким или хотя бы одному лицу" (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г.).

Закон не содержит специальных требований, касающихся формы распространения. Вместе с тем следует учитывать, что не является распространением сообщение такой информации непосредственно только тому лицу, которого они касаются. Так, если один гражданин в письме к другому обвинит его в неблагоприятном поступке, то распространения порочащих сведений нет. Если то же самое письмо отправлено по месту работы или учебы и благодаря этому сведения стали известны другим лицам, то факт распространения налицо.

2) Порочащие сведения – это информация о нарушении гражданином (организацией) действующего законодательства или моральных принципов (совершение нечестного поступка, неправильное поведение в трудовом коллективе, быту и т. п.), которые

уменьшают честь и достоинство (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г.).

Если сведения носят нейтральный характер, то требовать их опровержения в порядке, предусмотренном ст. 152, оснований нет. Так, в суд обратилась Слепцова с просьбой опровергнуть сведения, опубликованные в газете "Авангард". В статье "С любовью к делу" рассказывалось о хорошей работе Слепцовой, которая с 17 лет трудилась в детском доме. При этом в статье было неверно указан год ее рождения. В исковом заявлении Слепцова просила обязать газету напечатать правильно дату ее рождения: вместо 1942 указать 1947 год (редакция добровольно делать поправку по просьбе Слепцовой не стала). В удовлетворении иска Слепцовой было обоснованно отказано, поскольку подобного рода сведения (даже ошибочные) не уменьшают ее чести и достоинства, не являются порочащими.

Для содержания порочащих сведений характерны следующие признаки.

Во-первых, заключенная в них информация должна касаться конкретных фактов поведения определенного лица, тех или иных обстоятельств его жизни. Так, в статье "Цена рабочего времени", опубликованной в газете "Северная правда", сообщалось, что шофер Колтунов был уволен за неоднократное появление на работе в нетрезвом виде (ст. 33 КЗоТ). Колтунов обратился в суд, требуя опровержения этих сведений, поскольку в действительности он был уволен по другому основанию: ввиду неявки на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности (что подтверждалось надлежащим образом оформленным больничным листом). В данном случае порочащие сведения действительно уменьшали его честь и достоинство.

Во-вторых, порочащие сведения могут включать в себя общую оценку (как правило, моральную) поведения определенного лица, характеристику тех или иных фактов его жизни. Известен случай, когда решением общего собрания лаборатории одна из сотрудниц (молодой специалист, только что защитившая диссертацию) была признана "антиобщественным элементом" ввиду того, что отказалась переехать из занимаемой жилой площади в отдельную квартиру, находящуюся в общежитии. В данном случае совершенно правомерным действиям сотрудницы (закон допускает подобное изменение жилищных условий лишь с согласия нанимателя) была дана неверная оценка, которая повлекла за собой уменьшающую честь и достоинство оценку личности.

В-третьих, распространяемая информация может касаться любой сферы жизнедеятельности гражданина (организации). Закон не устанавливает никаких ограничений по этому поводу. Следовательно, порочащие сведения могут относиться и к трудовой (профессиональной и иной аналогичной) деятельности гражданина, и затрагивать факты сугубо частной жизни. Практике известно дело, возбужденное в связи с тем, что в отношении одной гражданки были распространены сведения, что ее якобы видели на работе в интимной обстановке с мужчиной.

3) Несоответствие распространенных порочащих сведений действительности означает, что содержащаяся в них информация либо относится к обстоятельствам, которых не существует вообще, либо отражает последние не такими и не так, какими и как они были на самом деле. Например, в характеристике, выданной молодому инженеру для поступления в аспирантуру, указывалось, что образование у него - семь классов вечерней школы. Как впоследствии было установлено, эти данные были взяты из личного дела его однофамильца. В приведенном случае сведения, указанные в характеристике, не имели отношения к лицу, на которое она выдавалась, и, следовательно, не соответствовали действительности.

Если распространены хотя и порочащие, но признанные судом соответствующими действительности сведения, то в их опровержении должно быть отказано. В подобной ситуации честь, достоинство или деловую репутацию уменьшает не их распространение, а собственное поведение лица, отраженное в этих сведениях.

Способ опровержения порочащих сведений. Непосредственно в тексте закона оговорены только два способа. Один из них относится к случаям, когда порочащие сведения распространены в средствах массовой информации. В таких ситуациях и опровержение должно быть опубликовано в том же СМИ.

В Законе РФ от 27 декабря 1991 г. "О средствах массовой информации" достаточно детально регламентируются способы опровержения, которые должны применяться в этих случаях. Так, во-первых, если гражданин (организация) представил текст опровержения, то публикуется этот текст (при условии его соответствия требованиям Закона). Редакция радио, телепрограммы, обязанная распространить опровержение, может предоставить гражданину возможность зачитать собственный текст или передать его в записи. Во-вторых, если текст опровержения составляется редакцией, то в нем должно быть указано, какие сведения не соответствуют действительности, когда и как они были распространены.

Если порочащие сведения содержались в документе, исходящем от организации (в

характеристике, выписке из протокола, справке, направлении, отчете), такой документ подлежит замене или отзыву (ст. 152 ГК).

Во всех остальных случаях вопрос о способе и порядке опровержения решается судом в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Общее правило таково: способ опровержения порочащих сведений определяется исходя из способа их распространения. Так, если порочащие сведения сообщались в письме, направленном в организацию, то на ответчика возлагается обязанность направить письменное опровержение в ту же организацию. Если порочащие сведения были сообщены на собрании, то опровергаться они должны на собрании того же коллектива. Известен случай, когда одна соседка рассказывала о плохом поведении (пьянках, скандалах) другой жильцам своего подъезда. Суд в этом случае обязал ответчицу принести извинения на общем собрании жильцов подъезда.

Обеспечивается исполнение судебного решения по правилу п. 4 ст. 152 ГК. В соответствии с ним, если решение суда ответчиком не выполняется, суд вправе его оштрафовать. Размер и порядок взыскания штрафа определяются в соответствии с процессуальным законодательством РФ. При этом суд назначает новый срок для исполнения решения. При последующих нарушениях эта процедура повторяется. Уплата штрафа не освобождает ответчика от обязанности выполнить решение.

В соответствии с п. 5 ст. 152 гражданин наряду с требованием об опровержении вправе требовать компенсации убытков и морального вреда.

Согласно п. 3 ст. 152 гражданин, в отношении которого СМИ опубликованы сведения, ущемляющие его права и охраняемые законом интересы, имеет право опубликовать свой ответ в тех же СМИ.

Существо этого права заключается в том, что гражданин, в отношении которого в средстве массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права и законные интересы, имеет право опубликовать свой ответ (комментарий, реплику) в том же СМИ. Для права на ответ характерны следующие особенности. Во-первых, в данном случае не требуется, чтобы сведения не соответствовали действительности или были порочащими. Достаточно того, что их распространение ущемляет права и интересы гражданина. Поскольку никаких уточнений о том, какого рода права и интересы могут быть нарушены подобным образом, в законе нет, следует полагать, что он берет под защиту любые (имущественные или неимущественные, организационные или личные) права и законные интересы (например, разглашение личной или семейной, профессиональной или коммерческой тайны).

Примечательно то, что п. 3 ст. 152 ГК РФ не предоставляет права на ответ юридическому лицу, если публикацией ущемляются его права и законные интересы.

Во-вторых, для возникновения права на ответ распространенные сведения могут порочащего характера и не иметь, а содержать положительную, нейтральную и любую иную информацию.

По сути дела, право на ответ преследует цель устранить любого рода ошибки, неточности, искажения, которые могут лицо и не порочить. Однако сам факт искажения создает неверное представление о человеке, его взглядах.

Часть 2 ст. 46 Закона РФ о средствах массовой информации предусматривает, что в отношении ответа и отказа в таковом применяются правила, предусмотренные ст. 43-45 Закона. Это означает, что порядок опубликования ответа и основания для отказа в ответе являются теми же самыми, что и для публикации опровержения. Ответ должен содержать информацию о том, какие сведения не соответствуют действительности, когда и как они были распространены данным СМИ, какие права или интересы гражданина были нарушены. В течение месяца со дня прихода требования о публикации ответа редакция обязана в письменной форме уведомить заинтересованных лиц о предполагаемом сроке ответа либо об отказе в его распространении с указанием оснований отказа.

Весьма специфическое правило предусмотрено ч. 3 ст. 46. В соответствии с ним "ответ на ответ помещается не ранее чем в следующем выпуске средства массовой информации". Целевое назначение данного правила вполне понятно: дать возможность читателю выслушать мнение стороны, которая считает, что ее права или законные интересы нарушены. Однако ч. 3 ст. 46 содержит такое положение: "Данное правило не распространяется на редакционные комментарии".

Защита чести, достоинства или деловой репутации в особом производстве. В соответствии с п. 6 ст. 152, если установить, кто распространил сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию, невозможно, то пострадавший вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности. Данное правило имеет целый ряд особенностей. Во-первых, поскольку распространитель неизвестен, то невозможно и предъявить иск. Следовательно, заявление должно быть подано в порядке, предусмотренном особым (а не общеисковым) производством.

Во-вторых, суд в соответствии со ст. 247 ГК РФ устанавливает факты, имеющие юридическое значение. Таковым будет установление факта распространения порочащих честь, достоинство или деловую репутацию сведений, не соответствующих действительности.

В-третьих, по общему правилу п. 1 ст. 152 ГК РФ истец освобождается от обязанности доказывать несоответствие сведений действительности. Применительно же к п. 6 ст. 152 заявитель вправе доказывать данные обстоятельства с использованием всех допустимых средств. В противном случае суд далеко не всегда будет в состоянии установить истину по делу. Однако сказанное не означает, что суд в такого рода ситуациях может отступить от общей презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений, закрепленной в п. 3 ст. 10 ГК РФ.

В-четвертых, решение суда по просьбе заявителя может быть направлено по месту его работы, жительства и т. д. для восстановления его доброго имени. Вынося решение, суд должен будет в каждом конкретном случае определить способ опровержения порочащих сведений. При необходимости суд может воспользоваться правилами ст. 35 Закона РФ о средствах массовой информации, обязав указанную в судебном решении редакцию его опубликовать.

Отличие гражданско-правовой защиты чести и достоинства от уголовно-правовой. Действующий УК РФ (ст. 129) предусматривает ответственность за совершение такого преступления, как клевета. Клевета – это распространение заведомо ложных, порочащих другое лицо сведений. Основания для уголовной ответственности имеют свою специфику, позволяющую отграничить их от случаев гражданско-правовой защиты чести и достоинства.

Во-первых, для привлечения к уголовной ответственности необходимо наличие умышленной формы вины распространителя сведений. Для применения ст. 152 ГК вина и ее формы юридического значения не имеют.

Во-вторых, возбуждение уголовного дела возможно только в отношении гражданина. Обязанность опровергнуть распространенные сведения на основе ст. 152 может быть возложена как на гражданина, так и на организацию – юридическое лицо.

Ни отказ в возбуждении уголовного дела, ни его прекращение за отсутствием состава преступления, ни вынесение приговора не препятствуют предъявлению иска на основе ст. 152 ГК в порядке гражданского судопроизводства.

Глава 10. Сделки

§ 1. Значение сделок. Понятие и основные признаки сделки

Сделки выступают в качестве одного из важнейших юридико-фактических оснований возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений, что, в свою очередь, обуславливает повышенное внимание к анализу их правовой природы, отличительных признаков, условий их действительности, оснований недействительности и др.

Совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих сделки, образует один из важных институтов гражданского права. По своей структуре институт сделки делится на две части – общую и специальную. Нормы специальной части касаются отдельных видов сделок и сосредоточены главным образом в разделе III "Обязательственное право" ГК РФ. Нормы же общей части распространяют свое действие на все виды сделок. Именно эти нормы сосредоточены в главе 9 "Сделки" (ст. 153–181) ГК. К ним относятся и нормы общего действия, касающиеся двусторонних и многосторонних сделок, именуемых договорами (см. главы 27, 28, 29 ГК).

В соответствии со ст. 153 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Из приведенного определения вытекают следующие основные признаки сделки.

Во-первых, сделка есть юридический факт, на основании которого возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности.

Однако сделкой является не любой юридический факт, а только юридическое действие.

Этим сделки отграничиваются от юридических событий и от действий, не создающих правового результата. Результат, ради которого совершается действие, должен быть правовым. Виды правовых результатов многочисленны и разнообразны: передача имущества в собственность, аренду, на хранение, выполнение работ, оказание (получение) услуг и т. п. Действия, не следующие правового результата, не являются сделками и относятся к так называемым морально-бытовым соглашениям (договорились сходить в кино, в театр, на лыжную прогулку и т. п.).

Правовой результат (эффект, последствия) очень часто именуют целью сделки. Цель сделки – это субъективно желаемый для ее участника (участников) результат, который

Должен наступить после совершения сделки и ее исполнения.

Правовой результат иногда может и не совпадать с целью. Например, гражданин купил вещь у незаконного недобросовестного владельца или недееспособного гражданина – не возникло право собственности.

Правовую цель надо отличать от мотива. Мотив – это то, что побуждает лицо совершить сделки, это осознание материальных или духовных потребностей, побуждающих действовать для их реализации. Мотив, как правило, не имеет правового значения и не влияет на действительность сделки. Так, гражданин полагал, что его пригласят на свадьбу, купил подарок, но приглашен не был. Ошибочность мотива в данном случае не может повлиять на действительность сделки купли-продажи.

Надо заметить, что отдельные мотивы могут приобрести и юридическое значение, но только в тех случаях, когда такое значение им придается сторонами в самой сделке, например, в условных сделках, или когда они входят в самое существо сделки и приобретают поэтому юридическую силу независимо от того, будут ли они специально упомянуты.

Во-вторых, сделка – это волевой акт, который предполагает наличие у лица определенного уровня сознания и воли, позволяющих ему отдавать отчет в своих действиях и руководить ими.

Именно поэтому закон предъявляет определенные требования к участникам сделок и наделяет их правосубъектностью.

Сущность сделки как действия составляют воля и волеизъявление.

Воля есть внутренне осознанное намерение лица совершить сделку и сама по себе представляет явление субъективного (психического) порядка. Тем не менее при ее отсутствии не может быть и самой сделки. Нельзя, например, считать сделкой передачу гражданином своих денег, если к нему было применено психическое или физическое воздействие (ст. 179 ГК).

Но и воля должна получить внешнее (объективированное) выражение, быть доведена до сведения других лиц.

Волеизъявление – это выраженная вовне воля лица. Если воля дает ответ на вопрос: "Чего я хочу?", то волеизъявление – "Что я для этого делаю?" Например, банк хочет обеспечить себя на случай невозврата кредита и для указанной цели страхует свой риск.

Между волей и волеизъявлением не должно быть противоречий, несоответствий. Единство воли и волеизъявления является одним из общих условий (требований) действительности сделок.

В некоторых случаях для того, чтобы сделка могла считаться совершенной (состоявшейся), кроме волеизъявления требуется еще передача денег или вещей. Поэтому в ГК (ст. 153) при определении сделки использован термин "действия", охватывающий и волеизъявление, и иное юридическое действие, если оно необходимо для признания сделки состоявшейся.

Способы фиксации волеизъявления субъектов называются формами сделок. Согласно ст. 158 ГК воля может быть выражена устно, письменно, посредством реальных (конклюдентных) действий или молчанием (см. § 2 настоящей главы).

В-третьих, сделка, будучи волевым юридическим действием, характеризуется особой направленностью. Сделка всегда направлена на достижение определенного правового результата (юридических последствий). Этим она отличается от юридических поступков и других действий, где правовой результат не зависит от направленности воли. Естественно, говоря о направленности сделки на достижение правового результата, имеется в виду, что лица, совершающие сделку, представляют себе основные, а не абсолютно все правовые последствия. Например, при заключении договора купли-продажи покупатель полагает, что становится собственником имущества, при заключении договора аренды (имущественного найма) – временным пользователем. Типичная для того или иного вида сделок правовая цель, ради которой она совершается, называется основанием сделки, каузой (от лат. "causa" – причина, основание).

В-четвертых, существенным признаком является то, что сделка – правомерное юридическое действие. Несоответствие сделки закону или иному правовому акту влечет ее абсолютную или относительную недействительность (ст. 168 ГК) независимо от того, знал ли участник (участники) гражданского оборота о том, что нарушает законодательство.

Только сделка, совершенная в соответствии с законом или иным правовым актом, считается реально существующим юри-дико-фактическим основанием, с которым нормы права связывают желаемый участником (участниками) сделки правовой результат. По указанному признаку она отграничивается от всех тех юридических действий, которые противоречат закону, хотя в ряде случаев внешне они и выглядят как сделки, а не как неправомерные действия.

Таким образом, сделку можно определить как правомерное юридическое действие, специально направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

§ 2. Формы сделок

Лицо, совершая сделку, должно четко и ясно выразить свою волю и довести ее до сведения другого лица (лиц). При заключении двух- или многосторонней сделки (договора) кроме простого доведения воли до заинтересованного лица требуется достичь еще и определенного уровня согласованности волеизъявлений.

Закон (ст. 158 ГК) предусматривает ряд способов выражения воли и фиксации волеизъявления, которые именуется формами сделок.

Во-первых, согласно п. 2 ст. 158 ГК одним из таких способов является обычное при данных обстоятельствах поведение лица, из которого явствует его воля совершить сделку. Его принято называть совершением сделки с помощью реальных (конклюдентных) действий. Например, при совершении сделок через автоматы: покупка и хранение вещей, обмен валюты и др. Использовать этот способ можно только в отношении сделок, которые согласно действующему законодательству могут быть совершены устно.

Единственное исключение предусмотрено законом для договоров п. 3 ст. 434 и п. 3 ст. 438 ГК РФ.

Во-вторых, воля в сделке может быть выражена молчанием (п. 3 ст. 158 ГК), но только в случаях, прямо предусмотренных законом или соглашением сторон. При этом юридически значимо не само по себе молчание, а его правовой смысл в каждом конкретном случае. Так, наследник в течение 6 месяцев должен совершить действия, свидетельствующие о принятии наследства. Их несовершение есть молчание, означающее отказ от наследства.

Третий и наиболее предпочтительный - словесный способ. Он наилучшим образом обеспечивает требуемую ясность и четкость содержания сделки (ее условий) и необходимую стабильность гражданских правоотношений.

Согласно п. 1 ст. 158 ГК сделки могут совершаться в устной форме или письменной форме (простой или нотариальной).

Возможность совершения сделок в устной форме предусмотрена ст. 159 ГК, во-первых, для тех из них, для которых законом или соглашением сторон не установлена простая письменная или нотариальная форма. Так, сделки граждан между собой на сумму менее чем 10-кратный установленный законом минимальный размер оплаты труда могут совершаться в устной, а при превышении этого предела (п. 2 ст. 161 ГК) - в простой письменной форме. Во-вторых, если иное не установлено соглашением сторон, устными могут быть все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением тех, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность (п. 2 ст. 159 ГК). Например, заключается договор купли-продажи и одновременно или с небольшим разрывом во времени начинает исполняться (розничная торговля). И, в-третьих, стороны (по соглашению) вправе совершать устно сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, если это не противоречит закону, иным правовым актам или договору (п. 3 ст. 159 ГК). Так, по договору поставки, заключенному в письменной форме, продукция может отгружаться (поставляться) покупателю по его телефонным заявкам.

Письменная форма сделок, как было отмечено, подразделяется на простую и нотариально удостоверенную.

Простая письменная форма считается соблюденной, если составлен документ, который должен отвечать определенным требованиям: выражать содержание сделки (ее условия) и быть подписанным лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными (например, по доверенности) лицами.

Законом может быть предусмотрено письменное оформление сделок (в частности, между юридическими лицами) и такими документами, как квитанция, счет-фактура и др.

Наряду с указанными общими требованиями к письменной форме предъявляются и некоторые специальные, относящиеся к отдельным видам сделок, в частности, к односторонним, например, при выпуске ценных бумаг: векселей, чеков и иных ценных бумаг (ст. 144 ГК), объявлении торгов и др.

Законом, иными правовыми актами или соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать письменная форма сделки (совершение на специальном бланке, скрепление печатью и т. п.), и последствия их несоблюдения. Например, законом (п. 5 ст. 185 ГК) установлено, что доверенность от имени юридического лица должна иметь печать этой организации.

Если такие требования нарушены, то применяются последствия несоблюдения простой письменной формы, указанные в п. 1 ст. 162 ГК (стороны лишаются права, в случае спора, ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, что не лишает их права приводить письменные и другие доказательства).

Документ либо собственноручно подписывается лицами (лицом), совершившими сделку, либо с использованием различных современных способов факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи. Но последнее допускается только в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (п. 2 ст. 160 ГК).

В случаях, когда гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать сделку, по его просьбе это может сделать другой гражданин (рукоприкладчик). Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такие нотариальные действия, с указанием причин, в силу которых участник сделки не мог ее подписать. К другим должностным лицам согласно ст. 37, 38 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. относятся представители органов местного самоуправления, уполномоченные совершать нотариальные действия в населенных пунктах, где нет нотариуса или консульских учреждений РФ.

При совершении сделок, указанных в п. 4 ст. 185 ГК, выдаче доверенностей на их совершение подпись рукоприкладчика может быть удостоверена также организацией, где работает гражданин, который не может собственноручно подписаться, или администрацией стационарного медицинского учреждения, где он находится на излечении.

Необходимо заметить, что рукоприкладчик не приобретает прав и обязанностей по сделке и не отвечает за ее содержание и исполнение.

Случаи, в которых сделки должны облекаться в простую письменную форму, перечисляются п. 1 ст. 161 ГК. Это, во-первых, сделки юридических лиц между собой и с гражданами и, во-вторых, граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда. Под это правило не подпадают только сделки, исполняемые при самом их совершении. Это исключение распространяется на оба вышеназванных случая. Кроме того, есть ряд норм, прямо предусматривающих обязательность простой письменной формы: о коммерческом представительстве (п. 3 ст. 184 ГК); о доверенности (п. 1 ст. 185 ГК); о неустойке (ст. 331 ГК); о залоге (п. 2 ст. 339 ГК); об уступке требования (ст. 389 ГК); о переводе долга (ст. 391 ГК РФ) и др.

Нотариальная форма сделки обладает всеми реквизитами простой письменной формы. Документ, посредством которого оформляется сделка, должен соответствовать требованиям, установленным ст. 160 ГК. Но в этом случае, с целью государственного контроля, документ дополнительно удостоверяется нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать нотариальные действия. Они вправе отказать в удостоверении документа и сделки, не соответствующих по содержанию действительным намерениям сторон и указанным в законе требованиям (ст. 48 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате).

Нотариальное удостоверение сделок в силу прямого указания ГК (п. 2 ст. 163 ГК) признается обязательным в двух случаях: если это установлено законом и если это предусмотрено соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма и не требовалась.

Круг первого вида сделок сравнительно неширок, в частности, требование обязательной нотариальной формы содержится в ряде статей ГК и относится к: доверенностям на совершение сделок, требующих нотариального удостоверения, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 2 ст. 185); доверенностям, выдаваемым в порядке передоверия (п. 3 ст. 187); договорам об ипотеке и договорам о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 2 ст. 339); договорам уступки требований или перевода долга, если сами требования или долг основаны на сделках, совершенных в нотариальной форме (п. 1 ст. 389, п. 2 ст. 391) и др.

Статьей 164 ГК предусмотрена государственная регистрация сделок с землей и другими объектами, относящимися к недвижимому имуществу, в случаях, предусмотренных ст. 131 ГК.

Перечень объектов недвижимости определен ст. 130 ГК. Они регистрируются различными государственными органами. Так, согласно транспортным уставам и кодексам морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания регистрируются в Государственных реестрах, судовых книгах (реестрах) соответствующих инспекций и других государственных органов. Организация ведения государственного земельного кадастра, оформление и регистрация документов на земельные участки и прочно связанную с ними недвижимость возложены на Комитет РФ по земельным ресурсам и землеустройству и его территориальные органы. Объекты недвижимости регистрируются также Госкомитетом РФ

по управлению государственным имуществом и другими государственными органами. Что касается сделок с отдельными объектами движимого имущества, то возможность их регистрации также предусмотрена Гражданским кодексом (п. 2 ст. 164), но только в случаях, прямо указанных в законе. Например, еще до принятия части первой ГК РФ, 12 августа 1994 г. постановлением Правительства РФ заложены правовые основы и определены органы, осуществляющие государственную регистрацию автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации.

§ 3. Условия действительности сделок

Для того чтобы сделка породила тот результат, который желателен ее участнику (участникам) и на который она направлена, сделка должна соответствовать определенным требованиям, условиям. Эти требования (условия) действительности установлены гражданским законодательством, другими нормативными актами и подразделяются на четыре группы.

К первой группе относятся условия, предъявляемые к участникам сделки. Как правило, сделки могут совершаться и совершаются лицами, обладающими право- и дееспособностью. Правоспособность выходит на первый план при совершении сделок юридическими лицами, государством, государственными и муниципальными образованиями в силу того, что она может быть ограничена как законом, так и учредителями юридических лиц. Кроме того, отдельными видами деятельности юридические лица могут заниматься только на основании лицензий (специальных разрешений).

Что касается граждан, то здесь надо исходить из правила, что совершать сделки могут только полностью дееспособные лица. Из этого правила есть исключения для отдельных категорий граждан в зависимости от имеющегося у них объема дееспособности (ст. 26, 28-30 ГК). Это позволяет им совершать ряд сделок самостоятельно, тогда как другие сделки должны быть совершены или санкционированы их законными представителями. Вторая группа - требования, предъявляемые к содержанию сделки. Это означает, что для действительности сделки необходимо, чтобы она, во-первых, не была запрещена законом, иным правовым актом, уставом, положением, какой-либо правовой нормой. И, во-вторых, данное лицо (лица) должно быть уполномочено совершать сделку. В этом аспекте действует правило: "никто не может распоряжаться правами, ему не принадлежащими". Например, признается недействительной сделка, совершенная одним из собственников по распоряжению всем объектом права общей собственности без согласия других.

Необходимо также иметь в виду, что условия сделки должны быть такими, чтобы их на момент совершения сделки возможно было реально (фактически) выполнить.

Третью группу составляют требования единства воли и волеизъявления в сделке. В случаях, когда этого единства нет, когда обнаруживается волевая "порочность" сделки, она может быть признана недействительной по решению суда, если это оспоримая сделка, или независимо от такого решения, если это ничтожная сделка. Волевая "порочность" сделки может проявиться в том, что налицо только одно волеизъявление при отсутствии внутренней воли (при насилии, угрозе или совершении сделки гражданином, не способным понимать значения своих действий или руководить ими); что волеизъявление правильно отражает внутреннюю волю, но сформировалась она (воля) под воздействием факторов, нарушающих нормальный процесс волеобразования (при заблуждении, обмане или совершении сделки вследствие стечения тяжелых обстоятельств); что волеизъявление неправильно отражает внутреннюю волю (при совершении сделки посредством злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной) и др.

Четвертая группа условий касается соблюдения формы сделки. Требования, предъявляемые к форме сделки, были изложены выше (см. § 2 настоящей главы). Что касается последствий ее несоблюдения, то они согласно ст. 162 и 165 ГК следующие. По общему правилу (п. 1 ст. 162 ГК РФ), несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить любые другие доказательства, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством (письменные, вещественные и др.). Запрет использования свидетельских показаний относится только к случаям оспаривания фактов совершения сделок и их содержания, но не касается фактов их исполнения (неисполнения). Утверждение стороны типа "деньги брал, но отдал" можно оспорить в суде, используя любые доказательства, в том числе и свидетельские показания.

Свидетельские показания допускаются и тогда, когда одновременно со сделкой, для которой установлена простая письменная форма, совершается уголовно наказуемое деяние.

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (п. 2 ст. 162 ГК РФ). Так,

согласно той же ст. 162 ГК (п. 3) это относится к внешнеэкономическим сделкам. Если закон не содержит прямых указаний на недействительность сделки за несоблюдение простой письменной формы, то применяются последствия, предусмотренные п. 1 ст. 162 ГК РФ (недопущение свидетельских показаний).

Несоблюдение нотариальной формы сделки, а в случаях, установленных законом, - требований о государственной регистрации влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Пункты 2 и 3 ст. 165 ГК РФ содержат исключения из приведенного правила. Так, если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая уклоняется от такого удостоверения, суд вправе, по требованию исполнившей сделку стороны, признать ее действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

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

В обоих случаях сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне вызванные этим убытки.

§ 4. Классификация сделок

Классификация сделок может быть проведена по различным критериям. В зависимости от числа сторон они подразделяются на односторонние, дву- и многосторонние.

Односторонней в силу п. 2 ст. 154 ГК РФ считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. К числу односторонних сделок относятся завещание, принятие и отказ от наследства, объявление конкурса, выдача доверенности и некоторые другие. Такая сделка обычно порождает для субъекта, которому адресована, только права, обязанности же возникают лишь в случаях, специально предусмотренных законом или соглашением сторон.

Большинство гражданско-правовых сделок - дву- и многосторонние, именуемые также договорами.

Для двусторонней сделки требуется, чтобы двумя субъектами были совершены противоположные по направленности и встречные по содержанию волеизъявления. Так, для заключения договора купли-продажи необходимо, чтобы одна сторона (продавец) выразила волю на отчуждение вещи, а другая (покупатель) - на ее приобретение. Именно в этом состоит противоположность направленности волеизъявлений, поскольку если бы обе стороны намеревались купить или продать имущество, то договор купли-продажи между ними был бы неосуществим. Встречность содержания означает, что обе стороны желают совершить договор на согласованных условиях, и если, допустим, покупатель хочет приобрести вещь по цене ниже предлагаемой продавцом, договор заключен не будет.

Многосторонняя сделка совершается по воле трех и более сторон. Число многосторонних сделок невелико. К ним относятся договоры простого товарищества (ст. 1041 ГК РФ) и учредительные договоры, заключаемые с целью создания некоторых организационно-правовых форм юридических лиц, например хозяйственных товариществ. Воли сторон в таких сделках обладают не только встречным содержанием, но и единой (а не противоположной) направленностью на достижение общей цели (совместного производства и реализации продукции, строительства и т. п.).

По моменту, с которого сделки считаются заключенными, они подразделяются на реальные и консенсуальные. Кон-сенсуальная сделка (от лат. consensus - соглашение) признается заключенной с момента, когда достигнуто согласие, облеченное в требуемую законом форму. Именно тогда у сторон возникают права и обязанности. Консенсуальными являются договоры купли-продажи, поставки, имущественного найма, подряда и другие. Для заключения реальной сделки (от лат. res - вещь) требуется также передача вещи, и только с момента такой передачи договор считается заключенным. К числу реальных сделок относятся договоры перевозки грузов, хранения, безвозмездного пользования имуществом.

Следует отметить, что в случаях, специально установленных законом, некоторые виды сделок могут быть как реальными, так и консенсуальными. Таковым является, например, договор дарения (ст. 572 ГК РФ), по которому одна сторона передает другой имущество в собственность (договор реальный) либо обязуется передать его в определенный срок после заключения договора (договор консенсуальный).

Способ заключения сделки (только путем достижения соглашения или с одновременной передачей вещи) не следует смешивать с тем, как в действительности она может быть исполнена. Например, большинство договоров купли-продажи исполняется (передается имущество и денежная сумма) непосредственно в момент заключения. Однако это

обстоятельство не превращает договор купли-продажи в реальный, поскольку право требовать передачи вещи и уплаты покупной цены возникает до такой передачи и независимо от нее. В реальных сделках передача вещи означает заключение договора, а в кон-сенсуальных – его исполнение. Поэтому в реальном договоре дарения у одаряемого не возникает права требовать передачи подарка, поскольку сам договор до такой передачи считается незаключенным.

По тому, ставится ли действительность сделки в зависимость от наличия или отсутствия основания (causa), различают сделки каузальные и абстрактные. Каузальной является сделка, из содержания которой с очевидностью следует правовая цель, ради которой она совершалась (безвозмездное наделение правом в дарении, получение встречного предоставления в купле-продаже и т. п.). Незаконность или неосуществимость основания, равно как и его отсутствие, порождают недействительность каузальной сделки. Например, заключение договора купли-продажи без намерения передать имущество в собственность влечет его недействительность как мнимой сделки (п. 1 ст. 170 ГК РФ).

Юридическую цель абстрактной сделки из ее содержания установить невозможно. Сделка отвлечена (abstrahere) от своего основания, а потому ее действительность не зависит от его наличия или отсутствия. Так, право требовать платежа по векселю принадлежит любому управомоченному векселедержателю независимо от того, с какой конкретной целью в свое время вексель был выдан первому векселедержателю: возврата долга по договору займа, расчетов за приобретенное имущество и т. д.

По признаку получения (неполучения) встречного удовлетворения за передаваемое имущество, оказанные услуги либо выполненные работы сделки подразделяются на возмездные и безвозмездные.

В возмездной сделке имущественному предоставлению одной стороны соответствует встречное имущественное предоставление другой (например, уплата денег за произведенный ремонт). Не все возмездные сделки являются эквивалентными. Собственник может продать вещь и ниже ее действительной стоимости, а такая сделка, как договор страхования, мыслима практически только как неэквивалентная.

Сделки обычные и условные. Права и обязанности сторон в обычной сделке возникают и прекращаются в порядке и в сроки, определенные законом или соглашением сторон. Однако в ряде случаев при заключении сделки бывает затруднительно достаточно определенно установить продолжительность существования порождаемых ею прав и обязанностей либо, напротив, саму возможность их возникновения. В подобных случаях прибегают к заключению условной сделки.

Условной в юридической литературе именуют сделку, правовые последствия которой (возникновение или прекращение прав и обязанностей, из нее вытекающих) ставятся сторонами в зависимость от обстоятельства, которое может наступить (положительное условие) или не наступить (отрицательное условие) в будущем.

В отличие от условия как элемента содержания любой сделки здесь условием является юридический факт. Оно должно удовлетворять определенным требованиям.

Как юридический факт условие может быть и событием, и действием, но непременно должно принадлежать будущему, т. е. быть обстоятельством, наступление которого неизвестно. Следовательно, в качестве условия не может рассматриваться обстоятельство, уже наступившее, но еще неизвестное сторонам.

Условие не должно быть нереальным (невозможным) фактически ("если изобрету вечный двигатель") и юридически ("если удастся уклониться от уплаты алиментов"). К последним относятся и условия, противоречащие основам нравственности. По общему правилу, невозможные условия ведут к недействительности сделки, если от них зависит наступление юридических последствий. Если же таким условием стороны определили прекращение правовых последствий, то это на действительность сделки влияния не оказывает.

Условие не должно быть неизбежным, поскольку в этом случае отсутствует элемент неизвестности. Сделка с неизбежным условием из условной превращается в обычную.

В юридической литературе высказывалось мнение, согласно которому не может рассматриваться в качестве условия действие стороны в условной сделке. Вывод этот представляется слишком категоричным. Суть в том, что закон не ограничивает условие в условной сделке исключительно событиями или действиями третьих лиц, а говорит об обстоятельствах, относительно которых неизвестно, наступят они или нет. Обстоятельства такого рода могут быть вызваны и действиями сторон.

И, наконец, условия в сделке подразделяются на отлагательные и отменительные. Условие считается отлагательным (п. 1 ст. 157 ГК РФ), если его наступление влечет возникновение прав и обязанностей сторон в сделке. При этом неверно полагать, что в момент заключения такой сделки никаких правовых последствий у сторон не появляется. Как и всякая другая, условная сделка – юридический факт, и, следовательно, не может

не порождать правовых последствий. В сделке под отлагательным условием правовая связанность сторон до его наступления состоит в обязанности не прекращать в одностороннем порядке действие сделки, сохранять имущество, относительно которого в будущем могут возникнуть права и обязанности (п. Зет. 157 ГК РФ). В полном объеме права и обязанности в подобной сделке возникнут при наличии условия, а его ненаступление прекращает действие сделки.

Условие признается отменительным, если стороны поставили прекращение сделки в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (п. 2 ст. 157 ГК РФ). Все права и обязанности по такой сделке возникают у сторон с момента ее заключения, однако с наступлением условия сделка прекращает свое действие. Ненаступление отменительного условия придает правам и обязанностям сторон окончательный характер, и в дальнейшем прекращение сделки будет подчиняться тем же правилам, которые применяются к сделкам безусловным. Стороны в условной сделке не вправе недобросовестно содействовать либо препятствовать наступлению условия, т. е. не должны совершать с указанной целью противоправных и виновных действий. Условие будет считаться наступившим, если его наступлению недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой это невыгодно. Если же наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой это выгодно, оно признается ненаступившим (п. Зет. 157 ГК РФ).

§ 5. Общие положения о недействительности сделок

Понятие недействительности сделки. Для того чтобы сделка могла породить те правовые последствия, к которым стремились стороны при ее заключении, должны быть соблюдены установленные законом требования. Эти требования относятся к субъектному составу сделки, ее форме и содержанию, а также к воле и волеизъявлению сторон. Несоблюдение указанных требований может повлечь за собой недействительность сделки, т. е. ненаступление в силу закона правовых последствий, присущих данному виду сделок. Например, заключенный недееспособным лицом договор дарения не приводит к возникновению у "одаряемого" права собственности на переданную вещь. Недействительная сделка вызывает не желаемый сторонами правовой результат, а негативные последствия, предусмотренные законом, поскольку недействительная сделка - действие неправомерное.

Статья 168 ГК РФ устанавливает в виде общего правила, что сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, недействительна. Вместе с тем нарушение норм права не всегда вызывает недействительность сделки: ст. 168 устанавливает также, что законом могут быть предусмотрены иные последствия. Например, в силу п. 1 ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы не влечет недействительности сделки, но лишает стороны права ссылаться в ее подтверждение на свидетельские показания. Не может быть признана недействительной внеуставная сделка юридического лица, если другая сторона не знала и заведомо не должна была знать о незаконности сделки (ст. 173 ГК РФ). Сказанное свидетельствует о том, что в целом ряде случаев законодатель, несмотря на наличие правонарушения, признает за совершенным действием силу сделки. Недействительность сделки как санкция за правонарушение наступает вследствие несоблюдения наиболее значимых законодательных установлений.

Учитывая общую дозволительную направленность метода гражданско-правового регулирования, свободу субъектов в определении своих прав и обязанностей, законодатель при определенных условиях дает возможность сторонам недействительной сделки (или их законным представителям) произвести своеобразную санацию такой сделки путем предъявления судебного иска о признании ее действительной. Например, по иску родителей (усыновителей, опекуна) малолетнего гражданина заключенная им сделка может быть признана судом действительной, если она совершена к его выгоде. Классификация недействительных сделок. Статья 166 ГК РФ подразделяет все недействительные сделки на ничтожные и оспоримые.

Ничтожными (или абсолютно недействительными) признаются сделки, недействительные в силу самого закона. Они являются таковыми уже с момента их заключения и не порождают у сторон прав и обязанностей, независимо от того, будет или нет предъявлен в суд иск о признании их недействительными.

Исковое заявление может быть подано любым заинтересованным лицом. Предмет иска - требование применить установленные законом последствия недействительности ничтожной сделки, а не о признании ее недействительной, поскольку она ничтожна в силу закона и в таком признании не нуждается. Суд вправе применить последствия ничтожной сделки и по собственной инициативе.

В отличие от ничтожных оспоримые (относительно недействительные) сделки с момента заключения порождают у сторон права и обязанности (т. е. являются действительными), но вследствие оспаривания по основаниям, предусмотренным ГК РФ, могут быть признаны

судом недействительными.

Если ничтожную сделку стороны вправе просто не исполнять, поскольку она не влечет правовых последствий (за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью), то оспоримую сделку до признания ее недействительной судом стороны исполнять обязаны.

И, наконец, последнее отличие оспоримой сделки от ничтожной состоит в том, что предметом иска в отношении оспоримой сделки является прежде всего требование признать ее недействительной, а не только применить последствия недействительности. При этом суд может признать подобную сделку недействительной, если будет доказано наличие обстоятельств, установленных законом в качестве оснований для такого признания (например, заблуждение или обман при заключении сделки).

Помимо уже рассмотренной градации недействительных сделок на ничтожные и оспоримые, их можно классифицировать по признаку того порока, которым страдает сделка.

Подобно тому как условия действительности сделки объединяются в четыре группы (требования к субъектному составу, форме, содержанию, воле и волеизъявлению), все недействительные сделки могут быть разделены на четыре вида: сделки с пороками субъектного состава, сделки с пороками формы, сделки с пороками воли, сделки с пороками содержания. Момент, с которого сделка считается недействительной. Пункт 1 ст. 167 ГК РФ содержит общее правило, согласно которому недействительная сделка считается таковой с момента ее совершения. Это правило относится как к ничтожным, так и к оспоримым сделкам.

В отношении ничтожных сделок приведенное положение закона очевидно, поскольку они не порождают никаких прав и обязанностей с момента совершения, за исключением тех, что связаны с их недействительностью.

Оспоримые сделки, как указывалось, вызывают права и обязанности у сторон. Поэтому судебному решению о признании такой сделки недействительной придается обратная сила, как если бы оно было вынесено уже в момент совершения недействительной сделки.

Вместе с тем бывают случаи, когда объявить оспоримую сделку недействительной с момента ее заключения невозможно вследствие особенностей ее содержания и факта уже произведенного исполнения. Например, по договору на оказание медицинских услуг произведена пластическая операция. В таких случаях в соответствии с п. 3 ст. 167 ГК РФ суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время, а возникшие до этого права и обязанности сторон сохраняют юридическую силу и подлежат защите. Последствия недействительности части сделки. Нарушения законодательных норм могут касаться не сделки в целом, а только отдельных ее частей. В подобной ситуации встает вопрос о правовой судьбе сделки. В целях обеспечения стабильности гражданского оборота ст. 180 ГК РФ содержит правило, согласно которому недействительность части сделки не влечет недействительности сделки в целом, если можно предположить, что она была бы совершена и без включения такой части. Например, под влиянием угрозы в договор включается условие о непомерно высокой неустойке; в этом случае возможно признать его недействительным. Для признания сделки частично недействительной требуется соблюдение определенных условий.

Во-первых, нарушение норм закона не должно касаться ее субъектного состава и формы, поскольку такого рода основания недействительности опороочивают сделку в целом.

Частичная недействительность может иметь место в сделках с пороками содержания (см. § 9), когда одно или несколько условий не соответствуют требованиям закона, а также в случаях, если включение того или иного условия явилось следствием порока воли (обман, насилие и т. п.).

Во-вторых, должна быть возможность обособления и самостоятельного существования действительной части сделки.

В-третьих, нужно, чтобы и после исключения из сделки ее недействительной части она сохраняла способность удовлетворять интересы сторон и достигать цели, поставленные при ее заключении. Именно этот смысл вкладывает законодатель в формулировку ст. 180 ГК РФ: "если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части".

В отдельных случаях в законодательстве содержится прямое указание о недействительности части сделки. Так, п. 2 ст. 977 ГК РФ устанавливает недействительность условия в договоре поручения, ограничивающего права сторон во всякое время отказаться от договора. Специальные нормы иногда по-иному определяют основания и последствия признания сделки частично недействительной. Как правило, в таких случаях не придается значения возможности обособить действительную часть сделки и ее способности удовлетворять интересы сторон. Например, в соответствии с п. 1 ст. 16 Закона РФ "О защите прав потребителей" признаются недействительными

условия договора, ущемляющие права потребителей по сравнению с правилами, установленными законодательством. Сделка сохраняет силу независимо от того, что интересам продавца после исключения из нее недействительных условий она может и не соответствовать.

Основные и дополнительные имущественные последствия недействительности сделок. В случаях, когда недействительная сделка не только совершена, но и исполнена, возникает необходимость определить правовую судьбу произведенного исполнения. Применение тех или иных имущественных последствий зависит от оснований недействительности сделки.

Имущественные последствия недействительности сделки подразделяются на основные и дополнительные.

К числу основных относятся двусторонняя и односторонняя реституция, а также изъятие имущества обеих сторон в доход Российской Федерации (конфискация).

Двусторонняя реституция состоит в том, что стороны, совершившие и исполнившие недействительную сделку, восстанавливаются в первоначальное положение. Каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре (когда имущество потреблено, утрачено, либо если полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) - возместить его стоимость в деньгах (п. 2 ст. 167 ГК РФ). Двусторонняя реституция является общим правилом и применяется всегда, если только законом не определены иные (более тяжкие) последствия. Двусторонняя реституция применяется не только, когда такие последствия прямо указаны в законе (например, в п. 1 ст. 171 ГК РФ), но и при отсутствии подобных указаний. Например, в ст. 173 ГК РФ не названы правовые последствия совершения внеуставной сделки, что означает необходимость применения общего правила (п. 2 ст. 167 ГК РФ) о двусторонней реституции.

Двусторонняя реституция применяется ко всем сделкам с пороками формы и субъектного состава, а также к трем разновидностям сделок с пороками воли: сделкам, совершенным под влиянием заблуждения, сделкам дееспособного гражданина, который в момент их совершения не мог отдавать отчет в своих действиях или руководить ими, а также к сделкам, совершенным с превышением полномочий.

Односторонняя реституция возможна только в случаях, прямо указанных в законе, и состоит в том, что лишь одна из сторон восстанавливается в прежнее положение, получая исполненное обратно. К другой стороне применяется карательная санкция: все переданное ею по сделке (либо то, что должно быть передано) обращается в доход Российской Федерации.

Односторонняя реституция применяется к кабальным сделкам, сделкам, заключенным под влиянием обмана, угрозы, насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также к сделкам, совершенным с целью, противной основам правопорядка или нравственности (при наличии умысла у одной из сторон такой сделки). Нетрудно заметить, что использование односторонней реституции ограничивается случаями, когда одна из сторон нарушила закон при заключении сделки умышленно. Именно она и подвергается карательной санкции. Невиновная сторона возвращается в первоначальное положение.

Изъятие имущества обеих сторон в доход Российской Федерации (конфискация - ч. 2 ст. 169 ГК РФ) применяется к сделкам, совершенным с целью, противной основам правопорядка или нравственности при наличии умысла обеих сторон и исполнении сделки полностью или в части хотя бы одной из них. Последствия невозможности изъятия полученного в натуре ст. 169 ГК РФ не определены. Однако ни потребление, ни отчуждение незаконно полученного по такой сделке не должны освобождать виновных от ответственности перед государством. Поэтому представляется возможным применить в порядке аналогии закона п. 2 ст. 179 ГК РФ, т. е. взыскать в доход Российской Федерации денежный эквивалент.

Дополнительные имущественные последствия недействительности состоят в обязанности возместить убытки, причиненные фактом совершения и исполнения сделки.

Дополнительные имущественные последствия применяются только в случаях, прямо установленных законом: в сделках с пороками воли (за исключением сделок, совершенных с превышением полномочий) и в сделках с пороками субъектного состава (за исключением внеуставных сделок, предусмотренных ст. 173 ГК РФ).

Поскольку возмещение убытков является формой гражданско-правовой ответственности, соответствующая обязанность должна возлагаться на сторону, виновную в недействительности сделки. В сделках с участием недееспособных, ограниченно дееспособных или несовершеннолетних граждан обязанность возмещения убытков возлагается исключительно на дееспособную сторону при условии, что она знала (т. е.

действовала умышленно) либо должна была знать (вина в форме неосторожности) о недостаточном уровне дееспособности другой стороны.

В кабальных сделках, а также в сделках, совершенных под влиянием угрозы, насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, ущерб потерпевшему возмещает причинитель, действовавший умышленно.

И только для сделок, заключенных под влиянием заблуждения, законодателем установлено исключение из принципа вины как основания ответственности. Ввиду того что заблуждение может возникнуть и по не зависящим от сторон обстоятельствам, обязанность возместить ущерб возлагается на сторону, потребовавшую признания сделки недействительной.

Обязанность возмещения убытков, причиненных заключением и исполнением недействительной сделки, ограничивается реальным ущербом.

Сроки исковой давности по недействительным сделкам. Законом (ст. 181 ГК РФ) установлены специальные сроки исковой давности по недействительным сделкам.

Сокращенный срок - один год установлен для требований . о признании оспоримой сделки недействительной и применения правовых последствий ее недействительности. Он исчисляется со дня, когда управомоченное на предъявление иска лицо узнало либо должно было узнать об обстоятельствах, служащих основанием для признания сделки недействительной. В исключение из указанного правила требование о признании недействительной сделки, совершенной под влиянием угрозы или насилия, может быть предъявлено в течение одного года со дня прекращения насилия или угрозы.

Более длительный по сравнению с общим (три года -ст. 196 ГК РФ) - срок продолжительностью в десять лет .установлен для требований о применении последствий недействительности ничтожной сделки. Он исчисляется со дня, когда началось исполнение недействительной сделки.

§ 6. Сделки с пороками субъектного состава

Сделка - волевой юридический акт. Именно поэтому первым условием ее действительности является требуемый законом необходимый и достаточный уровень правосубъектности сторон.

Граждане, обладая общей правоспособностью, вправе в соответствии со ст. 18 ГК РФ совершать любые не противоречащие закону сделки. Возможность вступать в сделки может быть ограничена уровнем их дееспособности.

Юридические лица всегда дееспособны, однако одни из них обладают общей правоспособностью (например, коммерческие организации, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий) и вправе совершать любые сделки, другие же наделены специальной правоспособностью (например, общественные организации) и совершать сделки могут только в пределах целей, определенных в их уставах.

В отдельных случаях возможность участия в сделках для дееспособных субъектов может быть также поставлена в зависимость от наличия лицензии на приобретение определенного имущества, владение и пользование им либо на занятие тем или иным видом деятельности.

Недействительность сделок, совершенных гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства.

Никаким действиям указанных лиц закон юридического значения не придает. Сделки от имени недееспособного совершает его опекун. Поэтому ст. 171 ГК РФ объявляет любые сделки, совершенные таким гражданином, ничтожными. Вместе с тем, в целях защиты интересов недееспособного, закон (п. 2 ст. 171 ГК РФ) дает возможность опекуну требовать в судебном порядке признания сделки действительной, если она совершена к выгоде недееспособного гражданина.

Основные правовые последствия исполнения ничтожной сделки недееспособного состоят в двусторонней реституции. Помимо указанного применяются также дополнительные имущественные последствия: если недееспособная сторона вследствие заключения и (или) исполнения такой сделки понесла ущерб, он должен быть возмещен дееспособной стороной при условии, что последняя знала либо должна была знать о недееспособности контрагента. Ущерб подлежит возмещению в объеме уже понесенных либо тех расходов, которые необходимо произвести для восстановления нарушенного права, утраты или повреждения имущества (реальный ущерб).

Недействительность сделок, совершенных гражданином, не достигшим 14 лет.

Совершение малолетним иных сделок, кроме перечисленных в п. 2 ст. 28 ГК, влечет в соответствии с п. 1 ст. 172 ГК РФ их ничтожность с приведением сторон в первоначальное положение. При этом, если дееспособная сторона знала или по обстоятельствам дела могла или должна была знать о недееспособности другой стороны, на нее возлагается обязанность по возмещению реального ущерба.

Если сделка совершена к выгоде малолетнего, то в его интересах она может быть признана судом действительной по требованию его законных представителей (п. 2 ст. 172 ГК РФ).

Недействительность сделок, совершенных гражданином в возрасте от 14 до 18 лет. Заключение несовершеннолетним сделки, в которую он вправе вступить только с согласия родителей, усыновителей или попечителей, в отсутствие такого согласия является основанием для признания ее недействительной.

С точки зрения юридических последствий подобные сделки ничем не отличаются от совершенных малолетними и недееспособными: стороны приводятся в первоначальное положение, а дееспособная сторона сверх того обязывается к возмещению реального ущерба при условии, что она знала или должна была знать о недостаточной дееспособности другой стороны. Однако сделки подростков с момента заключения приобретают юридическую силу и могут утратить ее только на основании решения суда вследствие оспаривания законными представителями (оспоримые сделки).

Недействительность сделок, совершенных гражданином, ограниченным в дееспособности судом.

Ограниченно дееспособный гражданин все сделки, за исключением мелких бытовых, вправе совершать только с согласия попечителя (ст. 30 ГК РФ).

В то же время попечителю предоставлено право судебного оспаривания не всех сделок, совершенных подопечным без его согласия, но только тех, которые связаны с распоряжением имуществом (например, сделку по безвозмездной передаче имущества в собственность ограниченно дееспособному попечитель оспорить не может, хотя бы она и была совершена без его согласия).

Правовыми последствиями признанных недействительными распорядительных сделок ограниченно дееспособного являются двусторонняя реституция и возложение на дееспособную сторону обязанности по возмещению реального ущерба при условии, что она знала или должна была знать об ограничении дееспособности.

Недействительность сделок юридического лица, выходящих за пределы его правоспособности.

В силу ст. 173 ГК РФ сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

Статья 173 ГК устанавливает основания недействительности сделок юридического лица, выходящих за пределы его специальной правоспособности (так называемых внеуставных сделок).

К юридическим лицам, цели деятельности которых определенно ограничены в учредительных документах, относятся некоммерческие организации и унитарные предприятия. Коммерческие организации, как правило, обладают общей правоспособностью и могут совершать любые не запрещенные законом сделки.

Внеуставными являются сделки, совершенные "в противоречии с целями деятельности". Цели и предмет деятельности организации не исчерпываются ее основными задачами, но могут включать и дополнительные (вспомогательные) постольку, поскольку это служит достижению основных целей. Например, общественные и религиозные организации создаются для удовлетворения нематериальных, духовных потребностей, но вправе заниматься предпринимательской деятельностью для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующей этим целям (издание и реализация специальной литературы, предметов культа и т. п.).

Наряду с внеуставными сделками ст. 173 ГК РФ говорит о возможности признания недействительными сделок юридического лица, не имеющего лицензии на занятие соответствующей деятельностью. Указанное правило распространяется также на сделки индивидуальных предпринимателей, так как к их деятельности в соответствии с п.3 ст. 23 ГК РФ применяются нормы о коммерческих организациях.

Указанные в ст. 173 ГК сделки являются оспоримыми. Непременное условие признания их недействительными – осведомленность другой стороны об отсутствии у контрагента правомочий на совершение сделки. Это требование установлено законодателем в целях охраны прав добросовестных субъектов.

Анализируемые сделки признаются недействительными, если доказано, что противная сторона знала или заведомо должна была знать об их незаконности, т. е. действовала умышленно.

Обязанность доказывания умысла контрагента возлагается на сторону, управомоченную требовать признания сделки недействительной.

Статья 173 ГК РФ не определяет последствий исполнения таких сделок, поэтому действует общее правило, установленное п. 2 ст. 167 ГК РФ, т. е. двусторонняя реституция.

§ 7. Сделки с пороками воли

Для действительности сделки необходимо соответствие волеизъявления внутренней воле. Поэтому к сделкам с пороками воли относятся такие, при совершении которых внутренняя воля сформировалась в ненадлежащих условиях (например, под влиянием угрозы) либо волеизъявление неправильно выражает ее существо.

Пороками воли страдают сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, угрозы, насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств, сделки гражданина, не способного понимать значения своих действий или руководить ими, а также сделки лица, превысившего свои полномочия.

Недействительность сделки, совершенной под влиянием заблуждения.

Заблуждение – это не соответствующее действительности представление субъекта об обстоятельствах, имеющих значение для конкретной сделки. При заблуждении внутренняя воля соответствует волеизъявлению, однако формировалась она в ненадлежащих условиях – под влиянием незнания о тех или иных обстоятельствах либо ошибочного представления о них.

Опорочивает сделку не всякое, но только существенное заблуждение (п. 1 ст. 178 ГК РФ). Статья 178 ГК РФ существенным признает заблуждение относительно природы сделки (ее основания – см. § 1 наст. главы), а также тождества ее предмета или таких его качеств, которые значительно снижают возможность использования данного предмета по назначению. Неправильное представление субъекта об иных существенных условиях сделки, о способе, месте, сроке ее исполнения и личности контрагента не может служить основанием для признания сделки недействительной ввиду того, что указанная норма содержит исчерпывающий перечень элементов сделки (только основание и предмет), заблуждение относительно которых имеет существенное значение.

Существенного значения не имеет и заблуждение в мотивах (абз. 2 п. 1 ст. 178 ГК РФ), поскольку мотив не входит в состав сделки и, как правило, неизвестен противной стороне. Так, действительность договора купли-продажи домашнего имущества нельзя оспорить по той причине, что ожидаемый перевод продавца на работу в другую местность не состоялся.

Заблуждение может быть вызвано воздействием любых внешних обстоятельств, поведением третьих лиц, неосторожностью (но не умыслом), допущенной сторонами либо одной из них. Например, договор купли-продажи серег с фианитами был признан судом недействительным, поскольку обе стороны полагали, что совершают сделку с натуральными камнями, но допустили неосторожность, не обратившись в товароведческую экспертизу с целью проверки их действительной ценности.

Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, является оспоримой. Право требовать признания ее недействительной принадлежит заблуждавшейся стороне. Основным имущественным последствием исполнения такой сделки является двусторонняя реституция. Наряду с этим закон (абз. 2 п. 2 ст. 178 ГК РФ) возлагает на сторону, по иску которой сделка признана недействительной, обязанность возместить контрагенту реальный ущерб, причем независимо от того, виновна она в заблуждении или нет. И только в том случае, если она докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны, она освобождается от ответственности и в свою очередь приобретает право требовать возмещения убытков.

Недействительность сделок, совершенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ).

Названные основания недействительности имеют ряд общих моментов, позволяющих применять к соответствующим сделкам одинаковые правовые последствия. Общность касается прежде всего формирования внутренней воли одной из сторон, которую законодатель называет потерпевшей. Обстоятельства, перечисленные в п. 1 ст. 179 ГК РФ (угроза, насилие и т. п.), свидетельствуют о том, что потерпевшая сторона, хотя и выразила свою волю, не желала наступления правовых последствий, которые должна породить сделка.

Во-вторых, поведение противной стороны (либо лица, в пользу которого совершается односторонняя сделка) является противоправным и виновным, причем имеет место вина в форме умысла. Положение не меняется и в том случае, если рассматриваемые действия исходят от третьих лиц, действующих в интересах указанного субъекта, с его ведома или по его просьбе. Именно это умышленное противоправное деяние является основанием для последствий, предусмотренных п. 2 ст. 179 ГК РФ. Виновный возвращает потерпевшей стороне все полученное от нее по сделке, а при невозможности возврата в

натуре – его денежный эквивалент. Таким образом, по отношению к потерпевшему применяется односторонняя реституция. По отношению к виновной стороне действуют конфискационные последствия: имущество, которое ею передано (либо должно быть передано) по сделке потерпевшему, обращается в доход Российской Федерации. Потерпевшая сторона имеет также право требовать от контрагента возмещения причиненного реального ущерба.

Предусмотренные ст. 179 ГК РФ сделки являются оспоримыми. Право требовать признания их недействительными предоставлено потерпевшей стороне. На нее же возлагается обязанность по доказыванию опровергающих сделку обстоятельств, поскольку п. 3 ст. 10 ГК РФ устанавливает презумпцию разумности и добросовестности действий участников гражданского оборота, а ст. 50 ГК РСФСР обязывает сторону в процессе доказать основания своих требований и возражений.

Обман имеет определенные черты сходства с заблуждением, поскольку и здесь сделка совершается вследствие неверного представления об обстоятельствах, значимых для ее заключения. Однако, в отличие от заблуждения, обманные действия совершаются умышленно. При этом не имеет значения, состоят ли они в передаче ложных сведений (противоправное действие) либо в умолчании об обстоятельствах, которые препятствуют сделке (противоправное бездействие).

Обман может исходить от стороны в дву- или многосторонней сделке, от субъекта, в пользу которого совершается односторонняя сделка, а также от третьего лица, действовавшего с их ведома и в их интересах. Если же третьи лица совершали подобные действия хотя бы и в интересах одной из сторон, но последняя не знала и не могла об этом знать, сделка может быть признана недействительной, как совершенная под влиянием заблуждения, но не обмана.

Поскольку, в отличие от п. 1 ст. 178 ГК РФ, ст. 179 ГК РФ не содержит перечня обстоятельств, неправильное представление о которых влечет признание сделки недействительной, следует полагать, что обман может относиться к любому элементу самой сделки (а не только к ее предмету и основанию), а также к фактам, находящимся вне ее пределов, в том числе и к мотивам, если они были существенны для формирования воли, направленной на совершение сделки.

Угроза представляет собой психическое воздействие на волю контрагента с целью склонить его к заключению сделки. Угроза опороочивает сделку вследствие того, что внутренняя воля на ее совершение отсутствует, а имеется лишь волеизъявление. Угроза может быть словесной (устной или письменной), а также в виде реальных действий, бесспорно свидетельствующих о намерении правонарушителя причинить потерпевшему либо его близким личный или имущественный вред.

В тех случаях, когда сделка совершается органом юридического лица или его представителем, угроза причинить вред может относиться как к самому юридическому лицу, так и к субъекту, совершающему сделку от его имени (либо к близким указанного лица).

Опороочить сделку способна только существенная и реальная угроза. Этот вопрос решается судом с учетом всех обстоятельств дела, в том числе – индивидуальных особенностей потерпевшей стороны (ее возраста, уровня образования и т. п.) и правонарушителя (в частности, его социального или служебного положения). Угроза существенна, если она способна создать у субъекта представление об опасности (например, угроза похитить ребенка). Реальность угрозы означает возможность ее практического осуществления.

Опороочивает сделку угроза совершить как неправомерные, так и правомерные действия (например, сообщить по месту работы материально ответственного лица о скрытой им судимости за хищение), поскольку указанные обстоятельства в полной мере способны парализовать волю субъекта и склонить его к заключению сделки, которую при обычных условиях он бы не заключил.

Насилие – это противоправное воздействие на волю лица, совершенное путем причинения физических или душевных страданий ему самому либо его близким с целью побудить к совершению сделки. При насилии отсутствует не только внутренняя воля, но и волеизъявление (если насилие применяется во время заключения сделки) либо имеется лишь его видимость.

Насилие опороочивает сделку, когда исходит от контрагента либо от третьих лиц, действующих в его интересах и с его ведома. Как, однако, следует квалифицировать сделку, если ее участник не знал и по обстоятельствам дела не мог и не должен был знать, что к противной стороне применялось насилие? В литературе высказывалось мнение о том, что для признания сделки недействительной подобная, осведомленность значения не имеет. Эти обстоятельства учитываются лишь при определении имущественных последствий исполнения сделки. Изложенная точка зрения представляется не вполне обоснованной. Суть в том, что ст. 179 ГК РФ (равно как ранее

действовавшая ст. 58 ГК РСФСР) не предусматривает возможности выбора правовых последствий недействительности сделки, совершенной под влиянием угрозы или насилия. Следовательно, остается неясным – каким образом можно учесть отсутствие у субъекта умысла на совершение указанных действий для того, чтобы освободить его от конфискации, предусмотренной п. 2 ст. 179 ГК РФ.

Представляется, что в подобной ситуации совершенные сделки следует признавать недействительными, как не соответствующие требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК РФ), поскольку при их заключении был нарушен принцип свободы договора (п. 1 ст. 421 ГК РФ), в соответствии с которым понуждение к договору не допускается, кроме случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. Такая квалификация дает возможность применить имущественные последствия недействительности, предусмотренные п. 2 ст. 167 ГК РФ, в виде двусторонней реституции. Тем самым исключаются не только конфискационные последствия в отношении стороны, действовавшей неумышленно, но и возложение на нее обязанности возместить реальный ущерб потерпевшему. При этом последний вправе взыскать причиненный вред с третьего лица, применявшего угрозу или насилие, в порядке, предусмотренном ст. 1064 ГК РФ. Важно также, что в подобном случае правонарушитель должен будет возместить вред в полном объеме, включая и упущенную выгоду.

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной.

Сделки, как и иные юридические действия, могут совершаться субъектами не только лично, но и через представителей (см. главу II). При этом последний заключает сделку от имени представляемого в его интересах и за его счет.

Злонамеренным соглашением представителя одной стороны с другой стороной является умышленный стовор указанных лиц с целью причинения ущерба представляемому. Наличие или отсутствие намерения получить при этом выгоду для признания сделки недействительной значения не имеет.

Порок воли в рассматриваемых сделках состоит в том, что волеизъявление представителя не соответствует воле представляемого. Вместе с тем наличие умысла на причинение вреда отличает указанные сделки от тех, в которых представитель превышает предоставленные ему полномочия (ст. 174 ГК РФ).

Кабальные сделки. Такими п. 1ст. 179 ГК РФ называет сделки, которые лицо вынуждено было совершить, вследствие стечения тяжелых обстоятельств, на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась.

Для признания рассматриваемой сделки недействительной необходимо наличие одновременно трех взаимосвязанных фактов. крайней невыгодности; стечения тяжелых обстоятельств; вины контрагента.

Под стечением тяжелых обстоятельств принято понимать как отсутствие денежных средств для обеспечения важнейших жизненных потребностей (приобретения продуктов питания, лекарств и т. п.), так и исключительная нуждаемость потребителя в определенных видах продукции или товаров, производимых и (или) поставляемых предприятиями-монополистами, когда последние, используя свое монопольное положение на рынке, включают в договор условия, крайне невыгодные для контрагента, на которые последний, однако, вынужден соглашаться, чтобы предотвратить остановку производства и наступление еще больших убытков.

Крайняя невыгодность условий может выражаться в явном несоответствии цены продаваемой вещи ее действительной стоимости, во включении в договор условий, обременительных для потерпевшей стороны (например, о чрезмерно высоких процентах за предоставление займа).

Сделка может быть признана недействительной, если потерпевший докажет, что другая сторона знала о стечении тяжелых обстоятельств и воспользовалась ими для заключения сделки, т. е. действовала умышленно.

При отсутствии хотя бы одного из вышеназванных фактов сделку нельзя признать недействительной.

В кабальных сделках внутренняя воля потерпевшего соответствует волеизъявлению. Он сознательно совершает сделку на крайне невыгодных условиях, однако его воля сформировалась при стечении тяжелых обстоятельств, а потому ее нельзя признать свободно сложившейся, что и является основанием ; для признания сделки недействительной.

Недействительность сделки, совершенной гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими.

Сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным но находившимся в таком состоянии, когда он не мог понимать значение своих действий или руководить ими, признается судом недействительной по иски этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения (п. 1 ст. 177

ГК РФ). Подобные сделки страдают пороком воли вследствие того, что у лица в момент их совершения утрачены (временно или постоянно) волевые либо интеллектуальные способности. Причины такого состояния могут быть различными: физическое или психическое расстройство, нервное потрясение, алкогольное или наркотическое опьянение; для признания сделки недействительной они значения не имеют. В отличие от норм уголовного законодательства, согласно которым опьянение не освобождает от ответственности, гражданско-правовая регламентация основывается на том, что сделка – это правомерное действие, совершая которое лицо не только приобретает права, но и принимает на себя определенные обязанности, а потому должно отдавать отчет в своих действиях и их юридических последствиях. Именно поэтому опьянение, поражающее волю и сознание субъекта, так же как и различного рода заболевания, может служить причиной признания сделки недействительной. При этом не будет иметь значения осведомленность другой стороны о том, что ее контрагент не способен понимать смысл своих действий или руководить ими. Последнее обстоятельство учитывается только при определении дополнительных имущественных последствий недействительности сделки. Правила ст. 177 ГК РФ распространяются и на несовершеннолетних, а также на лиц, ограниченных судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, в отношении сделок, которые они вправе совершать самостоятельно.

Сделки от имени юридических лиц совершают их органы или представители – физические лица, чье сознание и воля также могут быть подвержены воздействию болезней, нервных потрясений и т. п. Поскольку ст. 177 ГК РФ касается лишь граждан, следует признать обоснованным высказанное в литературе мнение о возможности применения норм анализируемой статьи к сделкам юридических лиц в порядке аналогии закона. Оспорить рассматриваемую сделку вправе сам гражданин либо иные лица, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения (например, супруг, родители и т. п.). Если же причиной заключения сделки послужило психическое расстройство, повлекшее в дальнейшем признание самого гражданина недееспособным, иск может быть предъявлен его опекуном (п. 2 ст. 177 ГК РФ).

Имущественными последствиями недействительности рассматриваемой сделки являются двусторонняя реституция и обязанность стороны, которая знала или должна была знать о том, в каком состоянии ее контрагент заключает сделку, возместить ему причиненный реальный ущерб.

Недействительность сделки, совершенной с превышением полномочий.

В силу ст. 174 ГК РФ "если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица – его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях".

Юридические лица совершают сделки через свои органы. От имени граждан и юридических лиц сделки могут совершаться также их представителями. При заключении сделок выражаемое представителями и органами волеизъявление должно соответствовать воле субъекта, от имени и в интересах которого совершается сделка. Содержание воли юридического лица и (или) представляемого определяется полномочиями, которыми наделен орган или представитель. Полномочия последних могут определяться законом (например, законом об обществах с ограниченной ответственностью), доверенностью, договором, учредительными документами, а также следовать из обстановки, в которой совершается сделка. Например, нахождение продавца за прилавком магазина с очевидностью свидетельствует о его праве совершать сделки купли-продажи от имени юридического лица.

Вместе с тем возможны ситуации, когда круг полномочий органа или представителя, установленный законом либо выраженный в доверенности, оказывается шире, нежели определенный уставом юридического лица или договором поручения на основании которого выдана доверенность. Учредители юридического лица вправе ограничить в уставе круг полномочий своего органа по сравнению с тем, как они определены в законе (например, установив, что сделки по распоряжению недвижимым имуществом директор вправе совершать только с согласия общего собрания участников). Вследствие ошибок, допущенных при оформлении доверенности, полномочия представителя также могут не соответствовать тем, что изложены в договоре поручения. В подобных случаях третьи лица, вступающие в сделку, могут и не знать о таком ограничении полномочий органа или представителя, поскольку об их возможном круге они осведомлены из закона либо доверенности. В равной мере сказанное относится к действиям представителей,

полномочия которых должны явствовать из обстановки, в которой совершается сделка, однако в действительности они ограничены трудовым договором, должностной инструкцией, специальными правилами и т. п. (например, приемщик в меховом ателье оформляет заказ на пошив изделия из материала клиента без участия мастера, определяющего пригодность материала, хотя по своей должностной инструкции он этого делать не вправе).

Во всех рассмотренных случаях превышение полномочий может повлечь признание сделки недействительной, но только при условии, что другая сторона знала или заведомо должна была знать о нем, т. е. действовала умышленно.

Сделки, совершенные с превышением полномочий, являются оспоримыми. Право требовать признания их недействительными предоставлено субъектам, в интересах которых установлены ограничения правомочий. Ими могут быть: сторона в сделке, доверитель, организация-работодатель, полные товарищи в хозяйственных товариществах, когда ведение дел поручено одному или нескольким из них.

Ограничения полномочий могут быть установлены и в интересах третьих лиц, непосредственно в сделке не участвующих. Например, в интересах подопечных право опекунов и попечителей распоряжаться их имуществом, помимо пределов, установленных законом (ст. 37 ГК РФ), может быть ограничено также договором об управлении имуществом подопечного. Поэтому в интересах подопечного иск о признании недействительной сделки, совершенной опекуном, может быть предъявлен управляющим имуществом подопечного либо органом опеки и попечительства.

Исполнение недействительной сделки, совершенной с превышением полномочий, влечет за собой двустороннюю реституцию. Поскольку недействительной такая сделка признается при наличии виновного поведения обеих сторон, ни одна из них не вправе требовать возмещения ущерба.

Если сторона не знала об ограниченных полномочиях другой стороны, т. е. действовала невиновно, юридические последствия совершенной сделки будут зависеть от того, кем превышены полномочия: органом юридического лица либо представителем лица физического или юридического.

Сделка, совершенная представителем с превышением полномочий, - действительна, но в соответствии с п. 1 ст. 183 ГК РФ считается заключенной не от имени представляемого, а от имени представителя, который и понесет ответственность за ее исполнение. Изложенное правило установлено законом в целях охраны интересов представляемого и его добросовестного контрагента в сделке.

Орган юридического лица его представителем не является, а потому обеспечить защиту интересов организации от неправомерного превышения полномочий ее органом путем применения ст. 183 ГК РФ невозможно. Сделка, совершенная органом юридического лица с превышением полномочий, когда другая сторона не была осведомлена о допущенных нарушениях, считается действительной и заключенной от имени юридического лица. Если заключение и исполнение подобной сделки причинило последнему убытки, они должны быть возмещены органом юридического лица по требованию его учредителей (участников) в соответствии с п. 3 ст. 53 ГК РФ.

§ 8. Сделки с пороками формы

Порок формы может состоять в несоблюдении установленной законом или соглашением сторон простой письменной или нотариальной формы сделки, а также требования закона о ее государственной регистрации.

Несоблюдение простой письменной формы по общему правилу (п. 1 ст. 162 ГК РФ) не влечет недействительности сделки, но обычно лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания.

Допускаются письменные и другие доказательства, например, заключения соответствующих экспертиз или объяснения сторон в процессе. И лишь в отдельных случаях закон в виде исключения разрешает подтверждать такую сделку свидетельскими показаниями. Так, п. 2 ст. 812 ГК РФ предусматривается возможность оспаривания договора займа по безденежности путем свидетельских показаний, если договор заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, стечения тяжелых обстоятельств и т. д." а п. 1 ст. 887 ГК РФ допускает свидетельские показания как доказательство сдачи вещей на хранение при чрезвычайных обстоятельствах.

Нарушение простой письменной формы вызывает недействительность сделки, если такие последствия прямо указаны в законе.

Недействительность в силу закона наступает за несоблюдение письменной формы: внешнеэкономической сделки (п. 3 ст. 162 ГК РФ); соглашения о неустойке (ч. 2 ст. 331 ГК РФ), залоге (п. 4 ст. 339 ГК РФ), поручительстве (ст. 36"2 ГК РФ) и в некоторых других случаях.

Статья 162 ГК РФ содержит новое для отечественного законодательства положение: стороны своим соглашением могут предусмотреть недействительность сделки вследствие несоблюдения простой письменной формы, установленной этим же соглашением. Представляется, что в данном случае речь о недействительности идти не может, поскольку соглашение сторон, обуславливающее письменную форму двусторонней сделки, является одним из существенных условий договора. Именно поэтому абз. 2 п. 1 ст. 434 ГК РФ устанавливает: если стороны решили заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему этой формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма и не требовалась. Таким образом, нарушение согласованной формы сделки делает ее незаключенной и, следовательно, не может повлечь недействительности, поскольку в качестве недействительных могут рассматриваться только заключенные сделки.

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, - требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность (п. 1 ст. 165 ГК РФ) - сделка должна быть совершена в нотариальной форме, когда это специально предусмотрено законом либо соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида такая форма не требовалась. Государственная регистрация обязательна для сделок с недвижимым имуществом. Закон может ввести и обязательность регистрации сделок с движимым имуществом определенных видов.

Несоблюдение нотариальной формы сделки, а в соответствующих случаях - и требования о регистрации, вызывает недействительность сделки независимо от указания на эти последствия в конкретных нормах закона. Например, п. 4 ст. 339 1 ГК РФ содержит положение о недействительности договора об ипотеке при несоблюдении его нотариальной формы и требований о государственной регистрации. Напротив, другие нормы такой формулировки не содержат (например, ст. 584 ГК РФ, устанавливающая нотариальную форму договора ренты), но являются императивными и не допускают отступления от предусмотренной ими формы. Так, согласно п. 2 ст. 185 ГК РФ доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должны быть нотариально удостоверены.

С целью охраны интересов стороны, исполнившей сделку, подлежащую нотариальному удостоверению, п. 2 ст. 165 ГК РФ допускает восполнение несоблюденной формы судебным решением. Для этого необходимо, чтобы сторона, ходатайствующая о признании сделки действительной, исполнила ее полностью или частично, а другая сторона (независимо от исполнения ею своих обязанностей по договору) уклонялась от его нотариального оформления. Например, получатель ренты находит возможность более выгодно продать имущество, а потому стремится избавиться от прежнего плательщика ренты, ссылаясь на несоблюдение нотариальной формы сделки.

Ранее действовавшее законодательство (ч. 2 ст. 47 ГК РСФСР) предусматривало еще одно условие для судебного признания сделки действительной: требовалось, чтобы она не содержала ничего противозаконного. Отсутствие указанного условия в п. 2 ст. 165 ГК РФ не означает права суда признать действительной сделку, содержащую иные, кроме несоблюдения формы, нарушения закона, поскольку ст. 168 ГК РФ в виде общего правила устанавливает, что сделка, не соответствующая закону или иным правовым актам, недействительна.

В случае признания сделки действительной в соответствии с п. 2 ст. 165 ГК РФ решением суда придается правоустанавливающая сила и последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд может по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки (п. 4 ст. 165 ГК РФ). Судебное решение не заменяет государственную регистрацию, но служит основанием, по которому соответствующий государственный орган обязан ее произвести. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, причиненные задержкой в совершении или регистрации сделки, в полном объеме (п. 4 ст. 165 ГК).

Решение о принудительной регистрации допускается только в отношении сделок, совершенных в надлежащей форме. Для ряда подобных сделок надлежащей будет нотариальная форма (рента, ипотека и т. п.). Ввиду того что законом допускается судебное признание действительности сделок, совершенных вне обязательной нотариальной формы, следует полагать, что суд вправе, рассмотрев этот вопрос, вынести решение и о регистрации сделки.

Вместе с тем для отдельных видов сделок, подлежащих государственной регистрации, достаточно простой письменной формы: продажа и аренда недвижимости, продажа предприятий и т. п. Поскольку законодательство не содержит норм о восполнении несоблюденной простой письменной формы судебным решением, постольку совершение

сделки в ненадлежащей форме исключает возможность принудительной ее регистрации по решению суда.

Недействительность сделок с пороками формы означает их ничтожность. Независимо от того, вызвана недействительность несоблюдением простой письменной, нотариальной формы или требований о государственной регистрации, наступают одинаковые правовые последствия, предусмотренные п. 2 ст. 167 ГК РФ, т. е. двусторонняя реституция.

§ 9. Сделки с пороками содержания

Под содержанием сделки понимается совокупность условий, на которых она заключена. Применительно к двусторонним сделкам (безусловно, таким же требованиям должно подчиняться и содержание сделки односторонней) п. 1 ст. 422 ГК РФ предусматривает, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным императивными нормами закона, иных правовых актов, действующих в момент его заключения. Например, в силу п. 1 ст. 358. ГК РФ предметом договора о залоге вещей в ломбарде может быть только движимое имущество граждан, предназначенное для личного потребления. Поэтому условие договора о передаче в залог, допустим, комплекта стоматологических инструментов будет противоречить требованиям закона.

Сделки, условия которых не соответствуют требованиям закона, называются сделками с пороками содержания. Их правовые последствия наиболее общим образом определены в ст. 168 ГК РФ, которая устанавливает, что сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает ее оспоримость или не предусматривает иных последствий нарушения.

Требованиям закона не соответствуют сделки, совершенные с нарушением установленной формы, сделки с пороками воли и субъектного состава. Однако для каждой из указанных групп сделок законодателем установлены специальные нормы об основаниях их недействительности, а также правовых последствиях их совершения и исполнения. Так, сделки с пороками воли оспоримы, а несоблюдение простой письменной формы, по общему правилу, вообще не влечет недействительности сделки.

В том же, что касается сделок с пороками содержания, их несоответствие требованиям закона нуждается в особой квалификации. Статья 168 ГК РФ применяется только в совокупности со специальным законом, устанавливающим, каким именно требованиям должно соответствовать содержание конкретной сделки. Например, в соответствии со ст. 290 ГК РФ собственник квартиры в многоквартирном доме является участником долевой собственности на общие помещения дома, вне-квартирное оборудование и т. п. и не вправе отчуждать свою долю в общей собственности отдельно от передачи права собственности на квартиру. Продажа доли в общей собственности с нарушением вышеприведенного требования повлечет за собой признание сделки недействительной по ст. 168 и 290 ГК РФ в силу того, что ее содержание не соответствует императивным предписаниям ст. 290 ГК РФ.

Особое место среди исследуемых занимают сделки, совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности. Часть 1 ст. 169 ГК РФ устанавливает что такие сделки ничтожны.

Правопорядок – это определенное состояние регулируемых правом отношений, которое характеризуется реальным уровнем соблюдения законности, гарантированностью субъективных прав и обеспечением исполнения обязанностей, применением к правонарушителю мер государственного принуждения и восстановлением нарушенных субъективных прав. Нарушают правопорядок сделки, страдающие любыми пороками: воли, формы, содержания, субъектного состава. Противоречить правопорядку будет уклонение от договора, когда его заключение обязательно в силу закона или добровольно принятого на себя обязательства для одной или обеих сторон, неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязанностей, возникших из сделки, и т. п. Вместе с тем далеко не каждое нарушающее правопорядок действие может служить основанием для признания сделки недействительной по правилам ст. 169 ГК РФ.

Во-первых, указанная норма имеет в виду не правопорядок в целом, а лишь его основы. Сделка, противоречащая основам правопорядка, – это нарушение, посягающее на наиболее существенные права и интересы субъектов: имущественные, личные, политические, трудовые, финансовые, семейные и т. п., в частности, на закрепленные в Конституции Российской Федерации. К подобным правонарушениям, совершенным в форме сделки, относятся прежде всего уголовно наказуемые действия: сделки, совершенные с целью уклонения от уплаты налогов, противозаконные сделки с валютными ценностями, наркотиками и оружием, сделки, совершенные с целью создания притонов и организации сводничества, купля-продажа порнографических изданий и т. п.

Во-вторых, правопорядок означает соблюдение законности на всех стадиях конкретных правоотношений: их возникновения, изменения и прекращения, осуществления прав и

исполнения обязанностей. Поскольку основания недействительности – пороки сделки должны существовать в момент ее заключения, неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства, возникшего из сделки, не страдающей такими пороками, противоречит правопорядку, но не способно повлечь недействительности сделки. В подобных случаях имеются законные основания ее расторгнуть. В-третьих, основанием ничтожности сделки, противной основам правопорядка, является несоответствие ее содержания требованиям закона, а не какой-либо иной порок сделки (воли, формы, субъектного состава), так как основания и последствия недействительности в таких случаях определены другими нормами ГК РФ. При этом в отличие от иных сделок, совершенных с нарушением закона, рассматриваемые обладают высоким уровнем противоречия закону, что делает их общественно опасными: в результате их заключения и исполнения объективно возможны отрицательные последствия не для сторон сделки, а для государства и общества в целом.

Таким образом, исследуемые сделки являются правонарушениями, посягающими на публичный порядок. Другим основанием недействительности по ст. 169 ГК РФ является совершение сделки с целью, противной основам нравственности. Нравственность (мораль) – один из основных способов регуляции поведения человека во всех сферах жизни: в быту, на работе, в политике, семье и т. д. Нормы морали выражаются в общих сложившихся представлениях (принципах) о том, как должно поступать с точки зрения понятий добра и зла, честности, справедливости, порядочности и т. п. Выполнение моральной нормы отвечает той или иной общественной потребности, отображенной в обобщенном виде в данной норме. С точки зрения морали оцениваются не только реальные действия, но и мотивы этих действий, намерения, цели и средства достижения целей. Диапазон нравственных нарушений достаточно широк, поэтому законодатель говорит об основах нравственности. К числу последних, очевидно, следует относить наиболее серьезные аморальные поступки, существенно затрагивающие интересы других лиц и общества в целом. При этом не требуется, чтобы они сопровождались нарушением норм права.

Квалифицирующим признаком сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка или нравственности, является наличие вины в форме умысла хотя бы у одной из сторон.

Представляется, что ч. 1 ст. 169 ГК РФ определяет основания, а не последствия недействительности (они названы в ч. 2 статьи). Указание в ней на цель сделки, заведомо противную основам правопорядка или нравственности, означает, что стороны (или одна из них) понимали противоправность своих действий, их правовые последствия и желали либо сознательно допускали их наступление, т. е. действовали умышленно. Совершение подобной сделки по неосторожности или тем более невинно может служить основанием ее недействительности как не соответствующей закону (ст. 168 ГК РФ). Совершение и исполнение (хотя бы одной из сторон полностью или в части) сделки, противной основам правопорядка или нравственности, влечет имущественные последствия двоякого рода: конфискацию переданного по сделке в доход государства или одностороннюю реституцию. Последняя применяется только к той стороне, которая действовала неумышленно (неосторожно либо вовсе без вины). На сторону, действовавшую умышленно, возлагается не только обязанность по возврату контрагенту полученного от него по сделке, но и применяется санкция в виде изъятия в доход Российской Федерации всего того, что она передала либо должна была передать контрагенту в возмещение исполненного (ч. Зет. 169 ГК РФ).

При наличии умысла у обеих сторон применяются конфискационные последствия, предусмотренные ч. 2 ст. 169 ГК РФ: в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а при исполнении сделки одной стороной с другой взыскивается в доход государства все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного.

Требовать применения последствий недействительности ничтожной сделки вправе любое заинтересованное лицо. В отношении сделок, противных основам правопорядка, заинтересованность должна носить правовой характер. Таким образом, к числу лиц, управомоченных на предъявление иска, могут быть отнесены субъекты, имеющие право на имущество одной или обеих сторон (сособственники, арендодатели, залогодержатели и др.), а также государственные органы, в полномочия которых входит контроль за предпринимательской деятельностью (государственная налоговая служба, Антимонопольный комитет, Федеральное управление по делам о банкротстве и т. п.). Что же касается сделок, противных основам нравственности, то здесь затрагиваются интересы общества в целом. Поэтому логично предоставить право требовать применения последствий такой сделки любому лицу. Применить последствия недействительной сделки, противной основам правопорядка или нравственности, суд вправе и по собственной инициативе (без обращения заинтересованных лиц).

§ 10. Недействительность мнимых и притворных сделок

Мнимой называется сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (п. 1 ст. 170 ГК РФ). Закон объявляет ее ничтожной в силу отсутствия существенного признака сделки, определенного ст. 153 ГК РФ: специальная направленность волевого акта на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. В этом они обнаруживают известное сходство со сделками, страдающими пороками воли. Однако обычно такие сделки совершаются с какой-либо противоправной целью: сокрытия имущества от конфискации путем создания с помощью такой сделки у третьих лиц видимости принадлежности имущества другому лицу, уклонения от уплаты налогов и т. п. Указанное обстоятельство дает основание рассматривать подобные сделки как противозаконные. При установлении умысла у сторон (или одной из них) на совершение мнимой сделки с целью, противной основам правопорядка, должны применяться последствия, предусмотренные ст. 169 ГК РФ. В иных случаях, если по мнимой сделке было передано какое-либо имущество, наступают общие последствия, предусмотренные п. 2 ст. 167 1 ГК РФ (двусторонняя реституция).

Притворной закон (п. 2 ст. 170 ГК РФ) называет сделку совершенную с целью прикрыть другую сделку. Так же как и мнимая, притворная сделка совершается без намерения воспользоваться ее правовыми последствиями. Но в отличие от нее притворная сделка прикрывает ту, которая заключается с действительными намерениями породить гражданские права и обязанности. Таким образом, здесь, по сути дела, имеются две сделки: прикрываемая, которую стороны заключали с намерением воспользоваться порождаемыми ею правами и обязанностями, и прикрывающая, призванная скрыть от третьих лиц подлинный характер правоотношения, связывающего стороны. Например, договор дарения квартиры оформляется сторонами как купля-продажа. Прикрывающая сделка, равно как и мнимая, является ничтожной, поскольку сами стороны не придавали ей правового значения.

Правовая судьба прикрываемой сделки зависит от того, соответствует ли она требованиям закона с точки зрения субъектного состава, содержания, формы и т. д. Если такая сделка ничего противозаконного в себе не содержит, то она действительна и порождает у сторон соответствующие права и обязанности. Однако значительная часть притворных сделок используется для прикрытия недействительных сделок. В этом случае, в зависимости от порока, которым страдает сделка, применяются относящиеся к ней правила. Так, передача коммерческой организацией в дар муниципальной библиотеке денежной суммы с целью разместить в помещениях библиотеки свой офис должна квалифицироваться как сделка, не соответствующая требованиям закона (ст. 168 и п. 1 ст. 298 ГК РФ), поскольку на самом деле стороны намеревались совершить договор аренды с учреждением – субъектом права оперативного управления, который не может распоряжаться закрепленным за ним имуществом.

Глава 11 Представительство и доверенность

Обычно участники гражданских правоотношений, преследующие определенные цели, достигают их собственными усилиями. Но по различным причинам это удается не всегда. Так, гражданин, купивший автомашину, но не имеющий водительских прав, не может сполна воспользоваться своим приобретением. В подобных ситуациях применим институт представительства. Суть его состоит в том, что потребности одного лица удовлетворяются с помощью действий другого.

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

На основании представительства действия одного лица влекут правовые последствия для другого. Возникающее при этом правоотношение носит сложный характер. Сначала появляется правовая связь между представляемым и представителем (например, при выдаче доверенности на покупку автомашины). Далее представитель, выполняя поручение, вступает в отношение с третьим лицом – заключает с продавцом договор купли-продажи, покупателем по которому выступает представляемый. Поэтому можно говорить о двух уровнях отношений: внутреннем (между представляемым и представителем) и внешнем (между представителем и третьим лицом), не забывая, что оба эти отношения привели к возникновению правовой связи между представляемым и третьим лицом. Таким образом, для представительства характерно наличие трех участников: представляемого, представителя и третьего лица.

Представляемый (доверитель) – это лицо, которое, желая или нуждаясь в помощи другого лица, наделяет его полномочием на совершение от своего (доверителя) имени

определенных юридических действий. Им может быть любой субъект гражданского права (физическое и юридическое лицо), обладающий правоспособностью, независимо от объема его дееспособности. Например, полностью недееспособный гражданин, от имени которого все сделки совершает назначенный ему опекун (ст. 29 ГК). Малолетние также нуждаются в представлении их интересов, в том числе при совершении сделок, выходящих за рамки трех их видов, перечисленных в п. 2 ст. 28 ГК: мелких бытовых, по безвозмездному получению выгоды и по распоряжению средствами, предоставленными им законным представителем или третьим лицом (это они вправе совершать самостоятельно). Это может быть унитарное предприятие, создающее для защиты своих интересов специальное структурное подразделение – представительство.

Представитель – лицо, действующее от имени и по поручению представляемого. Им может быть только субъект, полностью право- и дееспособный.

Граждане могут выступать в качестве представителей, как правило, с 18 лет. Впрочем, это могут быть и несовершеннолетние в случае вступления их в брак до 18 лет или эмансипации.

Законом введены ограничения для некоторых категорий граждан. В силу того, что представитель действует в интересах доверителя, п. 3 ст. 182 ГК РФ установлено, что он не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Иначе говоря, невозможно, будучи стороной в сделке, а значит, имея определенный интерес, одновременно выступать и от имени (в интересах) контрагента по этому же договору, т. е. воля участников соглашения обычно имеет встречную направленность.

Представитель не может также совершать сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является. Этим запрещается двойное представительство (и продавца, и покупателя; и арендатора, и арендодателя).

Исключением из этого правила, установленного п. 3 ст. 182 ГК, является коммерческое представительство.

В ст. 184 ГК определено, что коммерческий представитель – это лицо, постоянно и самостоятельно представляющее при заключении договоров в сфере предпринимательской деятельности. Следовательно, им может быть гражданин, занимающийся этим профессионально. Действовать он должен от имени и по поручению не любых лиц, а только предпринимателей для достижения их целей в области коммерции. В связи с тем, что коммерческий представитель занимается такой деятельностью в виде промысла, его отношения с другими лицами строятся на возмездной основе. Он вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им расходов от сторон договора, т. е. от представляемого и третьего лица (п. 2 ст. 184 ГК).

Оплачивается также и деятельность государственных служащих, представляющих интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклады) которых закреплена в федеральной собственности.

Что касается обычного представительства, то в Кодексе речи об оплате его услуг не ведется.

Одновременное представительство разных сторон в сделке допускается только с согласия участников. Оно может возникнуть и в силу прямого указания закона.

Кодексом предусмотрены некоторые меры защиты интересов лиц, пользующихся услугами коммерческого представителя. В частности, на последнего возложена обязанность исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Он должен сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках даже после исполнения поручения.

Предполагая, что коммерческий представитель объективно (в равной мере) представляет интересы обеих сторон, законодатель установил общее правило об уплате представителю вознаграждения за услуги и возмещении издержек поровну обоими контрагентами, хотя, исходя из принципа диспозитивности не исключил возможности соглашения об ином распределении выплат.

Нельзя использовать представителя для тех юридических действий, которые по своему характеру могут быть совершены только лично (п. 4 ст. 182 ГК). Например, не допускается представительство при заключении и расторжении брака загсом (ст. 27, 33 Федерального закона "Об актах гражданского состояния"), составлении завещания (ст. 540 ГК). Ранее этот запрет распространялся и на усыновление, но в соответствии с п. 4 Положения о порядке передачи детей, являющихся гражданами РФ, на усыновление гражданам РФ и иностранным гражданам, утвержденного постановлением Правительства РФ от 15 сентября 1995 г. допускается совершение действий от имени и в интересах граждан РФ и иностранцев, желающих усыновить ребенка, на основании нотариально оформленной доверенности, кроме действий, которые усыновители должны совершать лично. К примеру, до усыновления познакомиться и установить контакт с ребенком (п. 22).

Не считаются представителями лица, уполномоченные на вступление в переговоры

относительно намечаемых сделок.

Не могут быть представителями лица, дающие согласие на совершение сделок их подопечными. Имеются в виду родители (усыновители) и попечители несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет или попечители граждан, ограниченных в дееспособности. Это невозможно, во-первых, потому, что подростки либо лица, злоупотребляющие спиртными напитками, сами участвуют в гражданских правоотношениях, правда, под контролем попечителей. И, во-вторых, в противном случае от согласия попечителя зависело бы, быть ему представителем подопечного или нет. Поэтому в ст. 33 ГК указано, что попечители лишь оказывают подопечным содействие в осуществлении их прав и обязанностей, а также охраняют от злоупотреблений со стороны третьих лиц. Граждане могут представлять интересы других физических и юридических лиц. Так, по доверенности вправе вести дела от имени товарищества на вере его участники-вкладчики (п. 2 ст. 84 ГК).

Юридические лица выполняют представительские функции, если это определено их учредительными документами, вытекает из характера стоящих перед ними задач или не противоречит их уставной деятельности. Представительство может быть их основной (например, для адвокатуры) или вспомогательной деятельностью (представление и защита прав несовершеннолетних, осуществляемая органами народного образования, на которые возложены функции органов опеки и попечительства, -ст. 31, 34 ГК). Руководитель юридического лица не может считаться представителем возглавляемой им организации, потому что является ее органом; действия руководителя - это действия самого юридического лица.

Представителя следует отличать от других лиц, содействующих заключению и исполнению сделок. В п. 2 ст. 182 ГК прямо указано, что коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании не являются представителями в силу того, что они действуют хотя и в чужих интересах, но от собственного имени. Сюда же должен быть отнесен и комиссионер по договору комиссии. Представитель же выступает от чужого имени и в чужом интересе.

Один из видов коммерческого посредничества - деятельность брокеров и дилеров на бирже. Исходя из смысла ст. 9 Закона РФ от 20 февраля 1992 г. "О товарных биржах и биржевой торговле"- действия дилеров, совершающих сделки от своего имени и за свой счет с целью дальнейшей перепродажи, безусловно не являются представительством. В то же время брокеры заключают биржевые сделки тремя способами: от имени и за счет клиента; от его имени, но за свой счет; от своего имени за счет клиента. В первых двух случаях они действуют от чужого имени, т. е. представляют интересы клиентов. Агентирование, предусмотренное главой 53 ГК РФ, может осуществляться двумя путями: агент, действующий всегда за счет принципала, может совершать юридические действия от своего имени, выступая в роли посредника, либо от имени принципала, становясь его представителем в отношениях с третьими лицами.

Представитель обязан совершить в пользу представляемого не просто фактические действия, а действия, порождающие правовой результат. Несмотря на то что в п. 1 ст. 182 ГК названы только сделки, представитель может совершать любые правомерные юридические действия. Посредник же, только подыскивает и сближает стороны, которые впоследствии сами заключают договор (либо отказываются от его заключения).

Не является представителем и посланец - он только передает волю другого лица и воспринимает волю потенциального контрагента, чтобы передать эту информацию тому, кто его направил. Он совершает только фактические действия (передача мнения или вещи), поэтому посланцем может быть и недееспособное лицо.

Отличается представитель и от рукоприкладчика (п. 3 ст. 160 ГК), который по просьбе другого гражданина подписывает за него сделку. Рукоприкладчик помогает лишь оформить сделку, тогда как представитель сам ее совершает.

Третье лицо - участник, с которым от имени и в интересах доверителя представитель совершает юридическое действие, в том числе сделку. Такой субъект должен обладать право- и дееспособностью, достаточными для совершения данного юридического действия. Им может быть и физическое, и юридическое лицо. В результате взаимодействия представителя и третьего лица возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности представляемого.

Действовать от имени доверителя представитель может в силу своих полномочий и в их пределах. Полномочие - это субъективное право представителя совершать с третьими лицами определенные юридические действия, порождающие правовые последствия для доверителя. В сущности это право выступать от чужого имени.

Представитель наделяется доверителем не только правом. На него возлагается и обязанность действовать в пределах предоставленных полномочий. Выход за их рамки грозит неблагоприятными последствиями: в частности, сделка в этом случае считается заключенной от имени и в интересах не представляемого, а самого представителя.

Следовательно, он, становясь стороной по договору, не вправе переложить неблагоприятные последствия контракта (к примеру, приобретение имущества по более дорогой, чем предполагалось, цене) на доверителя. Несоблюдение представителем указанной обязанности не порождает для представляемого правовых последствий, кроме случаев, когда он в дальнейшем прямо одобрит такие действия представителя, что создаст, изменит, прекратит для доверителя гражданские права и обязанности с момента совершения сделки (ст. 183 ГК). Одобрение действует с обратной силой. Правовым основанием представительства может служить один из трех юридических фактов, перечисленных в ст. 182 ГК: волеизъявление самого представляемого, указание закона, акт уполномоченного государственного органа и органа местного самоуправления. Сообразуясь с этим, можно выделить 2 вида представительства – добровольное и обязательное. К первому относится представительство, порожденное выдачей доверенности. По ранее действовавшему законодательству вторым случаем возникновения добровольного представительства считался договор поручения. Статьей 975 ГК РФ теперь установлено, что даже при наличии договора поручения выдача доверенности обязательна. Дело в том, что в главе 49 ГК не содержится норм об обязательной письменной форме договора поручения. Следовательно, по общим правилам о форме сделок допустит -- мо заключение и устного соглашения. В подобной ситуации во избежание возможных недоразумений в будущем разумно, объем правомочий поверенного (представителя) указать в документе. Поэтому на доверителя возложена обязанность выдать поверенному доверенность.

Добровольное представительство возникает по воле представляемого, который определяет личность поверенного, объем его полномочий. Так, участники полного товарищества и товарищества на вере, подписавшие учредительный договор о создании юридического лица такого рода, вправе заниматься предпринимательской деятельностью от имени товарищества (ст. 69 ГК); при этом издание какого-либо дополнительного акта не требуется. Если же ведение дел возложено на отдельных участников полного товарищества, что вполне допустимо хотя бы в силу их большей компетентности, то остальные должны иметь от них доверенность (ст. 72 ГК). На основании доверенности, выданной юридическим лицом, действуют руководители филиалов этой организации. Таким структурным подразделениям может быть передана часть прав юридического лица, в том числе право заключать договоры, но от имени и по доверенности, выданной организацией. Отсутствие в договоре, подписанном руководителем филиала, такой ссылки еще не означает превышения им своих полномочий. Если такие полномочия указаны в Положении о филиале и выданной ее руководителю доверенности, сделка считается совершенной от имени юридического лица. Обязательное представительство устанавливается прямым предписанием закона (оно иногда именуется законным) либо административным актом, т. е. независимо от воли представляемого. Законными представителями интересов детей являются их родители, усыновители и опекуны (ст. 64 СК РФ, ст. 32 ГК). Но даже они некоторые действия от имени подопечного могут совершать только с согласия органов опеки и попечительства. Например, отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, допускается с согласия указанных органов (п. 4 ст. 292 ГК). Примером представительства, основанного на акте органов государственного управления, можно назвать назначение государственного служащего по решению Президента, Правительства, соответствующих органов исполнительной власти представителем государства в органах управления акционерного общества (хозяйственного товарищества), часть акций (доли, вклады) которого закреплена в федеральной собственности.

Третье лицо, вступая в отношение с поверенным, обязано проверить наличие и объем предоставленных ему полномочий. Обычно они подтверждаются доверенностью. Законные представители выступают в защиту несовершеннолетних детей без особого полномочия, т. е. им достаточно предъявить паспорт, свидетельство о рождении ребенка или опекунское удостоверение.

Иногда о наличии представительских отношений говорит сама обстановка (например, гардероб), в которой действует представитель, и конклюдентные действия лица (работник принимает на хранение одежду), действующего от имени организации (театра). Это очевидно для третьих лиц, поэтому в проверке полномочий работника нет необходимости. Само же представительство в подобном случае основано на административном акте – приказе о назначении на соответствующую должность. Заключение третьим лицом сделки с не уполномоченным на то субъектом не порождает правовых последствий для представляемого. Считается, что сделку третье лицо совершило с самим представителем.

Возможно расхождение между тем, как полномочия представителя определены в договоре (например, учредительных документах юридического лица либо договоре поручения) и в

доверенности, выданной представителю, или указаны в законе, либо очевидно явствуют из обстановки совершения сделки. Гражданин по договору передал свою автомашину в пользование другому лицу (аренда). Затем арендатору была выдана доверенность, включающая и право продажи, по которой представитель (он же арендатор) продал машину третьему лицу. Доказанность того, что третье лицо (покупатель), заключая договор, знало или должно было знать, что договором установлен меньший объем полномочий, чем в доверенности (договором не предусматривалась передача арендатору права на отчуждение имущества), может повлечь для третьего лица неблагоприятные последствия. Дело в том, что, совершая сделку в соответствии с доверенностью, представитель тем самым вышел за пределы ограничений, установленных для него договором. На основании ст. 174 ГК такая сделка по иску лица, в чьих интересах было установлено ограничение (в данном случае – собственника), судом может быть признана недействительной (оспоримая сделка).

Чаще всего полномочия представителя указываются в доверенности. Ею признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК). Доверенность – это всегда документ, необходимый в отношениях представителя с третьими лицами. Поэтому представляемый может его выдать не только представителю, но и напрямую соответствующему третьему лицу. По юридической природе выдача доверенности – односторонняя сделка, а это значит, что для передачи правомочий по ней достаточно волеизъявления одного лица – представляемого. Согласия представителя не требуется. Представительство основано на особо доверительных отношениях доверителя и поверенного (это фидуциарная сделка), поэтому просто не имеет смысла выдавать доверенность вопреки воле лица, которому ты намерен поручить ведение своих дел.

Закон требует обязательного соблюдения письменной формы доверенности. Более того, доверенность на совершение сделок, которые сами могут быть облечены только в нотариальную форму, должна быть удостоверена нотариально (п. 2 ст. 185 ГК). То же относится и к доверенности, выданной в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК).

Из этого правила возможны два исключения. Во-первых, в соответствии с изменениями, внесенными в ст. 185 ГК Федеральным законом от 12 августа 1996 г., доверенность на совершение представителем гражданина действий в кредитных учреждениях (получение его вклада в банке либо денег с его банковского счета) или организациях связи (получение адресованной ему корреспонденции) может быть удостоверена

соответствующим банком или почтовым отделением, причем бесплатно. Во-вторых, доверенности на получение различных доходов (заработной платы, авторского вознаграждения, пособий и т. п.), вкладов в банках и корреспонденции допустимо удостоверять в упрощенном порядке: организацией по месту работы, учебы, жительства доверителя либо стационарным лечебным учреждением, где он находится на излечении (п. 4 ст. 185 ГК). Доверенность от имени юридического лица выдается за:

подписью его руководителя либо иного лица, уполномоченного на это учредительными документами, с приложением печати данной организации. Требование об обязательности печати установлено в изъятие из общего правила п. 1 ст. 160 ГК о достаточности подписей лиц, совершающих сделку в письменной форме.

Доверенность на получение или выдачу имущественных ценностей (в том числе денег) от имени государственного, муниципального предприятия (учреждения) должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером организации.

Представляемый передает определенное полномочие представителю не бессрочно, а на определенный период времени. Поэтому доверенность – всегда срочный документ.

Законом установлен максимальный срок ее действия – 3 года (п. 1 ст. 186 ГК). Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее выдачи. Иное установлено для заверенных нотариусом доверенностей, дающих право действовать за границей. Такое уполномочие, не содержащее указания о сроке его действия, не теряет силу вплоть до отмены его доверителем.

Если же в доверенности не указана дата ее совершения (иными словами, не определена точка отсчета периода действия полномочий представителя), она ничтожна.

Истечение срока действия доверенности прекращает представительство.

По объему полномочий различаются 3 вида доверенностей. Разовая, выдаваемая для совершения одного определенного юридического действия. Например, доверенность на получение посылки, присланной по почте доверителю.

Специальная – на совершение не одного, а нескольких однородных действий. Такого рода доверенность выдается юрисконсульту организации для ведения дел в суде либо гражданину на совершение действий, связанных с использованием автомашины представителя.

Генеральная (общая) доверенность, предоставляющая наибольший объем полномочий представителю. Примером может служить доверенность, выдаваемая руководителю филиала

юридического лица, а также начальникам главных управлений Банка России (национальных банков).

Представитель, указанный в доверенности, должен лично совершить действия, входящие в круг предоставленных ему доверителем полномочий (п. 1 ст. 187 ГК). Перепоручить свои функции он может только в двух случаях: если в доверенности прямо указано право представителя на передачу своих полномочий другому лицу (передоверие) либо когда в силу сложившихся обстоятельств представитель вынужден пойти на это для охраны интересов доверителя.

Согласия последнего на передоверие не требуется, но прежний представитель обязан известить об этом представляемого и сообщить ему необходимые сведения' о том лице, которому он передал свои полномочия. В противном случае бывший представитель отвечает за действия нового как за свои собственные.

Доверенность, выданная в порядке передоверия, носит производный характер. По ней нельзя передать полномочий больше, чем указано в первоначальной доверенности; срок ее действия не может превышать времени действия уполномочия, на основании которого она выдана. С прекращением доверенности теряет силу и передоверие.

В связи с тем, что представительство носит личный характер и основано на взаимном доверии, которое по различным причинам может исчезнуть из отношений двух лиц, законом установлено, что представляемый вправе во всякое время отменить доверенность или передоверие, а представитель – отказаться от нее (п. 2 ст. 188 ГК). Договор об отказе от этих прав ничтожен.

Действие доверенности прекращается со смертью гражданина-представителя (прекращением юридического лица, которому выдано уполномочие) либо гражданина-доверителя (прекращением юридического лица, выдавшего доверенность).

Прекращается представительство в случае признания гражданина-представителя недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

При отмене доверенности лицо, выдавшее ее, должно известить об этом не только представителя, но и известных ему третьих лиц. Такая же обязанность возлагается на правопреемников реорганизованного юридического лица и наследников умершего гражданина, от имени которых была выдана доверенность.

Действия, совершенные представителем до того, как он узнал или должен был узнать о прекращении доверенности, порождают правовые последствия для представляемого и его правопреемников в отношениях с третьими лицами, кроме случаев, когда последние знали или должны были знать о том, что действие доверенности прекратилось.

По прекращении доверенности представитель или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность лицу, ее выдавшему (п. 3 ст. 189 ГК).

Глава 12 Сроки в гражданском праве

Понятие "срок" в гражданском праве применяется в двух значениях: либо определенный период (отрезок), либо момент во времени. И в том, и в другом случае с его наступлением связываются определенные правовые последствия.

Сроки упорядочивают гражданский оборот, создают определенность и устойчивость правовых связей, дисциплинируют их участников, способствуют соблюдению хозяйственных договоров, обеспечивают своевременную защиту прав и интересов субъектов гражданских правоотношений.

В системе юридических фактов срок относится к событиям, поскольку наступает (истекает) так же независимо от воли людей, как и течение времени вообще.

Но в юридической литературе есть и другая точка зрения. Высказано мнение, что срок необходимо отличать от времени, так как он определяется волей законодателя или участников правоотношений, и поэтому сроки в системе юридических фактов занимают особое положение и не относятся ни к событиям, ни к действиям.

С указанным мнением трудно согласиться: назначенный хотя и по чьей-либо воле период времени или дата наступает объективно; ее приближение уже невозможно ни изменить, ни отменить.

Гражданское законодательство содержит ряд общих и специальных правил относительно сроков. Первые распространяются на все отношения, регулируемые гражданским правом, вторые – только на те, применительно к которым установлены соответствующие сроки. Первоначально необходимо рассмотреть общие правила, предусмотренные в ст. 190–194 ГК.

Гражданско-правовые сроки можно классифицировать по разным основаниям. В зависимости от того, кем установлены сроки, различают три их вида:

- а) нормативные (например, ст. 21, 42, 196, 234 и др. ст. ГК РФ);
- б) договорные – определяются соглашением сторон (например, ст. 314 ГК РФ);
- в) судебные – предусматриваются решением суда общей компетенции, арбитражным или третейским судом.

Нормативные сроки, в свою очередь, могут быть императивными (например, сроки исковой давности, действия авторских прав, патента, приобретательной давности и др.) и диспозитивными. Срок, установленный диспозитивной нормой, действует в случае, если стороны в договоре не определили иной. Известны также нормы права, в которых предусмотрен максимальный срок, но в его пределах по соглашению сторон могут устанавливаться иные сроки. Так, доверенность не может действовать свыше трех лет, но доверитель вправе указать любой срок в пределах этого максимального. Далее сроки различаются по их назначению и в связи с этим определяют:

- а) сроки, порождающие гражданские права;
- б) сроки осуществления гражданских прав;
- в) сроки исполнения обязанностей;
- г) сроки защиты прав.

В первом случае возникает, например, дееспособность; право собственности на имущество, которым лицо добросовестно, открыто и непрерывно владеет (ст. 234 ГК).

Во втором случае управомоченное лицо может само осуществить принадлежащее ему право или потребовать от обязанного совершить определенные действия по реализации своего права. Сюда относятся сроки существования субъективного права (право наследников на принятие открывшегося наследства), истечение которых прекращает само это право. Такие сроки в науке гражданского права называют пресекательными.

В эту же группу включаются гарантийные сроки, а также сроки годности продукции (товара). В ее пределах лицо, обнаружившее недостатки в приобретенном товаре (вещи) или выполненных работах, вправе потребовать от продавца, изготовителя, исполнителя устранить недостатки, заменить вещь и т. д. (ст. 17 и 30 Закона РФ "О защите прав потребителей").

Сюда относятся и претензионные сроки, так как в соответствии с нормами транспортных уставов клиент должен обратиться с претензией к транспортной организации по поводу требований, вытекающих из договора перевозки грузов, в пределах времени, указанного в транспортных нормативных актах. Претензионные сроки установлены для разрешения споров до передачи их в судебные органы с той целью, чтобы удовлетворить возникшие требования, не обращаясь в суд. Если удовлетворение требований клиента (также в определенные сроки) не последовало, то обращение с иском в судебные органы обоснованно.

Сроки исполнения обязанностей (третья группа) устанавливаются соглашением сторон в договоре. Их соблюдение обязательно для лиц, в интересах которых они предусмотрены. В то же время стороны вправе изменить их по обоюдному согласию. Сроки исполнения обязанностей могут быть предусмотрены и нормой права (так, срок оплаты квартирной платы и коммунальных услуг установлен до 10 числа следующего за проживаемым месяца). Если в договоре конкретная дата исполнения не предусмотрена, то он должен быть исполнен "в разумный срок", "своевременно", "немедленно", по требованию кредитора или в "технически возможный срок" и т. д. (ст. 314 ГК).

Сроки защиты гражданских прав - это сроки исковой давности, предусмотренные главой 12 ГК (ст. 195-208 ГК). Способы определения сроков различны. Это может быть:

- 1) календарная дата;
- 2) период времени, исчисляемый годами, месяцами, неделями, днями или часами;
- 3) указание на событие, которое должно неизбежно наступить (ст. 190 ГК).

Календарной датой определяется, что возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей связаны с данным моментом времени (например, 14 апреля 1996 г.) либо с конкретным числом каждого месяца, квартала (например, дата ежемесячных, ежеквартальных поставок). Периодом обозначается промежуток времени, в пределах которого права и обязанности должны возникнуть (например, год, квартал, месяц, полмесяца, сутки). При определении срока периодом времени нужно установить начальный момент его течения (например, ежемесячно или поквартально со дня заключения договора).

Возможно определение срока указанием на событие, которое неизбежно должно наступить (например, начало навигации на реке и т. д.). Если в договоре возникновение или прекращение прав и обязанностей связывается с событием, о котором неизвестно, наступит оно или нет, то такое событие определяет не срок, а условие договора (ст. 157 ГК).

Определение начала течения срока имеет большое практическое значение, так как это ориентир и правильности его исчисления, и установки окончания, а значит, и тех юридических последствий, которые могут возникнуть.

Действующее гражданское законодательство устанавливает общее для всех сторон правило определения начала течения сроков (ст. 191 ГК). Когда срок определен периодом времени, то течение начинается на следующий день после календарной даты

или наступления события, которым определено его начало. Это означает, что календарная дата и день наступления события в расчет не принимаются. Так, если будет объявлено, что навигационный период открыт 15 апреля, то он исчисляется с 16 апреля.

Порядок установления окончания срока, определяемого периодом времени, предусмотрен ст. 192 ГК. Известно, что различные месяцы и годы содержат в себе неодинаковое количество дней. Кроме того, существуют выходные и праздничные дни. В связи с этим установлено, что срок, исчисляемый годами, истекает в месяц и число последнего года срока; месяцами – соответствующее число последнего месяца. Например, месячный срок начался 31 января; он истечет 28 февраля, но если год високосный, то 29 февраля. Когда срок определен в полгода, квартал, то применяются те же правила. Если срок определена полмесяца, то он приравнивается к пятнадцати дням. При исчислении срока неделями он истекает в тот же по названию день последней недели срока.

Если последний день приходится на нерабочий или праздничный день, то датой окончания срока считается следующий за ним рабочий день. Нерабочими являются общевыходные дни (суббота и воскресенье при пятидневной рабочей неделе и воскресенье – при шестидневной), праздничные дни (1, 2 января, 7 января, 8 марта, 1, 2 мая, 12 июня, 7 ноября, 12 декабря), в том числе перенесенные Правительством РФ выходные дни. При совпадении выходного и праздничного дней выходной переносится на следующий после праздничного рабочий день. Изложенные правила распространяются и на выходные дни, установленные организациями, если они не совпадают с общевыходными. Если необходимые действия можно совершить только в данной организации, то окончание срока наступает в следующий за выходным рабочий день. Порядок совершения действий в последний день срока предусмотрен ст. 194 ГК. По общему правилу, необходимое юридически значимое действие может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Отправление документов, пакетов и т. д. почтой или телеграфом приравнивается к своевременному исполнению, поскольку было совершено в последний день срока (о чем имеется отметка почты или телеграфа). Правило это является общим и потому распространяется не только на Органы суда, прокуратуры, милиции, но и на все остальные учреждения, организации. Однако если то или иное действие должно быть совершено лично в организации или учреждении, то срок истекает в тот час, когда в ней по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Так, в банках счета клиентов обслуживаются с 12 до 16 часов, следовательно, срок истекает в 16 часов. Вместе с тем, если клиент не был принят по вине работников, то считается, что выполнение действий не просрочено (см. п. 3 ст. 405 ГК), хотя они и были совершены в следующий рабочий день.

Глава 13. Исковая давность

§ 1. Понятие и значение исковой давности

Определение исковой давности. Исковая давность – это установленный законом срок для судебной защиты нарушенного права. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Важно отметить, что решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Институт исковой давности в гражданском праве имеет цель дисциплинировать участников оборота, стимулировать их к осуществлению принадлежащих им прав и исполнению обязанностей. Известно, что неопределенность в гражданско-правовых отношениях в целом противоречит их сущности.

Необходимость института исковой давности обусловлена и тем важным обстоятельством, что рассмотрение гражданских споров всегда связано с установлением объективной истины по делу. Истечение же неопределенно долгого времени затрудняет, а иногда даже исключает возможность обретения истины, так как доказательства могут быть утрачены или их достоверность станет весьма сомнительной.

Истечение сроков исковой давности влечет за собой, по общему правилу, отказ заинтересованному лицу в применении принудительных мер к нарушителю (отказ в удовлетворении иска).

Императивный характер норм, предусматривающих сроки исковой давности, выражается в том, что всякого рода соглашения сторон в договоре, так или иначе изменяющие сроки давности или порядок их исчисления, являются недействительными (ст. 198 ГК). Это же относится и к основаниям приостановления и перерыва течения исковой давности, которые установлены нормами Гражданского кодекса и иными законами. Применение этих норм обязательно для судебных органов.

Прежде чем окончательно сделать вывод о том, пропущен или нет срок давности, судебные органы обязаны с достоверностью установить:

а) применяется ли к спорному правоотношению исковая давность;

б) какой именно срок давности применим к данному правоотношению (общий или специальный); в) когда началось течение давностного срока. Закон предусмотрел императивное правило, по которому требование о защите нарушенного права принимается судом независимо от истечения срока исковой давности (п. 1 ст. 199 ГК). Второе положение, вытекающее из ст. 199 ГК, состоит в том, что соответствующий орган, приняв исковые материалы к своему производству, обязан рассмотреть спор по существу и постановить решение, для чего он должен установить наличие материального права (о защите которого просит заинтересованное лицо), принадлежность его данному лицу (истцу) и факт нарушения этого права. Если хотя бы по одному из этих вопросов будет дан отрицательный ответ (например, установлено, что спорное право принадлежит другому лицу), то решение об отказе в иске выносится именно по этим основаниям, а не по причине пропуска срока давности.

Только при отсутствии других причин суд постановляет решение, которым отказывает в иске за пропуском давностного срока.

Вместе с тем п. 2 ст. 199 ГК устанавливает правило, по которому исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре. Следовательно, если должник в качестве меры защиты ссылается на пропуск истцом срока исковой давности, то судебный орган обязан рассмотреть все вопросы, связанные с применением этих сроков. Важно помнить, что указанным правом должник может воспользоваться до того, как вынесено решение. В постановлении Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. разъяснено, что в качестве подобного заявления могут рассматриваться отказ ответчика удовлетворить требования истца по мотивам пропуска срока исковой давности, заявленный в отзыве на исковое заявление, направленном в арбитражный суд, или соответствующее заявление, сделанное стороной в заседании арбитражного суда до принятия им решения. Отсюда следует, что судебный орган не может по своей инициативе применять нормы права об исковой давности, т. е. требования истца должны быть удовлетворены. Судьи, рассматривающие конкретное дело, не должны предлагать ответчику воспользоваться правом ссылаться на исковую давность. Ответчик не вправе обжаловать решение суда, ссылаясь на то, что он допустил оплошность, не заявив о пропуске срока давности.

§ 2. Виды сроков исковой давности. Начало течения исковой давности

Виды сроков исковой давности. Общий срок исковой давности установлен в три года (ст. 196 ГК). Специальные сроки могут быть сокращенными или более длительными по сравнению с общим и применяются для отдельных, определенных законом требований (ст. 197). Сокращенные сроки установлены, например, для исков о недостатках проданной вещи (ст. 477 ГК), недостатках работ в договоре подряда (ст. 721 ГК), для исков из договора перевозки (ст. 796 ГК). Специальные сроки, определены и по недействительным сделкам. Согласно ст. 181 1 ГК иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение. Иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия и угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (п. 2 ст. 179 ГК), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием признать сделку недействительной. Предусматривавшийся ранее шестимесячный срок исковой давности для взыскания неустойки (штрафа, пени) в соответствии новым ГК не применяется. Здесь действует общий срок. Для специальных сроков давности установлен тот же режим, что и для общих. Это относится, в частности, к определению начала течения, возможности их перерыва, приостановления, а также последствиям истечения (ст. 195, 198-207 ГК). Начало течения срока исковой давности - решающее для правильности его исчисления, так как ошибка обязательно приведет к его искусственному удлинению или сокращению. В соответствии со ст. 200 ГК течение исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Изъятия из этого правила могут быть установлены кодексом или иным законом.

Так, для обязательств с определенным сроком исполнения в соответствии с п. 2 ст. 200 ГК исковая давность течет с момента окончания срока (со следующего за датой исполнения дня).

Другое правило действует для обязательств, срок исполнения которых не определен или определен моментом востребования. В таком случае течение исковой давности начинается с того момента, когда кредитор предъявит должнику требование об исполнении обязанности. При этом, если должнику предоставляются льготные семь дней, давность исчисляется с момента окончания льготного срока.

Обычно определить момент нарушения по искам о защите прав собственности и других абсолютных прав нетрудно, Конечно, если собственник не знал о нарушении своего

права из-за небрежности, бесхозяйственности или других неуважительных причин, то начало течения давностного срока определяется с того момента, когда он должен был узнать о нарушении своего права. Проблемы могут возникнуть, когда личность нарушителя неизвестна. Например, в случае кражи имущества. Время, затраченное на обнаружение нарушителя, засчитывается в срок исковой давности и, конечно, сокращает его. Однако факт неизвестности правонарушителя учитывается судом при истребовании имущества или возмещении ущерба и служит основанием для восстановления срока исковой давности в соответствии со ст. 205 ГК (применительно к гражданам). Для юридических лиц в подобных ситуациях возможно предъявление иска в уголовном деле. Специальные правила определения точки отсчета давностного срока введены уставами и кодексами, регулирующими перевозку грузов транспортными организациями. По общему правилу, срок исковой давности по искам к перевозчикам начинается с момента отклонения претензии или истечения срока, установленного для получения ответа на претензию. По отдельным видам требований начальный срок определяется конкретно. Так, на железнодорожном транспорте при взыскании штрафа за невыполнение плана перевозок исковая давность течет с момента окончания пятидневного срока, установленного для оплаты штрафа добровольно, а в остальных случаях - со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления иска (ст. 178 УЖД). По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства. Так, по требованиям к предприятию-изготовителю недоброкачественного товара торговое предприятие вправе предъявить иск после возврата ему покупателем-гражданином купленного товара. Перемена лиц в обязательстве не изменяет срок исковой давности и порядок его исчисления. Правило ст. 201 ГК применимо к обоим вариантам перемены лиц: и к уступке права требования (переходу прав требования кредитора к другому лицу), и к переводу долга (замена субъекта на стороне должника). Так, если срок исковой давности начал течь по конкретному праву требования до реорганизации юридического лица или при жизни наследодателя, то для правопреемников он продолжается.

§ 3. Приостановление, перерыв и восстановление исковой давности

Сущность приостановления срока исковой давности заключается в том, что в него не засчитывается тот период времени, когда лицо не могло предъявить иск по объективным причинам (основаниям), указанным в законе. После отпадения этих причин срок давности продолжается.

Основания приостановления давностного срока. Статья 202 ГК предусматривает следующие основания:

- а) чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила). К событиям, характеризующимся непреодолимой силой, относятся явления стихийного характера (наводнения, землетрясения, пожар и т. п.), препятствующие данному лицу своевременно предъявить иск в судебный орган. Само это стихийное явление может действовать непродолжительное время (кратковременно), но оно носит разрушительный характер и влечет утрату необходимых документов, иных материалов, необходимых, чтобы обосновать иск. Для восстановления указанных материалов требуется тот или иной период времени. На весь этот период времени течение срока давности признается приостановленным;
- б) нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение. Это не означает, что на военное положение должны быть переведены все Вооруженные силы - имеется в виду воинская часть, где находится истец или ответчик. Обычный призыв в ряды Российской Армии не приостанавливает течения срока давности;
- в) установленная Правительством Российской Федерации отсрочка исполнения обязательств (мораторий). Мораторий может применяться в стране в связи с различными объективными, чрезвычайными обстоятельствами, вызванными как природными явлениями, так и общественными событиями, международным положением и др. Отсрочка исполнения обязательств может носить общий (по всем обязательствам и в стране в целом) или частный (по обязательствам определенного лица и применительно к отдельным категориям субъектов) характер. Так, в 80-х и 90-х годах колхозам и совхозам, понесшим убытки в связи с неблагоприятными природными условиями, была предоставлена отсрочка в выплате задолженностей по ссудам, полученным в Госбанке страны, сроком на 12 лет. Кроме того, низкорентабельным и убыточным колхозам и совхозам была предоставлена отсрочка еще на 10 лет, с погашением, начиная с 1991 г., ранее отсроченной и не обеспеченной задолженности в общей сумме свыше 11 млрд. рублей;
- г) приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение. Это новое, ранее не известное гражданскому законодательству основание. Примером может служить приостановление Верховным

Советом РФ на 1993 год действия п. 3 ст. 30 Закона "О собственности в РСФСР", в силу которого государство должно было возмещать ущерб собственнику, нанесенный преступлением. Со вступлением в силу действующего ГК указанная статья вместе со всем Законом о собственности утратила силу.

В соответствии со ст. 198 ГК законом могут быть предусмотрены и другие основания. Так, по ст. 304 и 307 Кодекса торгового мореплавания срок исковой давности по требованиям к перевозчику приостанавливается на время до получения ответа на претензию или истечения срока, установленного для такого ответа, а также по требованиям, в которых исчисление суммы иска зависит от расчетов по общей аварии - на время со дня постановления о наличии общей аварии до получения расчетов заинтересованным лицом.

Самостоятельное основание предусмотрено ч. 2 ст. 204 ГК, согласно которой, если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшийся до предъявления иска срок приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения.

Все указанные обстоятельства приобретают приостанавливающую силу лишь в том случае, когда они возникли или продолжают существовать в последние шесть месяцев срока давности.

Со дня прекращения действия указанных обстоятельств срок исковой давности продолжается; при этом оставшийся срок удлиняется до шести месяцев, то по прекращении действия приостанавливающего обстоятельства он удлиняется до первоначального. Таким образом, с учетом приостанавливающих обстоятельств законом гарантируется возможность предъявить иск в пределах шести месяцев или сокращенного срока, применяемого по конкретным видам требования.

Перерыв срока исковой давности предусмотрен ст. 203 ГК. Сущность его состоит в том, что при наличии предусмотренных в законе оснований давностный срок прекращает свое течение, а после отпадения указанных оснований начинает течь снова. Другими словами, время, прошедшее до наступления прерывающего обстоятельства, не засчитывается. Этим перерыв существенно отличается от приостановления. Специфичны и основания для перерыва, к числу которых закон относит предъявление иска, а также признание долга.

Предъявление иска (ч. 1 ст. 203 ГК). В качестве основания для перерыва срока давности рассматривается не любое обращение в суд, а только такое, которое сделано в установленном законом порядке, т. е. в соответствии с требованиями гражданского процессуального законодательства. Необходимо соблюсти правила о подведомственности, о предварительном досудебном разрешении спора в претензионном порядке и т. д. Рассмотрение предъявленного иска заканчивается обычно вынесением решения об удовлетворении или отказе в иске. В течение всего времени судопроизводства по делу (вплоть до вынесения решения и вступления его в законную силу) вопрос о сроке давности не встает, поскольку он лишен практического смысла. После того как решение вступило в законную силу и возникла необходимость его принудительного исполнения, начинается течь самостоятельный срок давности по реализации решений суда. Принятое к производству гражданское дело, однако, не всегда заканчивается разрешением спора. Закон предусматривает ряд обстоятельств, при наличии которых иск оставляется без рассмотрения (нет необходимых документов, требование предъявлено недееспособным и т. д.). В этих случаях срок исковой давности не прерывается, а его течение продолжается в общем порядке, поскольку спор (как таковой) не был предметом судебного разбирательства. После устранения указанных недостатков истец может предъявить тот же иск в общем порядке.

В нормах процессуального законодательства предусматриваются обстоятельства, при наличии которых суд обязан приостановить начатое по делу производство, а также такие, по которым суд может это сделать по своей инициативе или по просьбе заинтересованных лиц (нахождение лица в больнице или в длительной командировке, розыск ответчика по делам о взыскании алиментов и о возмещении вреда и т. д.). Во всех случаях приостановления производства исковая давность прерывается уже в момент предъявления иска.

Признание долга как основание перерыва срока исковой давности (ст. 203 ГК) применяется по спорным отношениям независимо от их субъектного состава (граждане или юридические лица). Действия, свидетельствующие о признании долга, весьма разнообразны. К ним относятся, например, перечисление процентов по основному долгу, частичная уплата долга, просьбы о его отсрочке, заявления о зачете встречного требования, заявления о намерении выполнить свою обязанность, сделанные кредиторю или даже не уполномоченному лицу; при этом не обязательно точно указывать основание и размер долга, достаточно, чтобы он был ясно обозначен. Во всех таких случаях течение исковой давности возобновляется каждый раз на новый полный срок с момента

совершения должником указанных действий. Однако совершены они должны быть до истечения срока давности. Если он истек, то признание долга не может означать перерыва срока, а свидетельствует лишь о намерении должника добровольно исполнить обязательство.

Восстановление срока исковой давности (ст. 205 ГК). Под восстановлением срока следует понимать действия суда, который, установив, что право истца действительно нарушено, но истек давностный срок, о применении которого заявляет ответчик, считает необходимым защитить это право. В таком случае суду необходимо выяснить причины пропуска срока, чтобы признать их уважительными.

В отличие от ГК РСФСР (1964 г.) действующий ныне ГК допускает восстановление исковой давности только в том случае, когда нарушенное право принадлежит гражданину. Хотя, на наш взгляд, возможны ситуации, когда юридическое лицо не могло своевременно предъявить иск по объективным обстоятельствам, которые в принципе относятся к уважительным причинам.

В ст. 205 ГК предусмотрено важное правило, по которому необходимо установить, что обстоятельства, препятствовавшие своевременному предъявлению иска, имели место в последние шесть месяцев срока давности (если срок давности равен или меньше шести месяцев, – в этот срок). Кроме того, в статье впервые приведен перечень оснований, которые могут быть приняты во внимание для восстановления срока давности (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и другие связанные с личностью обстоятельства). Перечень оснований – примерный, поэтому разумно предположить, что для гражданина возможно возникновение и других обстоятельств, связанных с его деятельностью.

§ 4. Последствия истечения исковой давности

Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, служит основанием к отказу в иске (п. 2 ст. 199 ГК). С учетом указанного правила необходимо обратить внимание на два вопроса: а) прекращается ли субъективное право кредитора; б) какова юридическая судьба заданного имущества. По первому вопросу с учетом норм о применении исковой давности (ст. 199 ГК), об исполнении обязанности за пределами давностного срока (ст. 206 ГК) можно сделать однозначный вывод, что субъективное право кредитора не прекращается, но возможность его защиты в принудительном порядке сильно ослаблена. Если должник не заявляет о необходимости применить давностный срок и иск удовлетворен, то тем самым нарушенное субъективное право защищено. То же самое имеет место и тогда, когда должник исполняет обязанность добровольно, хотя бы и не зная об истечении срока давности. Потребовать возврата исполненного он не вправе. Если суд признает причины пропуска уважительными, то он вправе удовлетворить иски требования гражданина и тем самым защитить его нарушенное право.

По вопросу о судьбе имущества, на истребование которого истекли сроки давности, установлены правила с учетом вида имущества (вещи или деньги), оснований, по которым оно вышло из владения собственника или титульного владения. Если предметом спора были денежные суммы и в иске отказано за пропуском давностного срока, то должник зачисляет спорные суммы в собственную прибыль. С этого момента право кредитора прекращается, а суммы задолженности зачисляются в безнадежные долги (убытки) и подлежат списанию.

Если спорными являются индивидуально-определенные вещи, то право собственности у фактического владельца возникает на основании приобретательной давности (ст. 234 ГК).

Кроме того, следует иметь в виду и нормы о сроках пресекательных, когда право собственности возникает у фактического владельца в силу их истечения (что тоже является основанием отказа в иске). Так, права кредиторов об истребовании долга или имущества к наследникам должника могут быть предъявлены в течение шести месяцев с момента открытия наследства. Отказ в иске за пропуском установленного срока означает прекращение субъективного права кредитора и возникновение права собственности фактического владельца. Подобные правила предусмотрены по поводу находки (ст. 228 ГК), безнадзорных животных (ст. 231 ГК), клада (ст. 233 ГК). Правила о судьбе, денежных сумм и другого имущества применяются ко всем субъектам (как гражданам, так и юридическим лицам).

Статья 207 предусматривает правила о применении сроков исковой давности к дополнительным требованиям, например, об уплате процентов, неустойки, пени и др. Такие требования погашаются давностью вместе с основным долгом, независимо от способа их возникновения (договор или закон). Возражение должника против иска по основному требованию в связи с истечением срока давности одновременно относится и к

обеспечению обязательства залогом, поручительством, задатком и др. Таким образом, отказ в иске за пропуском срока давности по основному требованию лишает юридической защиты все дополнительные требования.

Перечень дополнительных требований, приведенный в статье, не является исчерпывающим. К таким требованиям относятся также: задаток, проценты по основному долгу, возмещение убытков при повреждении истребуемой вещи, неполученные доходы и др., непосредственно связанные с основным долгом.

Исключение составляет банковская гарантия, обязательство по которой хотя и связано с основным, но имеет самостоятельное значение. Поэтому истечение срока исковой давности по основному договору не влияет на требование, основанное на банковской гарантии.

§ 5. Требования, на которые исковая давность не распространяется

Статья 208 ГК предусматривает ряд требований, к которым исковая давность не применяется:

а) требования о защите нематериальных благ и личных неимущественных прав, кроме случаев, предусмотренных законом. Перечень нематериальных благ и неимущественных прав содержится в ст. 150 ГК. Указанные блага и права характеризуются тем, что они носят абсолютный и бессрочный характер, а их нарушение непрерывно. Однако защита некоторых из них возможна в пределах давностных сроков. Так, авторство на рационализаторские предложения может быть оспорено только в течение трех лет со дня выдачи удостоверения;

б) требования к банку о выдаче вкладов. Суть отношений между вкладчиками и банком характеризуется тем, что они, по общему правилу, носят бессрочный характер, поэтому само по себе истечение времени не влияет на права вкладчика как по основной сумме вклада, так и по процентам и выигрышам по нему. Эти правила относятся к любым вкладчикам и к любым видам банков;

в) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, поскольку они непосредственно связаны с личностью потерпевшего и обязанность возместить вред сохраняется на весь период жизни потерпевшего и его наследников. Однако если предъявлено требование о возмещении вреда за прошлое время, то оно удовлетворяется в пределах трехлетнего срока давности;

г) требования собственника или иного владельца устранить любые нарушения (помехи, препятствия) его права, хотя бы и не соединенные с лишением владения. Если же эти помехи (или препятствия) прекратились, но в результате их действия собственник понес убытки, то требования сводятся к возмещению этих последствий, т. е. возникает обязательственно-правовое отношение, на которое распространяются сроки исковой давности.

Перечень видов требований, на которые не распространяются сроки давности, не является исчерпывающим. Примером этого может быть названо постановление Верховного Совета РФ от 24 декабря 1992 года "О введении в действие Закона РФ "Об основах федеральной жилищной политики"", где установлено, что подлежат расторжению договоры купли-продажи и аренды квартир в домах государственного, муниципального и общественного жилого фонда, если они заключены без согласия проживающих там совершеннолетних жильцов, даже если такие договоры были совершены до принятия указанного закона и независимо от истекшего срока. К данным отношениям сроки исковой давности применяться не должны.

Глава 14 Право собственности и другие вещные права

§ 1. Собственность в экономическом смысле и право собственности

Собственность как экономическая категория характеризует отношения в обществе между гражданами и другими субъектами по поводу материальных благ (средств производства и предметов потребления), которые необходимы для существования любого общества.

Продукты питания, одежда, средства труда создаются человеком путем завладения предметами природы, их переработки, создания новых предметов, полезных и необходимых для удовлетворения потребностей прежде всего жизнеобеспечения, а также иных экономических, социальных, культурных, духовных и прочих нужд общества.

Человек, приобретающий те или иные предметы, создающий новые вещи, присваивает их как "свое имущество", "свою вещь". Соответственно все другие лица относятся к этим объектам как к чужим, им не принадлежащим. Разделение вещей на "свои" и "чужие" возможно только между людьми, а следовательно, в человеческом обществе. Таким образом, экономическое понимание собственности можно определить как отношения между людьми по поводу материальных благ, принадлежащих одним лицам, и отстранение от них всех других лиц. Экономические отношения собственности есть всегда общественные отношения по присвоению орудий труда (средств производства) и предметов потребления. Присвоение материальных благ означает прежде всего принадлежность

вещей конкретным лицам или всему обществу, но присвоение характеризуется и как процесс создания новых предметов, их переработки, преобразования, а также переход путем распределения, обмена, потребления. При этом присвоение как процесс производства материальных благ и как присвоенность (принадлежность) имеющихся вещей взаимосвязаны, взаимообусловлены. Взаимодействие указанных элементов и создают исторически определенную совокупность отношений собственности. Иными словами, собственность в экономическом смысле – это исторически определенный вид общественных отношений по присвоению материальных благ как средств производства, так и предметов потребления.

Присвоенность, принадлежность конкретных объектов определенным лицам означает возможность использовать такое имущество самостоятельно, по своему усмотрению, по своей воле и в своем интересе. Можно сказать, что собственность в ее экономической сущности означает полное хозяйственное господство лица над принадлежащим ему имуществом.

Право собственности как совокупность юридических норм, установленных государством, прежде всего закрепляет фактическую присвоенность, принадлежность материальных ценностей определенному лицу, группе лиц или всему обществу.

К таким нормам относятся, например, конституционные положения о видах собственности, признаваемых и охраняемых государством, а также административно-правовые и гражданско-правовые нормы, в которых закреплены способы приобретения и основания прекращения прав на имущество. В нормах права предусматривается возможность хозяйственного господства над имуществом путем владения, пользования и распоряжения им, т. е. установлены правомочия собственника, а также пределы реализации этих правомочий. Кроме того, эти нормы обеспечивают охрану прав и интересов собственника и защиту от всяких посягательств и нарушений со стороны любых лиц. Правовые способы защиты прав собственника предусмотрены нормами гражданского, административного, уголовного законодательства.

Гражданское право регулирует экономические отношения, характеризующие как присвоенность, принадлежность имущества, т. е. отношения статики, так и процесс движения товара, перехода имущества от одних лиц к другим, т. е. отношения динамики. Право собственности как составляющая гражданского права регулирует отношения статики, т. е. часть экономических связей, необходимых для активного распоряжения имуществом. Отношения динамики опосредуются нормами других институтов гражданского права, например договорного. Таким образом, право собственности – это совокупность юридических норм, установленных государством, закрепляющих принадлежность (присвоенность) того или иного имущества определенным лицам, определяющих объем правомочий по владению, пользованию и распоряжению присвоенным имуществом, а также гарантирующих охрану и защиту прав и интересов, собственника. При изучении права собственности в субъективном смысле необходимо исходить из общего понятия субъективного гражданского права. Вместе с тем субъективное право собственности имеет свою специфику.

Право собственности относится к абсолютным имущественным правам. Это означает, в частности, что управомоченный субъект-собственник сам может совершать различные действия владея, пользуясь или распоряжаясь своим имуществом в своих интересах. На другой стороне правоотношения собственности находится неопределенный круг обязанных субъектов. Существом этой обязанности сводится к воздержанию от действий, которыми могут быть нарушены интересы собственника (разного рода препятствия по реализации владения, пользования и т. д.).

Таким образом, право собственности в субъективном смысле – это установленная законом мера дозволенного поведения управомоченного лица по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом своей властью и в своем интересе. Данное определение основано на нормах гражданского кодекса, в котором содержание права собственности (ст. 209) раскрывается указанием на права владения, пользования и распоряжения своим, т. е. принадлежащим собственнику имуществом. Кроме того, в п. 2 ст. 1 ГК предусмотрена возможность граждан (физических лиц) и юридических лиц приобретать и осуществлять свои гражданские права (в том числе и право собственности) своей волей (т. е. своей властью) и в своем интересе, но не нарушая права и законные интересы других лиц. Значит, осуществление собственником субъективного права не зависит ни от чьей воли, ничем не ограничено, кроме указаний закона.

Новый Гражданский кодекс, кроме общего дозволения собственнику совершать любые сделки со своим имуществом, отдельно предусматривает право передать его в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Такая передача не влечет перехода права собственности; доверительный управляющий обязан действовать в интересах собственника или указанного им третьего лица (п. 4 ст. 209

ГК).

Раскрывая содержание права собственности, закон называет правомочия владения, пользования и распоряжения.

Правомочие владения – это основанная на законе возможность иметь вещь в своем обладании в хозяйстве, в доме и т. д. хранить ее, страховать, если нужно, вести учет, содержать (животных). Собственник является законным владельцем, поскольку в основе владения лежит право собственности. Право владения может принадлежать и не собственнику (хранителю, пользователю и др.), но по его воле. Такое владение является также законным, поскольку имеется правовое основание – титул.

Правомочие пользования собственник осуществляет с учетом назначения вещи, имущества. Это дает ему возможность удовлетворять различные потребности, извлекать выгоду, получать доходы, т. е. действовать по отношению к вещи в своих интересах. Правомочие пользования конкретным имуществом собственник может передать другому лицу на основании (и в пределах) договора. Фактическое владение и пользование имуществом по договору с собственником является титульным, т. е. имеет правовое основание.

Правомочие распоряжаться своим имуществом означает возможность совершать в отношении него любые действия, в том числе отчуждать в собственность другим лицам, передавать права владения, пользования и распоряжения им, отдавать в залог, обременять его другими способами и распоряжаться им иным образом.

Право распоряжения может принадлежать и владельцу имущества, но по воле собственника и в объеме, обусловленном соглашением с ним.

Законодательство России наделяет собственника тремя . Правомочиями – владения, пользования и распоряжения, и исходит из того, что обладание ими дает собственнику всю полноту власти над имуществом в любых ее проявлениях, в том числе управление имуществом, надзор за использованием и т. д. В Законодательствах других стран предусматриваются многочисленные наименования правомочий собственника, детализирующих разновидности этих основных прав. Предоставляя собственнику указанные правомочия, закон предусматривает и пределы их осуществления. Недопустимы действия граждан и юридических лиц исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах (незаконное использование доминирующего положения на рынке, нанесение ущерба окружающей среде). Установление пределов реализации прав собственника является важным способом регулирования имущественных отношений. При этом права всех собственников защищаются равным образом (п. 4 ст. 212), что действительно свидетельствует о равенстве возможностей, предоставляемых им законом. Право собственности предполагает не только наделение субъектов широким объемом правомочий, но одновременно и возложение обязанностей по содержанию, расходам, страхованию и другим мерам, поддерживающим вещь в нормальном состоянии. Поэтому в ст. 210 ГК возлагается бремя содержания имущества на собственника, если иное не предусмотрено законом или договором (расходы по содержанию имущества могут быть возложены, например, на арендатора, а охрана – на специально нанятое лицо). Это бремя как неизбежная необходимость, связанная с владением и использованием вещь, непосредственно "привязано" к праву собственности, следует за ним.

Бремя содержания имущества тесно связано с риском случайной гибели или порчи вещей. Согласно ст. 211 ГК невыгодные последствия утраты или повреждения имущества при отсутствии чьей-либо вины (случайная гибель, порча) несет собственник. Бремя содержания и риск случайной гибели имущества неразрывно связаны с правом собственности, поэтому переход этого права к приобретателю вещи означает одновременно и возникновение у него бремени содержания и риска случайной гибели (ст. 223, 224 ГК). Норма закона о риске случайной гибели имущества содержит диспозитивное правило, означающее возможность по договору или закону переложить последствия риска гибели или повреждения вещи на другое лицо, не являющееся собственником, но владеющее имуществом на законном основании.

Субъектами права собственности в соответствии с п. 2 ст. 212 ГК могут быть граждане, юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Все они имеют по отношению к своей собственности одинаковый объем правомочий. Но равные юридические возможности не исключают неизбежных особенностей возникновения, прекращения права собственности, владения, пользования и распоряжения имуществом в зависимости от того, находится ли оно в собственности гражданина или юридического лица, Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования; однако эти особенности могут устанавливаться только законом. Законом же определяются и виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности (объекты, ограниченные в обороте).

§ 2. Приобретение права собственности

Правоотношение собственности, как и любое гражданское правоотношение, всегда имеет в своей основе юридические факты (один или совокупность юридических действий, событий). К правообразующим (правопорождающим) юридическим фактам, на основании которых возникает право собственности на определенное имущество у конкретного лица, могут быть отнесены как действия самих лиц (граждан, юридических лиц), так и события, с которыми закон связывает наступление конкретных правовых результатов. В первом случае (действия субъектов) весьма распространенными являются договоры (купля-продажа, мена, дарение), во втором – смерть гражданина, с момента которой открывается наследство.

Право собственности характеризуется как вещное, так как его объектом всегда является предмет материального мира, выступающий как товар, имеющий определенную экономическую ценность. Поэтому объекты права собственности и объекты гражданских прав – категории не совпадающие. Глава 14 (ст. 218-234) ГК о приобретении права собственности касается только вещей, не регулируя отношения по поводу иных объектов гражданских прав.

Приобретение права собственности любым из способов, предусмотренных законом, характеризуется как титульное (законное) основание. В отличие от этого беститульное (фактическое) владение вещью не опирается на какое-либо правовое основание, но в случаях, прямо указанных в законе, может повлечь определенные правовые последствия. Законом предусмотрены различные способы приобретения имущества в собственность. В науке гражданского права их принято подразделять на два вида (или группы): первоначальные, т. е. не зависящие от прав предшественника, и производные, т. е. возникающие по воле предыдущего собственника (по договору с ним). Таким образом, главным критерием разграничения указанных способов являются наличие или отсутствие правопреимства, т. е. перехода прав и обязанностей от правопредшественника к правопреемнику.

Первоначальные способы характеризуются тем, что право собственности на вещь возникает впервые. К ним относятся: приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь – (п. 1 ст. 218 ГК); переработка – спецификация (ст. 220 ГК); – обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК); приобретение бесхозяйного имущества (п. 3 ст. 218, ст. 225, 226, п. 1 ст. 235, ст. 236); находка (ст. 227-229 ГК); задержание безнадзорных животных (ст. 230-232 ГК); клад (ст. 233 ГК); приобретательная давность (ст. 234 ГК); приобретение права собственности на самовольную постройку (ст. 222 ГК); приобретение права собственности на кооперативную квартиру (п. 4 ст. 218 ГК). Необходимо подробнее рассмотреть каждый из указанных способов.

Изготовление или создание новой вещи (п. 1 ст. 218 ГК). Собственником вещи становится тот, кто изготовил ее или создал с соблюдением установленных законом правил. Она может быть как движимой, так и недвижимой. Так, добыча нефти, газа, угля относится к первоначальным способам приобретения имущества в собственность. Равным образом строительство жилого дома, дачи, гаража, здания, сооружения и т. д. также означает создание объекта права вновь. При этом право собственности на недвижимость возникает с момента ее государственной регистрации (ст. 219 ГК). Переработка или спецификация означает, что вещь создается одним лицом из материалов, принадлежащих другому. По общему правилу ст. 220 ГК право на такую вещь возникает у собственника материала, если иное не предусмотрено договором. Следовательно, в договоре может быть указано, что собственником вещи станет переработчик (спецификатор). Он может приобрести право собственности при наличии следующих условий: 1) если стоимость переработки существенно превышает стоимость материала, из которого вещь изготовлена; 2) переработчик действовал добросовестно, т. е. не знал и не мог знать о том, что использует чужой материал; 3) переработчик создал вещь для себя, а не в коммерческих целях. В зависимости от того, кто становится собственником, необходимо произвести соответствующие платежи. Так, собственник материала, ставший собственником изготовленной вещи, обязан возместить переработчику стоимость выполненной работы; если же собственником стал изготовитель вещи (переработчик), то он обязан возместить собственнику материалов их стоимость. Изложенное правило диспозитивно, так как в договоре данный вопрос может быть решен по иному. Однако если материалы утрачены по вине переработчика (умысел или неосторожность), то законом предусмотрено жесткое правило, по которому он обязан не только передать вещь собственнику материалов, но и возместить ему причиненные убытки (п. 3 ст. 220 ГК).

Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК). Сюда относится сбор ягод, грибов в лесах, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных материалов (глина, песок и другие полезные предметы). Впервые законодательство

России прямо разрешило приобретать указанные объекты в собственность. Предусмотренное в законе разрешение носит общий характер, а не направлено конкретным субъектам, поэтому завладение указанными предметами природы характеризуются как первоначальный способ приобретения собственности. Хотя леса и воды принадлежат на праве собственности Российской Федерации или иным субъектам права. Приобретение Права собственности на бесхозяйное имущество (ст. 225 ГК). По общему правилу, вещи имеют своего "хозяина". Однако возможны случаи, когда они оказываются фактически никому не принадлежащими. Согласно ст. 225 ГК бесхозяйной признается вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую он отказался. По существу понятие "бесхозяйное имущество" является собирательным, так как фактически оно охватывает и вещи, брошенные собственником, и находку, и безнадзорных животных, и клад. Во всех названных случаях право собственности у владельцев на бесхозяйные вещи возникает первоначальным способом.

Бесхозяйными могут стать как движимые, так и недвижимые вещи. Право собственности на движимые вещи возникает у фактических владельцев при наличии условий, предусмотренных законом (брошенные вещи, находка, безнадзорные животные, клад), либо в силу правил о приобретательной давности. Бесхозяйная недвижимость, как и другие объекты недвижимого имущества, подлежит государственной регистрации. Поэтому она должна быть принята на учет по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого находится. Если в течение года со дня постановки на учет никто не заявит о своих правах, то комитет по управлению муниципальным имуществом может в судебном порядке признать право муниципальной собственности на такую вещь. Но если она находится у фактического владельца, то в иске может быть отказано, а владелец имеет возможность приобрести ее по праву давности владения.

Что касается отказа от вещи, то сам по себе он не влечет прекращения права собственности до тех пор, пока оно не приобретено другим лицом (ст. 226 ГК). В принципе собственник не должен бросать свое имущество на произвол судьбы, поскольку оно может представлять опасность для окружающих, нанести ущерб природной среде и т. п. Брошенные собственником движимые вещи могут быть приобретены другими лицами в порядке, предусмотренном п. 2 ст. 226 ГК. Так, право на брошенную вещь приобретают лица, в собственности, владении или пользовании которых находится земельный участок, водоем или иной объект, где обнаружена эта вещь. Однако закон устанавливает ряд условий: стоимость вещи должна быть явно не установленного законом минимума (ниже пяти минимальных зарплат), либо она относится к тем, которые перечислены в п. 2 ст. 226 ГК (лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, отходы производства и др.); при этом нашедший должен приступить к использованию вещи либо совершить иные действия по обращению ее в собственность.

По логике закона, если стоимость брошенных вещей превышает установленный законом минимум, или вещи не находятся на соответствующем земельном участке, они могут быть приобретены в собственность лишь при условии признания их бесхозяйными в судебном порядке.

Обнаруженные материальные объекты, представляющие историческую ценность (научную, художественную) и не имеющие собственника или собственник которых неизвестен, поступают в собственность государства, если законодательством не предусмотрено иное (ст. 4 Закона "Об охране и использовании памятников истории и культуры").
Находка (ст. 227-229 ГК). Находкой, признается вещь, непреднамеренно утраченная собственником или лицом, уполномоченным на ее владение, и случайно кем-либо обнаруженная.

В соответствии со ст. 227 ГК основная обязанность лица, обнаружившего вещь, - немедленно уведомить о находке потерявшего или другое лицо, имеющее право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу. Если собственник или другое, лицо неизвестны) о находке необходимо заявить в милицию или орган местного самоуправления. Вещь, найденная в помещении или на транспорте, подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта.

Нашедший вещь вправе хранить ее у себя; он отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае умысла или грубой неосторожности и только в пределах стоимости вещи. Законом установлен срок хранения находки - шесть месяцев. Если собственник или другое лицо обнаружится и заявит свои права на утерянную вещь, то нашедший обязан ее вернуть, но имеет право требовать возмещения расходов, связанных с хранением, а также выплаты вознаграждения в размере до двадцати процентов стоимости вещи. Если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в милицию или орган местного самоуправления собственник не будет обнаружен или не заявит о своем праве на вещь, то нашедший приобретает право собственности на нее. Истечение

шестимесячного срока является юридическим фактом, на основании которого прекращается право собственности прежнего владельца и возникает у нашедшего вещь. Если он отказывается от своего права, вещь переходит в муниципальную собственность.

Безнадзорные животные (ст. 230--232 ГК). Последствия задержания безнадзорных животных примыкают к общим правилам о находке. Этот же правовой режим распространяется на безнадзорный или пригульный скот и других домашних животных. Безнадзорным надо считать животное, которое в его задержания не находилось в чьем-либо хозяйстве, а пригульным - скот, обнаруженный в стаде того или иного Нрственника. Главная обязанность лица, Задержавшего животное, -- немедленно возвратить его собственнику. Если собсивенник неизвестен или место его пребывания установить нельзя, то не позднее трех дней с момента задержания необ-ходимо заявить об этом в милицию или орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника, на время розыска животные могут быть оставлены у нашедшего их, либо сданы другому лицу, имеющему для этого необходимые условия. Подыскание таких граждан возлагается на милицию или орган местного самоупрабления. Задержавший безнадзорный скот или лицо, которому передано животное, обязан содержать его надлежащим образом, проявляя заботу сохранности; при наличии вины он отвечает за гибель или порчу животных в пределах их стоимости. Если собственник обнаружится в пределах шестимесячного срока, то животные подлежат возврату, но собственник обязан возместить расходы на их содержание и уплатить вознаграждение нашедшему. По истечений этого срока лицо, у второго животные находились на содержании и в пользовании, приобретает право собственности ни них. В случае отказа принять животных они поступают в муниципальную собственность и используются в порядке, определяемом органами ме-дпого самоуправления.

Клад (ст. 233 ГК) - это намеренно сокрытые ценности, собственник которых не может быть установлен или в силу утратил на них право. Если находка выбывает извладения собственника помимо его воли, то кладом признаются только намеренно сокрытые ценности (зарытые в земле, замурованные в стене дома, другого строения, спрятанные в дупле старого дерева и т. п.). И еще один признак важен для определения клада: это имущество, собственник которого не может быть установлен или утратил на него право в силу закона. По действующему закону клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (строение, земельный участок и др.), где он был обнаружен. Если клад найден другим лицом, допущенным к работе на земельном участке или ремонте дома (другого строения) собственником, то он подлежит разделу в равных долях между таким лицом и собственником, если соглашением между ними не установлено иное. Это правило не распространяется на лиц, в круг трудовых обязанностей которых входило проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада (например, археологические экспедиции). Но если он был найден, например, при бурении на земельном участке собственника скважины для колодца или при сносе дома (иного строения) для строительства на его месте нового объекта, действует общее правило - раздел клада.

Особые правила установлены на случай обнаружения клада, относящегося к памятникам истории или культуры. Такой клад поступает в государственную собственность (Российской Федерации или субъекта Федерации в зависимости от того, относится он к памятникам федерального или местного значения). При этом собственник имущества, где был спрятан клад, и лицо, обнаружившее его, имеют право на вознаграждение в размере пятидесяти процентов стоимости клада. Вознаграждение между указанными лицами распределяется в равных долях. Все споры, связанные с оценкой клада, вопросы его отнесения к памятникам истории или культуры, а также распределения стоимости клада и другие рассматриваются в судебном порядке.

Приобретение права собственности по давности владения (ст. 234 ГК). В литературе обращено внимание на то, что нормы Кодекса о приобретении права собственности на бесхозяйное имущество, находку, безнадзорных животных и клад подлежат приоритетному применению по сравнению с нормами о приобретательной давности. Следовательно, если конкретное имущество может быть, например, приобретено в собственность и как бесхозяйное, и по давности владения, то в соответствии со ст. 225 ГК предпочтение следует отдавать нормам о бесхозяйном имуществе.

Приобретение по давности всегда возникает помимо воли предшествующего собственника. В указанном порядке может быть приобретено имущество, относящееся к любой форме собственности, за исключением того, которое изъято из гражданского оборота либо не может находиться в собственности владеющего им лица.

В соответствии с этим взаимоотношения потребительского кооператива как собственника и граждан-пайщиков, пользующихся соответствующими объектами недвижимости, возникающие с момента образования кооператива, носят срочный характер. Как только пайщик полностью выплатит паевые взносы за квартиру, гараж, дачу, он приобретает

право собственности. Возникшее право собственности на недвижимость подлежит обязательной государственной регистрации (п. 2 ст. 8, ст. 131 ГК). Кооператив же превращается в объединение граждан по совместной эксплуатации остающегося в его собственности имущества (лифты, подвалы, чердаки).

Самовольная постройка при наличии необходимых условий может повлечь возникновение права собственности у застройщика либо у другого лица. Это признается как первоначальный способ приобретения имущества в собственность.

В соответствии с п. 1 ст. 222 ГК самовольной признается постройка жилого дома, другого строения, сооружения или иного недвижимого имущества на земельном участке, не отведенном для этих целей в установленном порядке, либо без получения необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных норм и правил. Самовольный застройщик не приобретает право собственности на созданное им. Соответственно он не может распоряжаться такой постройкой – продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать с нею другие сделки. Самовольная постройка подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет, кроме случаев, предусмотренных п. 3 ст. 222 ГК.

Самовольному застройщику вручается предписание о сносе, но это не лишает его права требовать признания права собственности на постройку в судебном порядке. Суд может удовлетворить такое требование при условии, что застройщик в установленном порядке получит право на земельный участок под возведенную постройку. Но суд может признать право собственности на спорный объект и за лицом, которому этот участок уже принадлежит на праве собственности, пожизненного наследуемого владения, а также на праве постоянного пользования. В этом случае указанное лицо возмещает самовольному застройщику его расходы. Однако если сохранение постройки нарушает права и законные интересы других лиц либо создает угрозу жизни и здоровью граждан, то право собственности на нее не может быть признано ни за одним из указанных лиц, и она подлежит сносу.

Производные способы приобретения права собственности предполагают волеизъявление прежнего собственника (отчуждателя вещи). Поэтому основаниями для приобретения имущества в собственность закон предусматривает различные договоры. К ним относятся купля-продажа со всеми ее разновидностями, мена, дарение, аренда с правом последующего выкупа и др. Договоры являются юридическими основаниями (титулами) возникновения права собственности у приобретателя. Поскольку установлено, что вместе с правом собственности к нему переходят такие неотъемлемые элементы этого права, как бремя содержания имущества и риск его случайной гибели, то в договорных отношениях важен момент перехода права собственности. В законе закреплено общее правило, по которому право собственности к приобретателю по договору переходит в момент передачи вещи (п. 1 ст. 223 ГК). И далее раскрывается сама категория передачи: во-первых, это вручение вещи (из рук в руки); во-вторых, сдача имущества транспортной организации, если для доставки вещи необходимы услуги перевозчика; в-третьих, сдача на почту (бандероль, посылка) для пересылки ее контрагенту. К этому приравнивается передача коносамента (или иного товаро-распорядительного документа) приобретателю груза, следующего на судне при морской перевозке. Норма о моменте перехода права собственности дис-позитивна. Следовательно, этот вопрос стороны могут решить иначе (например, переход права в момент заключения договора). В п. 2 ст. 224 ГК РФ предусмотрено правило, по которому если к моменту заключения договора вещь уже находилась во владении у приобретателя (например, по ранее заключенному договору аренды), то момент заключения договора признается датой передачи вещи. Конкретные способы отчуждения имущества регламентируются нормами договорного права.

Перечень способов передачи права собственности, закрепленный в ст. 224 ГК, не является исчерпывающим. Возможны и иные, в том числе так называемая символическая передача, когда, например, вручены ключи от проданной автомашины, квартиры, или при продаже вещи между сторонами достигнуто соглашение, что она временно остается в пользовании отчуждателя. Но и в этом случае приобретатель становится собственником вещи, хотя она практически ему не передана.

В качестве самостоятельного способа приобретения права собственности необходимо указать приватизацию государственного и муниципального имущества, при которой имущество переходит из собственности публичной в частную.

Переход из публичной (государственной или муниципальной) в частную собственность таких объектов, как предприятия (имущественные комплексы), жилые дома, квартиры, земельные участки предусмотрен специальными законами. Во всех случаях имущество передается на основании волевых актов (решения нанимателя квартиры, жилого дома,

пользователя земельным участком и др.). Следовательно, это производный способ приобретения имущества в собственность. Приватизация государственных и муниципальных предприятий происходит в различных вариантах, предусмотренных законом. Любой из них является гражданско-правовым актом (акционирование, продажа с торгов и др.). Споры о нарушении порядка приватизации разрешаются в судебном порядке.

Приватизация квартир в государственных и муниципальных жилищных фондах осуществляется исключительно по волеизъявлению гражданина-нанимателя. Администрация района, города (или предприятия) заключает с гражданином договор о безвозмездной передаче квартиры в собственность. Право собственности возникает с момента регистрации договора в местной администрации района (города). Если права на жилое помещение кого-либо из членов семьи (особенно несовершеннолетних) нарушены, суд признает договор о приватизации квартиры недействительным и возвращает стороны в прежнее положение.

Переход движимого имущества от публично-правовых (государственных, муниципальных) организаций к частным лицам совершается в порядке известных гражданско-правовых сделок по отчуждению имущества, прежде всего по договорам купли-продажи, заключаемым по общим правилам гражданского законодательства.

§ 3. Прекращение права собственности

Основания прекращения права собственности предусмотрены главой 15 ГК (ст. 235-243). Прежде всего это право прекращается по воле собственника; данные основания можно подразделить на виды: а) отчуждение собственником своего имущества другим лицам; б) использование собственником имущества по прямому назначению и в связи с этим уничтожение его; в) добровольный отказ собственника от своего имущества.

В первом случае речь идет о различных сделках по отчуждению своего имущества, совершаемых собственником (купля-продажа со всеми ее разновидностями, мена, дарение, аренда с последующим выкупом и др.). Во втором - об использовании продуктов питания, топлива, смазочных материалов и т. д. (потребляемые вещи), которые предназначены для определенных хозяйственных целей. Сюда же относятся и забой скота с последующим употреблением продуктов питания.

Добровольный отказ от права собственности (ст. 236) является новым для нашего законодательства, хотя практически это основание использовалось в имущественных отношениях и ранее. Данная норма предусматривает отказ от определенной вещи путем публичного объявления об этом (устное или письменное заявление неопределенному кругу лиц), либо совершение фактических действий, которые бесспорно свидетельствуют о его намерениях (например, выброшенное имущество). Важно учитывать правило ч. 2 ст. 236 ГК, по которому до приобретения права собственности на выброшенную вещь она считается принадлежащей прежнему собственнику и он может вернуть ее себе. Кроме того, если вещь по своим свойствам опасна и причиняет вред кому-либо, то прежний собственник обязан его возместить.

Гибель или уничтожение вещи может произойти и помимо воли собственника, при случайных обстоятельствах, за наступление которых никто не отвечает. Риск утраты имущества несет собственник (ст. 211 ГК). Если же вещь погибла по вине конкретных лиц, что собственник имеет право на возмещение причиненного вреда (ст. 1064 ГК). Право собственности прекращается и в связи с исчезновением вещи (использование, гибель, уничтожение) как по воле собственника, так и помимо нее.

Далее в нормах Кодекса предусмотрены основания прекращения права собственности помимо воли собственника, но при сохранении самого имущества как объекта права. Конкретные случаи изъятия имущества помимо воли собственника прямо предусмотрены в Кодексе и не подлежат расширительному толкованию.

Изъятие имущества у собственника по общему правилу производится на возмездных началах, т. е. с компенсацией ее стоимости. Сюда относятся: 1) отчуждение имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, установленного законом (ст. 238); 2) отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка (ст. 239); 3) выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК); 4) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК); 5) реквизиция.

Лишь в двух случаях допускается безвозмездное изъятие у собственника имущества помимо его воли: обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (ст. 237 ГК) и конфискация имущества в соответствии со ст. 243 ГК. Рассмотрим указанные основания принудительного изъятия. Ст. 238 ГК предусматривает прекращение права собственности на имущество, которое не может принадлежать данному лицу в силу закона. Эта норма направлена на защиту общественных интересов, поскольку речь может идти о вещах, изъятых из гражданского оборота или ограниченно

оборотоспособных (ст. 129 ГК).

Если имущество приобретено незаконно (например, оружие, наркотики и др.), то оно изымается и право собственности на него не возникает. Но если данные вещи приобретены лицом правомерно (например, оружие, валютные ценности перешли по наследству, либо при реорганизации юридического лица), но само это лицо по закону не может владеть таким имуществом, оно подлежит изъятию по решению суда на возмездных началах, если сам владелец не реализует это имущество в течение года с момента его приобретения.

Особый случай принудительного возмездного изъятия недвижимости установлен ст. 239 ГК. В статье предусмотрена ситуация, когда земельный участок (горный отвод, акватория и др.) изымается в общественных интересах (строительство какого-либо объекта, прокладки трубопровода и т. п.). Если на таком участке находятся здания, сооружения или иное недвижимое имущество, которое подлежит сносу, то собственник этих объектов вправе получить соответствующую компенсацию. Закон предусматривает определенные гарантии по защите интересов собственника. К ним относится судебный порядок рассмотрения спора, при котором должна быть доказана необходимость изъятия земельного участка. В требовании об изъятии должно быть отказано, если государственный орган или орган местного самоуправления не докажет, что использование земельного участка в целях, для которых он изымается, невозможно без прекращения права собственности на данное недвижимое имущество. Важно также и то, что выкуп недвижимости с публичных торгов производится только по решению суда, а не в административном порядке. Возможен и такой вариант решения спора, когда вместо выкупа предусматривается перенос здания, сооружения на другой участок за счет средств того, в чьих интересах производится изъятие, либо строительство за его счет аналогичного сооружения.

Принудительный выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей допускается по правилам ст. 240 ГК. Для положительного решения этого вопроса необходимо установить следующее: а) речь должна идти не о любых предметах, а только об особо охраняемых государством культурных ценностей, составляющих культурное наследие народов Российской Федерации; б) изъятие возможно только в судебном порядке. При этом должен быть установлен факт бесхозяйственного содержания конкретных ценностей, в результате чего имеется реальная угроза их утраты. Правило это применимо для частных собственников, а не для государственных или муниципальных музеев, других учреждений, обязанных профессионально грамотно хранить вверенные им художественные ценности; в) указанные ценности изымаются на возмездных началах путем выкупа на основании договора либо компенсации из вырученных средств от продажи с торгов. Впервые в нашем законодательстве предусмотрена возможность принудительного выкупа у собственника принадлежащих ему домашних животных. По смыслу ст. 241 ГК речь идет о случаях грубого, вызывающе безнравственного, жестокого отношения к домашним животным со стороны собственника и членов его семьи. Такой выкуп возможен на основании судебного решения; размер выкупа в случае спора также определяется судом. Предусмотренные ст. 242 ГК случаи реквизиции, т. е. принудительного изъятия у собственника его имущества в неотложных общественных интересах, но с обязательной компенсацией, являются уже известным основанием прекращения права частной собственности граждан и юридических лиц. Важно отметить, что в законе реквизиция допускается при обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Кроме того, реквизиция возможна по решению государственных органов, а не в судебном порядке. Однако в качестве новых дополнительных гарантий защиты интересов собственника предусмотрена возможность судебного оспаривания размера компенсации (п. 2 ст. 242 ГК). Кроме того, собственнику дано право истребовать по суду сохранившееся имущество после прекращения обстоятельств, послуживших основанием для его реквизиции. При этом возможные расчеты между прежним и новым собственниками должны производиться по взаимному соглашению, а в случае спора – судом.

Законом предусмотрены основания принудительного изъятия имущества у собственника без компенсации его стоимости. К их числу относится прежде всего обращение взыскания на имущество собственника по его долгам, предусмотренное ст. 237 ГК. Такое изъятие, по общему правилу, допустимо только по суду. Во внесудебном порядке оно возможно лишь в случаях, прямо установленных законом. Право обращения взыскания на имущество возникает по некоторым договорам. Так по договору залога (если он нотариально удостоверен) взыскание на заложенное имущество может быть обращено во внесудебном порядке (п. 1 ст. 349 ГК). Право собственности на такое имущество прекращается с момента возникновения его у нового приобретателя.

Второе основание принудительного безвозмездного изъятия имущества – конфискация (ст. 243 ГК). Она представляет собой санкцию (форму ответственности), применяемую к собственнику за совершенное им правонарушение (уголовное преступление,

административное правонарушение). Примером применения конфискации в гражданском порядке может служить норма ст. 169 ГК, предусматривающая возможность безвозмездного изъятия имущества в доход государства в виде санкции за умышленное совершение сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности. По общему правилу, конфискация осуществляется только в судебном порядке. Административный порядок может быть предусмотрен законом (например, изъятие предметов контрабанды таможенными органами, незаконных орудий охоты и лова рыбы – органами охраны природы и др.). Однако и в подобных случаях возможно обжалование в суд согласно правилу п. 2 ст. 243 ГК, так как конфискация означает нарушение права собственности, которое гарантируется именно гражданским законом. Особый случай прекращения права собственности представляет собой приватизация государственного и муниципального имущества (абз. 2 п. 2 ст. 235 ГК). Она распространяется только на имущество, находящееся в государственной и муниципальной собственности, и неприменимо к частной собственности. Кроме того, приватизация всегда является основанием возникновения права частной собственности граждан и юридических лиц, поэтому она рассмотрена в предыдущем параграфе. Законом сохранен и такой порядок обращения в государственную собственность имущества, находящегося у граждан и юридических лиц, как национализация. Согласно ст. 235 (абз. 3 п. 2) ГК национализация в настоящее время возможна на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков. Споры о возмещении убытков разрешаются в судебном порядке (ст. 306 ГК). Необходимость национализации должна быть определена конкретным законом (а не подзаконными актами), в котором кроме обоснования принудительного изъятия имущества должны быть предусмотрены порядок и сроки выплаты его стоимости.

§ 4. Право собственности граждан и юридических лиц

Гражданский кодекс РФ в качестве основополагающего установил правило о том, что в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных его видов (п. 1 ст. 213). Исключение, в частности, обусловлено соображениями общественной безопасности и относится к некоторым видам оружия, сильнодействующим ядам, наркотикам и т.д., а также особой значимостью объектов (например, объекты, которые могут находиться только в федеральной собственности), Согласно п. 2 ст. 213 ГК РФ ограничения имущества лиц по количеству и стоимости могут быть установлены только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Имущество граждан может быть использовано не только для удовлетворения личных потребностей, но и в предпринимательских целях, что предопределено содержанием правоспособности граждан и таким ее элементом, как право заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью. И хотя в этом случае применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, права граждан на свое имущество сохраняются в том же виде. А именно, взыскание по долгам гражданина – индивидуального предпринимателя осуществляется с соблюдением ограничений, предусмотренных перечнем видов имущества граждан, на который не может быть обращено взыскание по исполнительным документам (приложение № 1 к ГПК РСФСР).

Право собственности как форма имущественного обособления юридических лиц присуща коммерческим и некоммерческим организациям, за исключением государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственниками. Право собственности юридических лиц изначально возникает в силу факта передачи имущества участниками, учредителями, членами в качестве вкладов, взносов, а затем и по иным основаниям, предусмотренным законом. Следствием передачи имущества в собственность юридических лиц является по ст. 48 ГК РФ возникновение у учредителей (участников) или членов обязательственных прав, и лишь учредители (участники) общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов) такие права не приобретают. Никаких вещных прав на имущество юридического лица – собственника у учредителей не возникает и возникнуть не может, в том числе и права общей долевой собственности. В целях повышения ответственности хозяйственных товариществ и обществ, а также иных юридических лиц по своим обязательствам Указом Президента РФ утверждено Временное Положение о порядке обращения взыскания на имущество организаций.

§ 5. Право государственной и муниципальной собственности

Государственная собственность – одна из законодательно закрепленных форм

собственности (п. 2 ст. 8 Конституции РФ, ст. 212 ГК РФ).

Субъектами права государственной собственности являются: Российская Федерация, субъекты РФ. В этой связи можно выделить:

федеральную собственность (собственник – РФ); республиканскую государственную собственность (собственники – республики, входящие в состав РФ);

государственную собственность краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, иными словами административно-территориальных образований (собственники – края, области, города Москва и Санкт-Петербург);

государственную собственность автономной области, автономных округов или национально-территориальных образований (собственники – автономная область и автономные округа).

Поэтому в настоящее время можно вести речь о многоуровневом характере государственной собственности.

Муниципальная собственность также относится к числу законодательно закрепленных форм. Впервые она выделена в Законе РСФСР "О собственности в РСФСР", а затем в Конституции РФ (п. 2 ст. 8 и п. 2 ст. 9) и ГК РФ (ст. 212, ст. 215). К числу субъектов права муниципальной собственности ст. 215 ГК РФ относит городские и сельские поселения, а также другие муниципальные образования.

Реально муниципальная собственность возникла на основе постановления Верховного Совета РФ "О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность" от 27 декабря 1991 г. № 3020-1 (с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Верховного Совета РФ от 23 мая 1992 г. № 2824-1). В нем субъектами права муниципальной собственности названы города (кроме городов районного подчинения) и районы (кроме районов в городах), т. е. их круг по сравнению с Законом РСФСР "О собственности в РСФСР" сужен. Поэтому в настоящее время других субъектов права муниципальной собственности, кроме города (за исключением городов районного подчинения) и района (кроме районов в городах) нет, что, однако, не исключает наделения правом собственности иных муниципальных образований в соответствии со ст. 215 ГК РФ. В государственной собственности может находиться любое имущество, с учетом, безусловно, вида субъекта. К объектам, относимым исключительно к федеральной собственности, причислены: 1) объекты, составляющие основу национального богатства страны (ресурсы континентального шельфа, территориальных вод и морской экономической зоны РФ, сохраняемые или особым образом используемые природные объекты, объекты историко-культурного и природного наследия и художественные ценности); 2) объекты, необходимые для обеспечения функционирования федеральных органов власти и управления и решения общероссийских задач; 3) объекты оборонного производства; 4) объекты отраслей, обеспечивающие жизнедеятельность народного хозяйства в целом и развитие его отраслей.

Особым объектом федеральной собственности выступает государственная казна РФ, в состав которой включены средства республиканского бюджета РФ, Пенсионного фонда РФ, фонда социального страхования и других государственных внебюджетных фондов РФ, Центрального банка РФ; золотой запас, алмазный и валютный фонды. Казна как вид имущества есть у любого субъекта права государственной собственности, а равно и муниципальной, и представляет собой не закрепленное за государственными и муниципальными унитарными предприятиями и учреждениями имущество.

ГК РФ в п. 2 ст. 214 устанавливает презумпцию права государственной собственности на землю и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований.

В праве этого вида необходимо различать собственников и органы, осуществляющие функции собственников. К числу последних относятся комитеты по управлению имуществом, фонды имущества, комитеты по земельной реформе, федеральное казначейство и его территориальные органы, федеральное управление по делам о несостоятельности (банкротстве) при Мингосимуществе РФ.

Разграничение объектов права государственной и муниципальной собственности по носителям этого права (субъектам) осуществляется на основании Положения об определении по-объектного состава федеральной, государственной и муниципальной собственности и порядке оформления прав собственности, утвержденного распоряжением Президента РФ 18 марта 1992 г. № 114-рп Соответствующие комитеты по управлению имуществом на основании указанных в Положении документов вносят данные в реестры объектов государственной или муниципальной собственности.

§ 6. Право общей собственности

Право общей собственности предусмотрено гражданским законодательством наряду с

правом собственности от Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992 № 13. С. 697.

§ 6. Право общей собственности дельного лица.

Его суть сводится к тому, что на стороне управомоченного – несколько лиц, именуемых сособственниками. В соответствии с п. 2 ст. 244 ГК РФ имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из управомоченных или без такого определения. Соответственно ГК РФ различает два вида общей собственности: долевую и совместную. По общему правилу, она является долевой и лишь законом может быть предусмотрено образование совместной собственности на имущество. Отсюда следует, что по соглашению лиц совместная собственность создана быть не может.

Общая собственность возникает при поступлении к двум или более лицам имущества, которое не может быть разделено без ущерба его назначению (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу закона. Действующее гражданское законодательство не упоминает пока о таком имуществе, но допускает появление подобных норм в будущем. Что касается делимого имущества, то общая собственность на него может возникнуть в силу как закона, так и договора.

Статья 244 ГК РФ предусматривает возможность трансформации общей совместной собственности в долевую по соглашению ее участников либо по решению суда.

Статья 245 ГК РФ устанавливает презумпцию равенства долей, если они не могут быть определены на основании закона и не установлены соглашением всех ее участников. Порядок определения и изменения долей участников в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества может быть установлен соглашением всех ее участников. Причем если определяются доли только при образовании собственности (т. е. путем внесения вкладов в ее создание), то изменяются они как при дополнительных вкладах, так и в порядке правопреемства (по договорам, иным сделкам, допустим, в результате принятия наследства).

Судьба улучшений общего имущества участников долевой собственности зависит от их отделимости. Так, неотделимые улучшения, произведенные одним из участников за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества, дают ему право на соответствующее увеличение своей доли. Если улучшения отделимы, то они поступают в собственность того из участников (собственников), который их произвел, при условии, что иное не предусмотрено соглашением сторон. Участники могут договориться и об изменении их долей, и об их неизменности, несмотря на произведенные улучшения.

Вопрос о существовании доли в праве общей собственности является в науке гражданского права дискуссионным. Не отрицая ценности высказанных по этому поводу мнений, следует обратить внимание на их уязвимые стороны. Понимание существования доли как части в субъективном праве, думается, неприемлемо по тому соображению, что субъективное право не может быть поделено на части. Оно либо есть, либо его нет. Определение доли как соотношения вклада каждого из собственников в создание всего имущества, во-первых, определяет не существование доли, а ее размер, во-вторых, не охватывает случаев возникновения права долевой собственности в порядке наследования. Определение доли как "идеальной" части вещи представляется не соответствующей природе собственности как отношений, объектом которых являются только вещи – объекты материального мира.

Чтобы понять существование доли, необходимо уяснить понятие правоотношения общей долевой собственности. Являясь вещным, а следовательно, абсолютным правоотношением, оно на стороне управомоченного имеет нескольких лиц, обладающих как взаимными правами, так и взаимными обязанностями. Эти связи составляют содержание относительного правоотношения собственников. Объем прав и обязанностей каждого из сособственников по отношению друг к другу зависит от размера доли. Доля характеризует именно внутренние и безусловно относительные права и обязанности сособственников. Поэтому долю можно определить как объем прав и обязанностей каждого из сособственников (в отношении остальных) по владению, пользованию и распоряжению общей вещью. Участниками общей долевой собственности могут быть субъекты любых форм собственности.

Гражданское законодательство устанавливает различия в осуществлении отдельных правомочий на имущество, находящееся в общей долевой собственности. Так, распоряжение этим имуществом возможно только по соглашению всех ее участников, судебное вмешательство в данном случае недопустимо. Если же нет согласия по поводу владения и пользования, то допускается судебное установление порядка реализации этих правомочий.

Доля в праве общей собственности может быть отчуждена, завещана, заложена, ею можно распорядиться иным образом, но только с соблюдением преимущественного права

покупки. Суть его сформулирована п. 1 ст. 250 ГК РФ и заключается в праве остальных участников при продаже доли купить ее по цене, за которую она предлагается постороннему лицу, и на прочих равных с ним условиях, кроме продажи с публичных торгов в случаях, предусмотренных ГК РФ или (ругим законом. ГК РФ устанавливает процедуру, обязательную при продаже доли, которая позволяет остальным собственникам осуществить преимущественное право покупки. Продавец обязан в письменной форме известить их о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий. Если остальные участники откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество - в течение месяца, а на движимое - в течение десяти дней со дня извещения, они теряют свое преимущественное право. При продаже доли с нарушением этой процедуры любой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. Указанные сроки по своей природе относятся к числу пресекательных.

Преимущественное право покупки доли не может быть уступлено.

Преимущественное право покупки существует не только при продаже доли, но и при отчуждении ее по договору мены. Однако на иные способы отчуждения доли это право не распространяется.

Доля в праве общей собственности переходит к приобретателю по договору с момента его заключения (если соглашением сторон не предусмотрено иное), какой бы вид договора при этом ни использовался (даже дарения). Если же договор подлежит регистрации - то с момента регистрации, если иное не установлено законом.

Участник долевой собственности имеет право получить в свое владение и пользование часть общего имущества, соразмерную его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящейся на его долю соответствующей компенсации, которая может быть установлена соглашением сторон или судом.

ГК РФ в ст. 248 устанавливает правило, согласно которому плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Так как доля есть объем прав и обязанностей, то ее размер предопределяет и размер бремени (пропорционально доле) налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также издержек по его содержанию и сохранению, если иное не предусмотрено законом или договором.

Долевая собственность может быть прекращена путем раздела имущества, в результате которого она становится собственностью отдельных лиц. Раздел осуществляется по соглашению между участниками.

Выдел в натуре доли одного из участников прекращает долевую собственность только этого лица. В результате этого бывший участник долевой собственности перестает быть таковым и становится собственником не доли в праве, а доли в имуществе (допустим, собственником 1/4 домовладения в натуре).

Если между участниками долевой собственности не достигнуто соглашение о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них, спор может быть разрешен в судебном порядке. При невозможности выдела доли в натуре в силу запрета закона или несоразмерного ущерба имуществу другие участники обязаны выплатить выделяемому стоимости его доли. Хотя закон не говорит об объеме этой обязанности, думается (исходя из существа доли), он соразмерен доле каждого из сособственников. В этом случае происходит увеличение их долей.

Если специфика имущества такова, что выделить часть его в натуре соразмерно доле в праве собственности невозможно, то допускается выплата соответствующей денежной или иной компенсации. Однако компенсация согласно абз. 2 п. 4 ст. 252 ГК РФ допустима только с согласия собственника. И лишь при незначительности доли (оценочная категория) собственника, невозможности ее реального выдела и отсутствии существенного интереса (также оценочная категория) в использовании общего имущества суд может и при отсутствии его согласия обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. Получение компенсации влечет утрату права на долю в общем имуществе.

Общая совместная собственность, возникающая только в силу закона, возможна в двух случаях: а) между супругами; б) между членами крестьянского (фермерского) хозяйства.

Владение и пользование осуществляется участниками совместной собственности сообща, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Пункт 2 ст. 253 ГК РФ устанавливает презумпцию согласия всех участников совместной собственности на распоряжение общим имуществом, кем бы из участников ни совершалась соответствующая сделка.

Указание закона на владение и пользование "сообща", а на распоряжение "по согласию" имеет важное значение. В силу того, что участники совместной собственности составляют семейную или семейно-трудовую общность, имеющую единые цели и интересы, соглашения между ними не заключаются, но могут заключаться. Распоряжение "по согласию всех участников" предполагает, безусловно, наличие соглашения или таковое презюмируется.

Итак, учитывая специфику совместной собственности, каждый из участников вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не установлено их соглашением. Для отдельных видов совместной собственности законами могут быть установлены иные правила (п. 4 ст. 253 ГК РФ).

Непреодолимой грани между совместной и долевой собственностью нет. Первая может трансформироваться во вторую путем определения доли каждого из участников. Совместная собственность может быть прекращена, но только после предварительного определения долей. При разделе общего имущества совместных собственников их доли признаются равными, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников. На раздел общего имущества и выдел из него доли распространяются правила, установленные для долевой собственности (ст. 252 ГК РФ), поскольку иное для отдельных видов совместной собственности не определено ГК РФ, другими законами и не вытекает из существа отношений участников.

На долю в общем имуществе может быть обращено взыскание. Однако этому должно предшествовать выделение доли в натуре, т. е. прекращение права общей собственности.

Если выделить долю в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой или совместной собственности, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам по цене, соразмерной ее рыночной стоимости, с обращением вырученных средств в погашение долга.

В случае отказа остальных участников общей собственности приобрести долю должника кредитор вправе по суду требовать обращения на нее взыскания путем продажи с публичных торгов по правилам ст. 447-449 и гл. 30 ГК РФ.

Специфика совместной собственности супругов рассматривается в курсе семейного права (общая собственность супругов). Что касается собственности крестьянского (фермерского) хозяйства, то необходимо отметить следующее. Вызывают возмущения права лиц собственниками ражания обороты "собственность крестьянского (фермерского) хозяйства" и "имущество крестьянского (фермерского) хозяйства". Это создает неверное представление о данном семейно-трудовом объединении как субъекте гражданских правоотношений. Правильным было бы вести речь о собственности и имуществе не самого крестьянского (фермерского) хозяйства, а его членов. Общее имущество членов хозяйства разделяется по правилам, предусмотренным для долевой (ст. 252 ГК РФ) или совместной собственности (ст. 254 ГК РФ). Однако земельный участок и средства производства крестьянского фермерского хозяйства при выходе одного из его членов разделу не подлежат.

§ 7. Вещные права лиц, не являющихся собственниками

Систему вещных прав составляет не только право собственности. Будучи основой, стержнем этой системы, оно служит необходимой предпосылкой существования иных вещных прав, являющихся производными от права собственности. Они всегда предполагают право собственности другого лица на эту вещь. Вещные права, в том числе право собственности, характеризуют следующие признаки. Во-первых, они складываются только по поводу вещей как объектов материального мира. Во-вторых, их носители удовлетворяют свой интерес, непосредственно владея, пользуясь и распоряжаясь вещью. Набор правомочий у субъектов различных вещных прав может быть самым разнообразным. В-третьих, вещные права существуют только в рамках абсолютных правоотношений. В-четвертых, они могут защищаться особыми способами защиты - вещно-правовыми.

Вещное право как категория многозначна. Можно выделить по крайней мере три ее значения. Первое - как подотрасль гражданского права, второе - как вид имущественного правоотношения и третье - как субъективное право лица в конкретном правоотношении.

ГК РСФСР 1922 г. содержал раздел "Вещное право", включавший главы о праве собственности, а до 1 февраля 1949 г. и главу о праве застройки. ГК РСФСР 1964 г. не содержал упоминания о вещных правах.

Необоснованное отрицание особого характера вещных прав в гражданском праве началось в конце двадцатых годов. Начало этому положила статья профессора В. К. Райхера "Абсолютные и относительные права (к проблеме деления хозяйственных прав)". Продолжался этот процесс вплоть до конца восьмидесятых годов, когда вещное право характеризовалось как изрядно обветшавшая категория, унаследованная из римского

права, плеоназм, не выражающий ничего нового по сравнению с правом собственности. Начало возрождению категории "вещное право" как легальной было положено Законом РСФСР "О собственности в РСФСР", а затем и Основами гражданского законодательства Союза ССР и республик. В действующем ГК РФ вещные права заняли должное место. Систему вещных прав вряд ли можно считать состоящей из исчерпывающего перечня. Любое титульное владение является по своей природе вещным правом и может возникать в том числе и на основе договора. Договор аренды порождает не только обязательственное правоотношение между сторонами, но и вещное между арендатором и неопределенным кругом лиц. Одна и та же вещь может быть объектом и обязательственных, и вещных отношений. В силу того, что гражданские права и обязанности возникают не только из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла закона порождают гражданские права и обязанности, эти действия могут породить особые вещные права, не называемые законом и иными правовыми актами.

Систему иных вещных прав открывает владение. Владение как особое вещное право следует отличать от фактического (неправового основания) владения и одноименного правомочия собственника. Для владения как вещного права необходимыми являются два признака – добросовестность и открытость (п. 1 ст. 234 ГК РФ). Добросовестность означает осознанность лицом правомерности удержания у себя чужой вещи, т. е. лицо понимает, что вещь у него изъята быть не может (например, "задавненная" вещь). Открытость означает явное для окружающих отношение лица к чужой вещи как к своей. Владение как особое вещное право возникает в отношении объектов, которые не могут быть истребованы по причине пропуска срока исковой давности, при невозможности виндикации (при определенных условиях у добросовестного приобретателя), в отношении бесхозяйных движимых вещей (п. 2 ст. 225 ГК РФ) и др.

Вещный характер этого права (владения) подтверждает возможность его защиты против третьих лиц, не являющихся собственниками, а также не имеющих прав на владение им в силу иного предусмотренного законом или договором основания.

Право хозяйственного ведения как иное вещное право является формой имущественного обособления юридических лиц в форме государственных и муниципальных унитарных предприятий, в том числе дочерних. Согласно ст. 294 ГК РФ владение, пользование и распоряжение имуществом на праве хозяйственного ведения они осуществляют в пределах, определяемых ГК РФ. Однако пределы их правомочий устанавливаются и собственником – соответствующим государственным, административно- или национально-территориальным образованием, например, путем определения предмета и целей деятельности, части прибыли, получаемой собственником. Права собственника в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении, очерчены ст. 295 ГК РФ. Право оперативного управления означает возможность управомоченного лица осуществлять в пределах, установленных законом, и в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества владение, пользование и распоряжение им. Заметим, что право оперативного управления значительно уже, чем хозяйственного ведения.

Имущество государственного и муниципального унитарного предприятия может перейти к собственнику только при ликвидации такого предприятия, а у субъекта права оперативного управления собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое имущество либо используемое не по назначению и распорядиться им по своей воле. ГК РФ в ст. 296 в числе субъектов права оперативного управления называет только казенные предприятия и учреждения. Однако федеральный закон РФ "Об общественных объединениях" относит к ним и структурные подразделения (отделения) общественных организаций, если они действуют на основе единого устава данных организаций, являющихся собственниками имущества. При этом непременным условием должно быть их наделение правами юридического лица, поскольку право оперативного управления как форма имущественного обособления есть признак юридического лица.

ГК РФ специально очерчивает пределы возможного поведения субъектов права оперативного управления по распоряжению закрепленным за ними имуществом. Казенное предприятие, будучи коммерческой организацией, распоряжается таким имуществом лишь с согласия его собственника. Однако оно вправе самостоятельно распоряжаться производимой продукцией, если иное не установлено иными правовыми актами.

Учреждению как некоммерческой организации запрещено распоряжаться как закрепленным за ним имуществом, так и приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Моментом возникновения права хозяйственного ведения и права оперативного управления имуществом, которое собственник закрепил за соответствующим юридическим лицом, ГК РФ (ст. 299) называет время передачи имущества, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или решением собственника.

Нормы ГК РФ, законов, иных правовых актов о приобретении права собственности на плоды, продукцию и доходы от использования имущества, а также на вещи, полученные по иным основаниям, применяются и к имуществу, пребывающему в хозяйственном ведении или оперативном управлении. Аналогичны основания, порядок прекращения как права собственности, так и права хозяйственного ведения и оперативного управления. Однако последние, помимо этого, прекращаются и в случаях правомерного изъятия собственником имущества унитарных предприятий и учреждений.

Переход права собственности на предприятие как имущественный комплекс или учреждение к другому собственнику не прекращает иных вещных прав унитарных предприятий и учреждений на принадлежащее им имущество (ст. 300 ГК РФ). Самостоятельным иным вещным правом следует считать право учреждения самостоятельно распоряжаться доходами, полученными от разрешенной собственником деятельности, и имуществом, приобретенным за счет этих средств. Такие доходы и имущество учитываются на отдельном балансе учреждения. Названное право отлично от полномочий оперативного управления по своему объему. Собственник не может изымать имущество, приобретенное на такие доходы. Следует также Пункт 6 постановления Пленума ВАС РФ №13 от 17.09.92 г. "О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о собственности".

отметить, что на это имущество нельзя обратить взыскание поскольку учреждение отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами (ст. 120 ГК РФ).

Сервитут как иное вещное право заключается в праве собственника недвижимого имущества ограничено пользоваться соседней, а в необходимых случаях и другой (соседствующей с соседней) недвижимостью. Именно этот смысл, думается, заложен в ст. 274 ГК РФ. Представим ситуацию, когда земельный участок отделяют от дороги общего пользования два (или более) земельных участка. Право проезда должно принадлежать собственнику земельного участка не только через соседний, но и через соседствующие с ним участки. Сервитут может ограничивать право пользования собственника любой недвижимости, а не только земельного участка.

Различают вещные и личные сервитуты. Первые служат интересам собственника недвижимости. Вторые не связаны с осуществлением права собственности. Ими могут быть обременения унаследованных объектов недвижимости по завещательному отказу (легату), в том числе пожизненное пользование жилым домом или частью его при наследовании по завещанию (ст. 538 ГК РСФСР).

Обременение недвижимости сервитутом не лишает собственника прав владения, пользования или распоряжения ею. Сервитут устанавливается по соглашению сторон, а если оно не достигнуто - судом по иску лица, требующего установления сервитута, и подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество.

Сервитут устанавливается также в интересах и по требованию лица, которому земельный участок предоставлен на праве пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования. Закон оставляет открытым вопрос о возможности обременения сервитутами объектов, находящихся на иных вещных правах, в частности, на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Исходя из сущности сервитута как права на чужую вещь есть основания полагать о неприменимости ст. 274-276 ГК РФ в отношении по поводу указанных объектов.

ГК РФ устанавливает два случая прекращения сервитута. В первом отпадают основания, по которым он был установлен. Здесь достаточно одностороннего волеизъявления собственника обремененной недвижимости. Во втором недвижимость в результате обременения сервитутом не может использоваться в соответствии с назначением. В этом случае он прекращается либо соглашением сторон, либо судом по иску собственника.

К числу иных вещных прав ст. 216 ГК РФ относит право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Оно возможно лишь в отношении участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и приобретается гражданами по основаниям и в порядке, которые предусмотрены земельным законодательством. Владелец такого участка имеет право ограниченного распоряжения им в виде аренды или безвозмездного срочного пользования и может передавать это право другим лицам. Однако сделки, которые влекут или могут повлечь отчуждение земельного участка, в частности, продажа, залог, не допускаются. К таким сделкам применяются правила ст. 168 ГК РФ, устанавливающие презумпцию ничтожности недействительной сделки.

Владелец земельного участка на праве пожизненного наследуемого владения может создавать в его границах недвижимое имущество, приобретая на него право собственности, если из условий пользования участком, установленных законом, не вытекает иное.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности как особое вещное право предоставляется гражданам и юридическим лицам по решению соответствующего уполномоченного органа. Права на такие участки осуществляются в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении его в пользование. Если иное не предусмотрено законом, участок можно самостоятельно использовать в целях, для которых он предоставлен, включая возведение зданий, сооружений и другого недвижимого имущества. Если недвижимое имущество создано лицом для себя, то оно является его собственностью. Право ограниченного распоряжения земельным участком, находящимся в постоянном пользовании, возможно только в форме передачи в аренду или безвозмездное срочное пользование после предварительного согласия собственника участка.

§ 8. Защита права собственности и других вещных прав

Общие положения об охране права собственности. Конституция РФ закрепляет основное положение о том, что в стране признаются и защищаются равным образом частная государственная, муниципальная и иные формы собственности. Добавлено также, что право частной собственности граждан и юридических лиц охраняется законом (ст. 8, 35). Отношения собственности охраняются в тесном взаимодействии всеми отраслями права, в том числе государственным, административным, земельным, гражданским и уголовным.

Нормы гражданского права прежде всего обеспечивают регулирование и охрану этих отношений при нормальных условиях использования собственником принадлежащего ему имущества без нарушения его правомочий, а также без ущемления прав и интересов других лиц. Так, нормы права предусматривают основания приобретения имущества в собственность, прекращения права собственности, объем правомочий собственника, пределы их осуществления, а также правовой режим отдельных видов объектов собственности. Такова охрана собственности в широком смысле.

Под гражданско-правовой охраной в узком значении понимается совокупность только тех способов и средств, которые применяются, когда отношения собственности (прав и интересов собственника) нарушены. При этом законом предусматриваются способы защиты.

Гражданско-правовые способы защиты права собственности. Защита права собственности в гражданском праве осуществляется в исковом порядке через общегражданский, арбитражный или третейский суд (ст. 11 ГК).

Гражданско-правовые иски, применяемые для защиты права собственности, подразделяются на два вида: вещно-правовые и обязательственно-правовые. К вещно-правовым относятся:

- а) требования невладельца собственника к незаконно владеющему несобственнику об изъятии вещи (виндикационный иск);
- б) требования собственника устранить нарушения права собственности, не связанные с нарушением владения (нега-торный иск).

Виндикационные и нега-торные иски применяются, когда права нарушены помимо (вне) договора.

По новому гражданскому законодательству к вещно-правовым искам относятся также требования о признании права собственности (ст. 12 ГК), например, на объект, совместно выстроенный (на долевых началах) гражданами, а также юридическими лицами. К способам защиты права собственности необходимо отнести признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления (ст. 13 ГК), если указанными актами ограничиваются или нарушаются права собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Право гражданина обратиться с жалобой на действия и акты государственных органов, органов самоуправления, учреждений, предприятий, общественных объединений и их должностных лиц в суд предусмотрено Законом РФ от 23 апреля 1993 г. "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан".

К обязательственно-правовым относятся иски о признании недействительными сделок, которые нарушают интересы собственника. Применение к сделкам возврата всего исполненного дает возможность собственнику получить имущество в свое владение и пользование. Иски о возврате вещей, предоставленных в пользование по договору, а также о возмещении вреда, об истребовании неосновательно приобретенного или сбереженного имущества также являются обязательственно-правовыми. Право собственности (как правило) является необходимой предпосылкой и условием возникновения обязательственно-правовых отношений, в которых собственник приобретает новые субъективные права, отличающиеся по содержанию от права собственности. Так, нарушение права собственности, связанное с повреждением или уничтожением вещи, является юридическим фактом, порождающим

обязательно-правовое отношение между собственником и причинителем вреда, в силу чего собственник приобретает право требовать восстановления прежнего состояния (ремонта вещи) или, при невозможности такового – возмещения убытков (ст. 1081 ГК). Иски при нарушении договоров также гарантируют обязательно-правовые требования и в широком понимании охраны интересов собственника относятся к способам защиты его права.

Необходимо подчеркнуть, что если требование лица о возврате вещи основано на том или ином договоре (аренды, перевозки и др.), то применяется обязательно-правовой иск. Вещно-правовой иск (виндикационный) в таких случаях предъявляться не может требовать свое имущество из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК).

Виндикационным признается иск невладельца собственника к незаконно владеющему не собственнику об изъятии имущества в натуре. Виндикационным иском защищается право собственности в целом, поскольку он предъявляется в тех случаях, когда нарушены права владения, пользования и распоряжения одновременно. Собственник временно лишен возможности осуществлять три правомочия, однако право собственности за ним сохраняется, так как у него есть право принадлежности, которое может быть подтверждено правоустанавливающими документами, а также свидетельскими показаниями и другими письменными доказательствами. Принадлежность как юридическая категория является основой для правомочий владения, пользования и распоряжения в полном объеме.

Истец по "виндикационному иску – невладеющий собственник, которым может быть гражданин, юридическое лицо, орган, осуществляющий права собственника субъекта РФ или Российской Федерации. Государственные предприятия и учреждения для защиты права оперативного управления и хозяйственного ведения также могут предъявить виндикационный иск.

Истец должен доказать, что именно ему принадлежит право собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления) на спорный предмет, что оно нарушено и ответчик неправомерно удерживает его имущество. При таких условиях требование о возврате вещи в натуре будет удовлетворено.

Ответчик по виндикационному иску – это незаконный владелец, у которого фактически находится вещь. Им может быть как непосредственный нарушитель, так и лицо, которому он передал вещь к моменту предъявления иска (продал, сдал в аренду, подарил и т. д.). Во всяком случае, ответчиком по иску может быть только ее незаконный владелец, т. е. лицо, которое не имеет правового основания (титула) удерживать вещь.

Незаконным владельцем следует считать не только самовольного захватчика (например, похитившего вещь или присвоившего находку), но и того, кто приобрел вещь у такого лица. Собственник, предъявивший виндикационный иск, обязан доказать и свое право на спорную вещь, и неправомерность владения ею ответчиком, который предполагается законным владельцем, пока не будет доказано обратное.

Основания виндикационного иска предусмотрены в законе. Из содержания ст. 301 ГК видно, что предъявление виндикационного иска возможно, когда: а) право собственности конкретного субъекта нарушено; б) имущество собственника выбыло из его владения; в) имущество (вещь) находится в фактическом (беститульном) владении не собственника; г) не собственник является незаконным владельцем. Если в результате правонарушения имущество выбыло из владения лица, которому оно было передано по договору (титульное владение), то собственник также вправе предъявить виндикационный иск к фактическому незаконному владельцу.

Виндикационные иски нельзя смешивать с другими исками собственника о возврате вещи в натуре, основанными на договорных отношениях (аренды, хранения, безвозмездного пользования имуществом и др.). Собственник, передавший вещь другому лицу во временное владение и пользование по договору, может требовать ее возврата в соответствии с нормами обязательно-правового права. Он не вправе предъявить виндикационный иск вместо договорного.

Предмет виндикационного иска составляет то имущество, которое находится у незаконного владельца. Истребование имущества в натуре означает возврат собственнику тех же самых вещей, которые были у него до правонарушения. Поэтому предметом иска может быть индивидуально-определенная вещь (или их совокупность). Объекты, определяемые родовыми признаками, могут быть виндцированы (истребованы в натуре), если они к моменту правонарушения были так или иначе отграничены (обособлены) от других вещей того же рода (например, мешок муки, картофеля, пшеницы и т. д.) имеющий особые приметы, знаки отличия) с тем, чтобы принадлежность собственнику именно этих вещей не вызвала сомнений. Если индивидуально-определенная вещь погибла (или родовые вещи смешались с другими предметами того же рода), то цель виндикационного иска недостижима. В указанных

случаях отсутствует основание иска, поскольку право собственности прекращается вследствие уничтожения его объекта. Имущественные интересы бывшего собственника могут быть защищены с помощью других правовых средств, в частности, иском по обязательству из причинения вреда.

В тех случаях, когда виндицируемая вещь существенно переработана, изменена незаконным владельцем настолько, что прежней вещи фактически нет, требование собственника об изъятии вещи в натуре, по общему правилу, удовлетворению не подлежит. Однако если незаконный владелец является недобросовестным, то за ним не может быть признано право собственности, и вещь должна быть возвращена истцу с признанием за ним права собственности на специфицированную (переработанную) вещь. При этом собственник возмещает незаконному владельцу стоимость переработки (подробнее об этом в ст. 220 ГК и главе учебника о приобретении права собственности).

Как указывалось, предмет виндикационного иска незаменим. Но в отдельных случаях собственник может предпочесть возврату вещи в натуре ее денежный эквивалент, поскольку изъятие вещи по тем или иным причинам оказывается нецелесообразным. Подобные расчеты владельца вещи с собственником не противоречат закону и допускаются судебными органами. Судебное решение в таких случаях является основанием для возникновения права собственности у фактического владельца. Виды незаконного владения. Не все незаконные владельцы отвечают перед собственником одинаково. Их ответственность в первую очередь зависит от того, признаются они добросовестными или недобросовестными. Добросовестным, как указано в ст. 302 ГК, является такой владелец, который не знал и не мог знать о том, что лицо, у которого он приобрел имущество, не имело право его отчуждать. То обстоятельство, что незаконный владелец узнает впоследствии, что приобрел вещь неправомерно, не может поколебать его правовое положение как добросовестного приобретателя.

Недобросовестным владельцем считается тот, кто знал или мог знать о неправомерности приобретения вещи. Следовательно, различие добросовестности и недобросовестности владения основано на субъективном критерии. Недобросовестным признается тот, кто самовольно завладел чужим имуществом, похитил или присвоил чужую вещь, а также и тот, кто, приобретая имущество по сделке, знал или по обстоятельствам дела мог знать, что лицо отчуждает чужую вещь, не имея на это полномочий от собственника. Признание лица недобросовестным приобретателем осуществляется судом с учетом конкретной обстановки заключения сделки, ее условий, субъектного состава, возможности и необходимости выяснения полномочий отчуждателя на распоряжение имуществом и т. д. Ответственность недобросовестного владельца перед собственником основана не только на объективной противоправности приобретения имущества, но и на субъективной упречности поведения, т. е. вине приобретателя.

Поведение же добросовестного владельца признается невиновным, но по закону сам факт приобретения чужой вещи без достаточного правового основания объективно означает незаконность владения. В соответствии с законом (п. 3 ст. 10 ГК) добросовестность приобретателя предполагается (презумпция добросовестности). Для ее опровержения должно быть доказано, что владелец намеренно или по неосторожности не принял во внимание конкретных обстоятельств, из которых могло быть видно, что вещь отчуждается неправомерно. Требование собственника об изъятии имущества у недобросовестного незаконного владельца подлежит удовлетворению во всех случаях. Он обязан возвратить собственнику вещь в том виде, в каком она находилась в момент завладения и несет ответственность за всякое виновное уменьшение ее ценности. Если недобросовестный владелец уничтожает или отчуждает вещь, то собственник может потребовать от него возмещения ее действительной стоимости.

У добросовестного владельца имущество может быть истребовано не всегда. При этом помимо добросовестности необходимо принимать во внимание следующие два обстоятельства: а) условия, при которых вещь была из владения собственника или лица, которому он передал имущество по договору; б) возмездность (безвозмездность) приобретения.

Если имущество было утеряно собственником, похищено у него или выбыло иным путем помимо его воли, то оно подлежит возврату собственнику, хотя бы добросовестный приобретатель и приобрел вещь возмездно. Это же правило действует и тогда, когда вещь была из владения лица, которому собственник передал ее по договору. Статья 302 ГК предусматривает не только утерю или хищение как основание для защиты интересов собственника путем виндикации, но и другие случаи, хотя закон их не перечисляет. Очевидно, что судебные органы при рассмотрении конкретных дел должны учитывать имевшие место факты и сделать вывод об условиях и причинах выбытия вещи из владения собственника. Несомненно, должны приниматься во внимание такие обстоятельства, как пожар, наводнение и другие стихийные явления, в связи с

которыми вещь выбывает из владения собственника фактически помимо его воли. Во всяком случае, закон имеет в виду такие условия, которые нельзя поставить собственнику в упрек. Если же он отнесся к сохранности вещи явно небрежно то удовлетворять требование о ее изъятии нельзя, поскольку добросовестного приобретателя невозможно обвинить в допущении какой-либо неосмотрительности. Таким образом, если владелец является добросовестным однако из владения собственника вещь выбыла помимо его воли то виндикационный иск подлежит удовлетворению, вещь истребуется в пользу собственника, хотя бы владелец и приобрел ее возмездно. Если же добросовестный владелец приобрел вещь безвозмездно (например, она была ему подарена), то виндикационный иск собственника подлежит удовлетворению во всех случаях, поскольку добросовестный владелец при изъятии у него имущества не терпит убытков. В таком случае не имеет значения, как выбыла вещь из владения собственника – по его воле или помимо нее.

Когда вещь погибла, отчуждена либо потреблена добросовестным приобретателем до того момента, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности своего владения, требование бывшего собственника удовлетворению не подлежит. Кроме того, при удовлетворении иска об истребовании имущества при наличии указанных выше обстоятельств добросовестный владелец возвращает вещь собственнику в таком состоянии, в каком она оказалась к моменту, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности своего владения.

Ограничение виндикации, а следовательно, преимущественная защита интересов добросовестного приобретателя предусмотрены законом в следующих обстоятельствах: если имущество выбыло из владения собственника по его воле и приобретено добросовестным владельцем у третьего лица возмездно. Выбытие имущества из владения собственника по его воле предполагает договорное основание передачи вещи (аренда, хранение, безвозмездное пользование и др.). В результате незаконного распоряжения вещь контрагентом по договору (например, продажи вещи) она может оказаться во владении добросовестного незаконного владельца. В подобных случаях нарушенные интересы собственника могут быть защищены путем взыскания убытков с контрагента по договору.

Предусмотренное ранее ограничение виндикации в случае принудительной продажи имущества с торгов в новом ГК отсутствует. Принудительная продажа имущества в порядке, установленном для исполнения решений, означает изъятие конкретных вещей помимо воли собственника. Если решение суда, на основании которого было реализовано имущество,

отменено, то и принудительная продажа признается незаконной. И хотя приобретатель такого имущества будет добросовестным, но незаконным владельцем, требование собственника подлежит удовлетворению.

Следует иметь в виду, что на иски об истребовании имущества от незаконного владельца распространяется действие сроков исковой давности (ст. 195 ГК и ел.). К ограничению виндикации относится также правило о недопустимости истребования у добросовестного приобретателя денег и ценных бумаг на предъявителя (п. 3 ст. 302 ГК). При этом не имеет значения, выбыло ли имущество (деньги, ценные бумаги) по воле или помимо воли собственника либо того лица, которому собственник передал имущество во владение. Добросовестность приобретателя является достаточным основанием для отказа в иске собственнику об истребовании указанных объектов. Правило это установлено в целях создания условий для устойчивого обращения денег и ценных бумаг на предъявителя на фондовом рынке.

Расчеты при возврате имущества из незаконного владения. Юридическая судьба доходов (плодов), которые получены или могли быть получены от виндицируемой вещи, предусматривается ст. 303 ГК. Этот вопрос разрешается в зависимости от добросовестности (недобросовестности) незаконного владельца.

Добросовестный владелец обязан вернуть собственнику, помимо самой вещи, лишь те доходы (плоды), которые он получил или должен был получить с момента, когда узнал или должен был узнать о незаконности своего владения, или с момента получения повестки в суд по иску собственника о возврате имущества. Доходы, полученные до этого, остаются у него. Недобросовестный владелец обязан вернуть собственнику, помимо самой вещи, все доходы (плоды), которые он получил или должен был получить за все время владения. Доходы (плоды) возвращаются в натуре (например, приплод животного возвращается собственнику в натуре), а при их отсутствии – в виде денежного эквивалента.

В свою очередь владелец (как добросовестный, так и недобросовестный) имеет право потребовать от собственника возмещения произведенных им затрат, необходимых для поддержания имущества в нормальном состоянии. Добросовестный владелец может истребовать возмещения затрат за тот же период, за который собственник вправе

получить с него доходы, а недобросовестный – за все время владения, поскольку собственник может истребовать с него доходы, полученные им за весь период владения. Таким образом, взыскание доходов и расходов взаимосвязано. Установив их размеры в денежном выражении, судебные органы могут произвести зачет однородных встречных требований и взыскать причитающуюся разницу в пользу соответствующей стороны. Кроме затрат, необходимых для поддержания вещи в нормальном состоянии, владелец может ее улучшить (например, произвести дополнительные приспособления, улучшающие использование вещи). В соответствии с ч. Зет. 303 ГК судьба улучшений также зависит от добросовестности владельца. Добросовестный владелец может оставить произведенные им улучшения, если они отделимы от вещи без ее повреждения. В противном случае он вправе требовать от собственника возмещения их стоимости. Недобросовестный владелец, по смыслу закона, не имеет права ни на то, ни на другое. Вещь передается собственнику со сделанными улучшениями.

Если истребуемое имущество повреждено, то собственник вправе требовать от недобросовестного владельца возмещения вреда, причиненного его имуществу. Указанное возмещение определяется и взыскивается помимо доходов (плодов), подлежащих взысканию в пользу собственника. Добросовестный владелец возмещает лишь вред, причиненный после того, как он узнал о незаконности своего владения.

Защита права собственника от нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск). Права и интересы собственника могут быть нарушены и в том случае, когда вещь не выходит из его владения, но нарушаются права пользования и распоряжения ею со стороны третьих лиц.

Иск о защите права собственности от нарушений, не связанных с лишением владения (ст. 304 ГК), в науке гражданского права носит название негаторного.

К нарушениям права пользования относятся, например, случаи самоуправного занятия помещения в доме собственника или запрет на эксплуатацию подсобных помещений (сарая гаража и т. д.), принадлежащих ему на праве долевой собственности. Во всех указанных и подобных им случаях собственник или лицо, правомерно владеющее вещью, может защитить свои интересы, предъявив иск об устранении препятствий, мешающих ему пользоваться имуществом.

Нарушение права распоряжения имеет место в тех случаях, когда собственник незаконно ограничивается в возможности реализации не только правомочия пользования, но и распоряжения (например, при производстве описи имущества или наложении ареста). Он может потребовать исключения имущества из описи путем предъявления негаторного иска. В судебной практике такие иски нередки. При их разбирательстве суды обращают внимание на такие важнейшие вопросы, как субъект предъявленного иска, основания требований и их доказанность. Иски об исключении имущества из описи могут предъявляться как собственниками описанного имущества, так и лицами, в пользовании которых оно находится по закону или договору. Следовательно, негаторным иском может быть защищено право собственности и право законного владения. Возможны случаи, когда при производстве описи имущества последнее изымается у собственника и передается по тем или иным основаниям третьим лицам. Поскольку вещь выбывает из владения собственника, здесь есть основание предъявить виндикационный иск.

В соответствии со ст. 305 ГК виндикационный и негаторный иски применяются для защиты не только права собственности, но и иных вещных прав. При этом лица, обладающие вещными правами, могут защитить свое владение и против собственника. Законом (ст. 306 ГК) предусмотрена защита интересов собственника в случае принятия закона, прекращающего право собственности. Убытки, причиненные ему в результате принятия такого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством (ст. 306 ГК), а споры об их возмещении разрешаются судом. Для этого требуется, видимо, специальный закон или иной правовой акт, который бы установил правила определения убытков, порядок и сроки возмещения, а также конкретный орган, возмещающий причиненные государством убытки.

Право собственности может быть защищено и путем признания недействительным ненормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления, если он не соответствует закону или иным правовым актам, нарушает право собственности граждан или юридических лиц. Вопрос о признании указанных актов недействительными решается судом. Подобные иски можно отнести к негаторным, если имущество не было из владения собственника. Согласно ст. 13 ГК недействительным может быть признан также и нормативный акт.

Глава 15 Понятие и основания возникновения обязательств

§ 1. Понятие обязательства. Понятие обязательственного права

1. Легальное определение обязательства содержится в ст. 307 ГК РФ, устанавливающей, что в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого

лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п." либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Из приведенного следует, что обязательство является гражданским правоотношением. В форму обязательств прежде всего облекаются отношения экономического оборота: купля-продажа, подряд, хранение, экспедиция, перевозка и т. д. Использование правовой формы обязательств, однако, сферой экономического оборота не ограничивается: обязательственными являются также отношения, возникающие вследствие правонарушений (причинение вреда), иных недозволенных действий (неосновательное обогащение).

Все эти весьма разнообразные по характеру и целевому назначению отношения обладают рядом специфических черт, выделяющих их среди иных гражданско-правовых связей и позволяющих рассматривать их в качестве единого вида правоотношений. Во-первых, согласно господствующему в науке мнению, обязательственными являются только имущественные правоотношения.

С точки зрения его экономического содержания обязательство опосредует перемещение имущества (включая имущественные права), и иных результатов деятельности (работ, услуг) и тем самым выражает единство имущественного оборота и динамику имущественных отношений. В отличие от правоотношений собственности, фиксирующих статичность - присвоенность материальных благ определенному субъекту, обязательства по своему экономическому содержанию выступают как способ перемещения уже присвоенного имущества. Право собственности является предпосылкой и результатом развития определенных обязательственно-правовых связей. Так, по общему правилу, наличие у продавца права собственности на отчуждаемую вещь - необходимое условие возникновения и реализации обязательства купли-продажи, а вместе с тем исполнение указанного обязательства порождает право собственности у приобретателя.

Во-вторых, обязательство, в отличие от права собственности, - это относительное правоотношение со строго определенным субъектным составом как на управомоченной, так и на обязанной стороне, поскольку передача имущества, выполнение работ и оказание услуг может осуществляться в отношении лишь прямо обозначенных, а не всех третьих лиц.

Как и во всяком относительном правоотношении обязанное лицо должно совершать в пользу управомоченного активные положительные действия: выполнять работу, платить деньги и т. п. Предусмотренная законом обязанность воздержаться от совершения конкретных действий в обязательствах является сопутствующей, дополнительной: так, в соответствии с подп. 1, ч. 1, ст. 620 ГК РФ арендодатель должен воздерживаться от создания препятствий арендатору в пользовании имуществом'.

В-третьих, в отличие от правоотношений вещных, где собственник, арендатор, сервитутарий и т. п. осуществляют свои правомочия без необходимости прибегать к содействию обязанных лиц (владеют, пользуются и распоряжаются имуществом), реализация субъективного права в обязательстве возможна при совершении конкретным лицом действий, составляющих его обязанность. Удовлетворение интересов управомоченного в обязательственном правоотношении обеспечивается предоставленным ему правом требовать от обязанного лица совершения определенных действий. Именно поэтому субъективное право в обязательственном правоотношении именуется правом требования, а обязанность - долгом, управомоченный субъект - кредитором, а обязанный - должником.

Таким образом, обязательство может быть определено как относительное гражданское правоотношение по перемещению имущества, иных результатов деятельности субъектов, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенные действия, а в случаях, определенных законодательством или договором, воздержаться от совершения каких-либо действий, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей. Понятие обязательственного права. Правовой регламентации обязательств посвящены разделы III и IV ГК РФ, объединяющие более 700 статей. Помимо указанного, юридическое нормирование отдельных видов обязательств осуществляется и иными кодифицированными нормативными актами. Прежде всего это транспортные уставы и кодексы, в которых отражается специфика перевозки грузов и пассажиров, а также жилищный кодекс, регламентирующий предоставление и условия найма жилых помещений. В пределах, установленных ГК РФ, отдельные вопросы договорных и внедоговорных обязательств могут регулироваться специальными федеральными законами. Применение иных (чем закон) нормативных актов для регламентации обязательственных отношений допускается лишь в отдельных случаях, прямо оговоренных в ГК РФ.

Необходимость столь обширного нормативного регулирования вызвана, в первую очередь,

тем, что обязательства представляют собой наиболее распространенный и многообразный вид гражданских правоотношений. В форму обязательств облекаются предпринимательские отношения по производству и поставке продукции, выполнению работ и оказанию услуг, отношения между юридическими лицами и гражданами по продаже товаров, передаче в пользование жилищ, страхованию и т. п., отношения между гражданами при заключении договоров займа, аренды, подряда и т. д. Специальной регламентации подвергается также возмещение причиненного вреда, обязательства, связанные с неосновательно приобретенным или сбереженным имуществом.

Во-вторых, развитие экономических отношений предопределило необходимость правового опосредования новых договорных связей: финансовой аренды, факторинга, коммерческой концессии, доверительного управления имуществом и многих других.

В-третьих, раньше обязательственные отношения часто регулировались на ведомственном и даже региональном уровне, причем в отдельных случаях это не соответствовало ни действовавшему ГК РСФСР, ни основным принципам гражданско-правового регулирования. Поэтому установленные в разделе IV второй части ГК РФ детальные правила об основных видах договорных и внедоговорных обязательств обеспечивают стабилизацию гражданского оборота, исключают произвольный пересмотр закрепленных норм.

Обязательственное право представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения по перемещению имущества, иных результатов деятельности между субъектами, одному из которых (кредитору) предоставлено право требовать от другого (должника) совершить определенные действия либо в случаях, установленных законом или соглашением сторон, воздержаться от них.

Обязательственное право является подотраслью гражданского. Как и во всякой подотрасли, в ней выделяются некоторые общие положения, свойственные всем входящим в подотрасль институтам, т. е. обособляется своя общая часть, которая в ГК РФ носит название: "Общие положения об обязательствах". В главах 21-29 ГК РФ объединены нормы, определяющие понятие обязательства и основания его возникновения, устанавливающие правила об исполнении и обеспечении исполнения обязательств, субъектах обязательств, ответственности за их неисполнение либо ненадлежащее исполнение, а также основаниях и порядке прекращения обязательств.

В систему обязательственного права помимо общей включается и особенная часть, состоящая из институтов, регламентирующих отдельные виды обязательств. Это прежде всего, обязательство из правомерных действий, среди которых лиц (владеют, пользуются и распоряжаются имуществом), реализация субъективного права в обязательстве возможна при совершении конкретным лицом действий, составляющих его обязанность. Удовлетворение интересов управомоченного в обязательственном правоотношении обеспечивается предоставленным ему правом требовать от обязанного лица совершения определенных действий. Именно поэтому субъективное право в обязательственном правоотношении именуется правом требования, а обязанность - долгом, управомоченный субъект - кредитором, а обязанный - должником.

Таким образом, обязательство может быть определено как относительное гражданское правоотношение по перемещению имущества, иных результатов деятельности субъектов, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенные действия, а в случаях, определенных законодательством или договором, воздержаться от совершения каких-либо действий, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей.

2. Понятие обязательственного права. Правовой регламентации обязательств посвящены разделы III и IV ГК РФ, объединяющие более 700 статей. Помимо указанного, юридическое нормирование отдельных видов обязательств осуществляется и иными кодифицированными нормативными актами. Прежде всего это транспортные уставы и кодексы, в которых отражается специфика перевозки грузов и пассажиров, а также жилищный кодекс, регламентирующий предоставление и условия найма жилых помещений. В пределах, установленных ГК РФ, отдельные вопросы договорных и внедоговорных обязательств могут регулироваться специальными федеральными законами. Применение иных (чем закон) нормативных актов для регламентации обязательственных отношений допускается лишь в отдельных случаях, прямо оговоренных в ГК РФ.

Необходимость столь обширного нормативного регулирования вызвана, в первую очередь, тем, что обязательства представляют собой наиболее распространенный и многообразный вид гражданских правоотношений. В форму обязательств облекаются предпринимательские отношения по производству и поставке продукции, выполнению работ и оказанию услуг, отношения между юридическими лицами и гражданами по продаже товаров, передаче в пользование жилищ, страхованию и т. п., отношения между гражданами при заключении договоров займа, аренды, подряда и т. д. Специальной регламентации подвергается также возмещение причиненного вреда, обязательства, связанные с неосновательно приобретенным или сбереженным имуществом.

Во-вторых, развитие экономических отношений предопределило необходимость правового опосредования новых договорных связей: финансовой аренды, факторинга, коммерческой концессии, доверительного управления имуществом и многих других.

В-третьих, раньше обязательственные отношения часто регулировались на ведомственном и даже региональном уровне, причем в отдельных случаях это не соответствовало ни действовавшему ГК РСФСР, ни основным принципам гражданско-правового регулирования.

Поэтому установленные в разделе IV второй части ГК РФ детальные правила об основных видах договорных и внедоговорных обязательств обеспечивают стабилизацию гражданского оборота, исключают произвольный пересмотр закрепленных норм.

Обязательственное право представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения по перемещению имущества, иных результатов деятельности между субъектами, одному из которых (кредитору) предоставлено право требовать от другого (должника) совершить определенные действия либо в случаях, установленных законом или соглашением сторон, воздержаться от них.

Обязательственное право является подотраслью гражданского. Как и во всякой подотрасли, в ней выделяются некоторые общие положения, свойственные всем входящим в подотрасль институтам, т. е. обособляется своя общая часть, которая в ГК РФ носит название: "Общие положения об обязательствах". В главах 21-29 ГК РФ объединены нормы, определяющие понятие обязательства и основания его возникновения, устанавливающие правила об исполнении и обеспечении исполнения обязательств, субъектах обязательств, ответственности за их неисполнение либо ненадлежащее исполнение, а также основаниях и порядке прекращения обязательств.

В систему обязательственного права помимо общей включается и особенная часть, состоящая из институтов, регламентирующих отдельные виды обязательств. Это прежде всего, обязательства из правомерных действий, среди которых - обязательства по передаче имущества в собственность: купля-продажа, поставка, мена, дарение, заем, рента и пожизненное содержание с иждивением и т. п.); обязательства по передаче имущества в пользование: аренда, лизинг, ссуда и т. п.; обязательства по выполнению работ: подряд, строительный подряд и т. п.; обязательства по оказанию услуг: перевозка, хранение, поручение, агентирование и т. п.; обязательства по страховым расчетам, совместной деятельности, а также обязательства, возникающие из односторонних правомерных действий.

Завершается особенная часть институтами, регламентирующими обязательства, возникающие из причинения вреда и неосновательного обогащения. В отличие от вышеприведенных групп, они возникают из неправомерных действий либо отражают определенное объективно неправомерное состояние.

§ 2. Элементы обязательств

Субъекты и содержание обязательств. Субъектами обязательств, как и иных гражданских правоотношений могут быть граждане, юридические лица и государственные образования: Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования. Наряду с общими положениями ГК РФ содержит ряд специальных норм, определяющих особенности участия в обязательственных правоотношениях субъектов предпринимательской деятельности. Так, определенные исключения из принципа свободы договоров установлены для коммерческих организаций, обязанных заключать публичные договоры с потребителями (ст. 426 ГК РФ). Более жесткие основания установлены для ответственности по предпринимательским обязательствам (до пределов непреодолимой силы - п. Зет. 401 ГК РФ) и т. д.

В обязательстве может участвовать и более двух лиц, однако, все они, являясь сторонами обязательства, выступают либо в качестве кредиторов, либо в качестве должников (обязательства с множественностью лиц).

Содержанием обязательства являются субъективные права и обязанности его сторон. При этом, как уже указывалось, правомочие кредитора именуют правом требования, а обязанность должника - долгом.

Статья 307 ГК РФ содержит элементарную модель обязательственного правоотношения, в которой должнику противостоит кредитор, не обязанный в отношении должника к совершению каких-либо действий. Подобные обязательства, в которых у одной стороны - только права, а у другой - только обязанности, называются односторонними. К их числу относятся, например, обязательства из договора займа, где заимодавец (кредитор) наделен правом требования возврата долга, а заемщик (должник) должен исполнить указанную обязанность; обязательства по возмещению причиненного вреда, в которых у потерпевшего есть право требовать соответствующего имущественного предоставления от причинителя; обязательства, возникающие из односторонних управомочивающих сделок и иных односторонних правомерных действий.

Однако в большинстве обязательств каждый из участников является одновременно и должником, и кредитором. Согласно п. 2 ст. 308 ГК РФ, если каждая из сторон по договору 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. Такие обязательства являются двусторонними, или взаимными. Например, в обязательстве из договора купли-продажи продавец является должником в отношении обязанности по передаче вещи и кредитором, поскольку управомочен требовать уплаты покупной цены. Покупатель, в свою очередь, является кредитором в части права требования передачи вещи и должником, так как на нем одновременно лежит обязанность ее уплаты. По прямому указанию закона (п. 2 ст. 308 ГК РФ) двусторонние обязательства возникают только из договоров, но не односторонних правомерных, а тем более неправомерных действий.

Непосредственными участниками обязательства являются должник и кредитор. Однако в ряде случаев обязательство может иметь последствия и для третьих лиц. Например, при страховании жизни право на получение страхового возмещения принадлежит выгодоприобретателю - субъекту, названному страхователем. Вследствие принципа автономии воли (п. 2 ст. 1 ГК РФ) обязательство для лиц, в нем не участвующих (третьих лиц), не может породить никаких обязанностей (п. 3 ст. 308 ГК РФ), чего нельзя сказать о правах, возникновение которых у третьих лиц допускается по соглашению сторон обязательства (из договора в пользу третьего лица) либо в случаях, предусмотренных законодательством.

Подобного рода отношения называются обязательствами в пользу третьего лица. Они отличаются от обязательств, по которым исполнение должно быть произведено не кредитору, а третьему лицу, тем, что в этих последних субъект, принимающий исполнение, не обладает никакими правами по отношению к сторонам обязательства, а само исполнение третьему лицу является лишь обусловленным сторонами способом реализации обязанности должника.

В одних обязательствах содержание кредиторского правомочия исчерпывается возможностью требовать от должника определенного действия; в других - кредитор не только вправе требовать совершения таких действий, но и сам может совершать их: заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком (п. 1 ст. 715 ГК РФ), наниматель жилого помещения - вселить в него временных жильцов (ч. 1 ст. 680 ГК РФ) и т. д.

Обязанность должника может состоять в совершении в пользу кредитора одного или нескольких однородных либо даже разнородных действий, исполняемых одновременно или неоднократно. Например, поставка сырья в течение срока действия договора может производиться как однократно, так и периодически; но лишь систематическим может быть исполнение банком своих весьма разнообразных обязанностей перед клиентом по договору банковского счета. Наряду с активными возможно возложение на должника и пассивных обязанностей в виде воздержания от конкретных или любых действий, препятствующих кредитору в реализации его субъективных прав.

2. Объекты обязательств.

Объектами обязательства являются имущество (вещи, деньги, ценные бумаги, имущественные права) и результаты деятельности субъектов (работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности и исключительные права на них), в связи с созданием, передачей и использованием которых складываются гражданские правоотношения.

Обязательства могут иметь как один, так и несколько объектов: так, в кредитном обязательстве единственным объектом являются деньги, а в обязательстве подряда - деньги и изготовленная подрядчиком вещь. Возможно также установление обязательства в отношении нескольких объектов (альтернативные и факультативные обязательства). Вещи выступают в качестве объектов обязательств купли-продажи, дарения, поставки, мены и многих других. При этом для установления обязательства, его исполнения, ответственности за нарушение и возможности досрочного прекращения немаловажно, является ли вещь делимой или неделимой, родовой или индивидуально-определенной. Одни обязательства могут устанавливаться только в отношении родовых вещей (заем), другие - только в отношении индивидуально-определенных (имущественный наем). Если объектом обязательства является вещь, определенная индивидуальными признаками, то с ее гибелью обязательство прекращается. При гибели родовых вещей, по общему правилу, обязательство сохраняется, поскольку *genera popereunt* (род не погибает), и у должника имеется возможность заменить погибшие вещи однородными, если только это не повлечет несоразмерных затрат.

По указанному признаку обязательства могут быть классифицированы на родовые и индивидуально-определенные.

По тому, является ли объектом обязательства вещь делимая или неделимая, соответствующим образом могут быть классифицированы и обязательства. В отношении неделимых вещей при множественности лиц в обязательстве в силу закона (п. 1 ст. 322 ГК РФ) возникает солидарное обязательство, если только иное не установлено

соглашением сторон. И, напротив, если вещь делима, то обязательство при отсутствии соглашения сторон или специальной нормы закона будет долевым. Исполнение обязательства по частям, если вещь неделима, объективно невозможно. При делимости вещи исполнение по частям допускается, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (ст. 311 ГК РФ).

В силу особенностей денежного обращения специальные правила (в части валюты обязательств, места исполнения, процентов и т. п.) устанавливаются для обязательств, объектами которых являются деньги. Деньги могут быть единственным объектом обязательства, например, при займе, но чаще, вследствие возмездности большинства гражданско-правовых связей, они составляют один из двух или более объектов обязательства.

Поскольку обязательства опосредуют передачу имущества, имущественные права могут быть объектами данных отношений только при условии их несвязанности с личностью правообладателя. Статья 383 ГК РФ устанавливает недопустимость перехода к другому лицу прав, связанных с личностью кредитора (права на алименты, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью и т. п.). Имущественные права являются объектами цессии, некоторых залоговых обязательств и т. д.

Результаты деятельности как объекты обязательств можно, с известной долей условности, присущей всякому названию, подразделить на результаты материальной и интеллектуальной деятельности.

К первым относятся результаты выполнения работ и оказания услуг, ко вторым – результаты творческой деятельности и исключительные права на них.

Результаты материальной деятельности могут быть делимыми либо неделимыми от самой деятельности, а складывающиеся в связи с ними отношения подразделяются на обязательства по выполнению работ (обязательства подрядного типа) и обязательства по оказанию услуг.

В обязательствах подрядного типа результаты действий воплощаются в материальных объектах – вещах, делимых от деятельности должника (выстроенный дом, пошитый костюм и т. п.). В обязательствах по оказанию услуг объектом является результат действий, не связанный с созданием вещи и не делимый от деятельности услугодателя (хранение, комиссия, перевозка, агентирование и т. п.).

Продукты творческой деятельности: произведения науки, литературы, искусства, изобретения, промышленные образцы и т. п. могут служить объектами различных обязательств, связанных с их созданием, использованием, отчуждением и т. д. Так, продажа картины художником облекается в форму обязательства купли-продажи, передача на выставку коллекции скульптур – в обязательство по безвозмездному пользованию имуществом (ссуда), а создание и передача научного или художественного произведения – в форму обязательства по выполнению научно-исследовательских работ либо обязательства из авторского договора заказа, причем регламентация последнего осуществляется уже нормами не только авторского, но и обязательственного права. Результаты творческой деятельности вне зависимости от внешней формы их воплощения являются не материальными, а духовными благами. Их создатели приобретают исключительные личные неимущественные права (право авторства, право на авторское имя и др.) и в связи с указанными правомочиями – также исключительные права на использование этих произведений, что обуславливает особенности содержания соответствующих обязательственных правоотношений: например, при продаже кем-либо произведения изобразительного искусства его автору принадлежит право следования – право получить от продавца вознаграждение в размере 5% от перепродажной цены. Ввиду того, что исключительные личные права создателя творческого произведения неотчуждаемы, объектами обязательств могут быть лишь исключительные права на использование соответствующих результатов интеллектуальной деятельности, например, право на продажу патента или выдачу лицензии.

§ 3. Основания возникновения обязательств

Как и любое другое гражданское правоотношение, обязательство возникает вследствие наступления определенных юридических фактов или их совокупности (юридических составов), с которыми закон связывает установление прав и обязанностей субъектов. В п. 2 ст. 307 ГК РФ прямо названы только два основания возникновения обязательств: договор и причинение вреда. Что же касается других возможных оснований, то они определены с помощью общего отсылочного принципа: "обязательства возни- кают... и из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе".

В наиболее обобщенном виде основания возникновения гражданских прав и обязанностей содержатся в ст. 8 ГК РФ, среди которых первостепенное значение имеют договоры. Ведущая роль договора в возникновении обязательственных правоотношений обусловлена

исходными принципами, на которых строится вся система гражданского права: признание равенства субъектов, свободы договора, автономии воли. Двадцать пять из тридцати глав, содержащих правовую регламентацию отдельных видов обязательств, посвящены юридическому нормированию обязательств, возникающих из договоров. Общая дозволительная направленность гражданско-правового регулирования применительно к основаниям возникновения обязательств проявляется также в том, что анализируемые правоотношения возникают из договоров, не только предусмотренных законом, но также из договоров, односторонних сделок, иных правомерных действий, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему. Примером может служить широко распространенный в предпринимательской практике, но не нашедший отражения в законодательстве дилерский договор.

Односторонние сделки, по общему правилу, порождают обязательства, в которых лица, совершающие такие сделки, становятся должниками (обязательства из конкурса, публичного обещания награды возлагают обязанности соответственно на организатора конкурса и лиц, объявивших о выдаче награды).

Односторонние сделки могут создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами (ст. 155 ГК РФ). Так, в соответствии со ст. 538 ГК РСФСР обязательство наследника по совершению какого-либо предоставления в пользу отказополучателя возникает из односторонней сделки - завещания, в котором содержится соответствующее распоряжение наследодателя (завещательный отказ).

Обязательства возникают также из односторонних правомерных действий, по своей юридической природе не являющихся сделками. К ним, в частности, относятся действия в чужом интересе без поручения (Глава 50 ГК РФ), вследствие которых лицо приобретает при соблюдении установленных в законе условий право требовать от субъекта, в пользу которого оно действовало, возмещения необходимых расходов и иного реального ущерба (например, при производстве безотлагательного ремонта, чтобы предотвратить разрушение).

Сравнительно немногочислены обязательства, возникающие из актов государственных органов и органов местного самоуправления (подп. 2, п. 1 ст. 8 ГК РФ).

Административный акт порождает обычно лишь обязанность одного или обоих субъектов, которым он адресован, заключить на его основе договор. Так, обязательство по жилищному найму в домах государственного и муниципального жилищных фондов возникает на основании ордера, выдаваемого местной администрацией, и заключаемого в соответствии с ним договора. Лишь в исключительных случаях, специально предусмотренных законом, обязательство возникает непосредственно из соответствующего властного акта. Например, согласно п. 4 ст. 13 Патентного закона РФ, решением Правительства Российской Федерации в интересах национальной безопасности может быть предоставлено право на использование объекта промышленной собственности без согласия патентообладателя с выплатой ему соразмерной компенсации. В подобных случаях акт государственного или муниципального органа должен определять субъектов обязательства, его содержание и условия исполнения. События, создание результатов творческой деятельности (подп. 5 и 9 п. 2 ст. 8 ГК РФ) могут породить обязательства только в совокупности с иными основаниями, которыми, как правило, являются различные договоры: страхования, авторские, лицензионные и т. п. Например, обязанность выплатить страховое возмещение возникает в случае гибели застрахованного имущества (пожара, наводнения).

Обязательства, основаниями возникновения которых служат сделки, административные акты, иные правомерные действия, именуется в юридической литературе договорными. Все они (за исключением обязательств, возникающих непосредственно из актов государственных и муниципальных органов и ведения чужих дел без поручения) обеспечивают субъектам свободу устанавливать права и обязанности, определять их содержание и пределы реализации. Большинство норм, регулирующих договорные обязательства, - диспозитивные. Содержащиеся в них правила становятся условиями конкретных договоров, только если участники не определяют иначе. Основаниями возникновения обязательств служат также причинение вреда другому лицу и неосновательное обогащение (подл. 6 и 7 п. 1 ст. 8 ГК РФ). Рассматриваемые обязательства называются внедоговорными. Они возникают из неправомерных действий либо отражают определенное объективно неправомерное состояние: приобретение имущества хотя бы и не в результате правонарушения, но по основанию, которое впоследствии отпало. Эти обязательства выполняют охранительную функцию. Их правовая регламентация осуществляется при помощи императивных норм, предусматривающих условия возникновения, круг сторон и содержание соответствующих обязательств.

§ 4. Санкция в обязательстве

Санкцией в обязательстве называется предусмотренная законом или соглашением сторон

принудительная мера воздействия, состоящая в возложении неблагоприятных последствий на сторону, не исполняющую либо ненадлежащим образом исполняющую свои обязанности. Именно в обязательствах санкция приобретает особое значение, поскольку сущность всякого обязательства состоит в необходимости совершить установленные действия в пользу другого лица. Способом понуждения к этому и служит санкция. Независимо от того, установлена ли она законом или соглашением сторон (например, договорная неустойка), принудительность санкции обеспечивается исковой защитой. Однако иск – не единственный способ привести санкции в исполнение. В случаях, специально установленных законом, санкция может применяться в бесспорном порядке (например, безакцептное списание сумм штрафов с грузоотправителей за непредъявление груза к перевозке).

Вследствие имущественного характера большинства обязательств санкции, как правило, являются мерами имущественного воздействия на неисправную сторону. Наряду с этим существуют и неимущественные санкции, причем как материально-правового, так и процессуального характера: право на односторонний отказ исполнить обязательство при существенном нарушении его другой стороной, недопустимость свидетельских показаний при несоблюдении простой письменной формы сделки и т. д.

Санкции за нарушение обязательств весьма разнообразны. Одни из них охраняют от нарушений любые обязательства, а потому содержатся в правовых институтах общей части обязательственного права: возмещение убытков, принудительное исполнение обязанности передать индивидуально-определенную вещь, право на односторонний отказ от исполнения договора, санкции, налагаемые на должника и кредитора при просрочке исполнения и т. п. Другие обеспечивают исполнение лишь конкретных обязательственно-правовых связей. В качестве примера можно привести право заимодавца на досрочный возврат предоставленных денежных средств при невыполнении заемщиком условия о целевом использовании суммы кредита. Такие санкции устанавливаются нормами, регламентирующими отдельные виды обязательств. Помимо уже приведенного деления санкций на имущественные и неимущественные, материально-правовые и процессуальные, общие (для всех обязательств) и специальные (для их отдельных видов), по содержанию меры воздействия они могут быть подразделены на следующие группы.

1. Принуждающие к исполнению добровольно неисполненной обязанности. Так, ст. 396 ГК РФ устанавливает обязанность должника исполнить обязательство в натуре, ст. 398 ГК РФ – передать индивидуально-определенную вещь и т. д.

2. Увеличивающие обязанности неисправной стороны. Возлагаемая на должника обязанность возмещения убытков и уплаты неустойки в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождает его, по общему правилу, от исполнения в натуре, т. е. является дополнительной к его основной обязанности; недостатки в выполнении подряда работ влекут за собой дополнительную обязанность подрядчика по безвозмездному их устранению (п. 1 ст. 723 ГК РФ) и т. п.

3. Уменьшающие обязанности исправной стороны. Например, купивший недоброкачественную вещь вправе требовать уменьшения покупной цены (п. 1 ст. 475 ГК РФ), арендатор может требовать снижения арендной платы, если ухудшились условия пользования имуществом (п. 4 ст. 614 ГК РФ).

4. Изменяющие содержание или порядок исполнения обязательства. Например, арендатор, просрочивший внесение платы за пользование имуществом, может быть обязан к ее досрочному внесению (п. 5 ст. 614 ГК РФ), подрядчик, выполнивший работу с отступлением от условий договора, вместо устранения недостатков может быть обязан к компенсации затрат, понесенных заказчиком на их исправление (п. 1 ст. 723 ГК РФ).

5. Прекращение обязательства по инициативе исправной во на односторонний отказ от договора в случае допущенного другой стороной его существенного нарушения (пп. 1 и 2 ст. 450 ГК РФ), сюда относятся и специальные нормы, предусматривающие возможность одностороннего прекращения конкретного вида обязательств: право арендодателя на досрочное расторжение договора, если арендатор пользуется имуществом не по назначению (ч. 1 ст. 619 ГК РФ), право заказчика отказаться от договора, если подрядчик своевременно не приступает к выполнению работ или выполняет их настолько медленно, что окончание их к сроку становится явно невозможным (п. 2 ст. 715 ГК РФ) и т. д.

Глава 16 Субъекты обязательств

Обязательственное отношение, как и любое другое, предполагает наличие не менее двух объектов. В легальном определении обязательства, сформулированном в ст. 307 ГК РФ, названы два лица, участвующие в обязательстве: кредитор¹ и должник. Это общее название сторон, в отдельных договорах они имеют специальные наименования: покупатель и продавец, арендодатель и арендатор, заказчик и подрядчик, страхователь

и страховщик, причинитель вреда и потерпевший и т. д.

Кредитор – активная сторона в обязательстве, потому что является управомоченным лицом. Он вправе требовать от контрагента совершения определенных действий. В вещных правоотношениях также существует управомоченная сторона (например, собственник, имеющий право на вещь), которая для достижения личных интересов обычно сама совершает какие-либо действия (сдает вещь в аренду дабы получить дополнительный доход). В обязательстве же кредитор обладает правом не на вещь, а на действие, т. е. своей цели он достигает не собственной деятельностью, а усилиями должника (подрядчик шьет зимнюю одежду, необходимую заказчику).

Должник – это пассивный участник отношения в силу того, что на нем лежит долг совершить определенное действие в пользу кредитора. Такую обязанность он может принять на себя добровольно, заключив договор с кредитором, либо быть принужденным к ее исполнению в силу прямого указания закона (например, при причинении вреда здоровью гражданина). В отличие от вещных правоотношений, где неопределенный круг лиц должен воздерживаться от действий, нарушающих права собственника, в обязательствах должнику следует совершать предписанные действия.

Правовая связь в обязательстве возникает только между его сторонами, поэтому оно не создает прав и обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (п. 3 ст. 308 ГК РФ). Такие субъекты в гражданском праве именуются "третьими лицами". Однако из этого правила возможны исключения, когда обязательство, сложившееся между двумя сторонами, порождает права и обязанности для не участвующих в нем третьих лиц. Это нетипичные ситуации, поэтому требуется, чтобы они были предусмотрены законом, иными правовыми актами либо специально установлены соглашением сторон. Например, страхователь вправе: назначить физических или юридических лиц – выгодоприобретателей; заключить договор страхования своих детей от несчастного случая (ст. 929, 934 ГК РФ). Именно дети или указанные страхователем выгодоприобретатели смогут в будущем получить определенные денежные суммы, несмотря на то, что они договор не заключали и обязанности по нему не несли.

Такой вид соглашения называется договором в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ), по которому стороны добровольно устанавливают, что должник будет производить исполнение не кредитору, а третьему лицу, которое может быть как указано, так и не указано в договоре. Тем самым третье лицо, не становясь стороной по договору, наделяется определенными правами. Оно может воспользоваться предоставленным ему правом, а может и отказаться от него. В последнем случае исполнение принимает кредитор, если это не противоречит закону или договору.

Следует отметить, что, допуская к участию в обязательстве третье лицо, стороны ограничивают свои возможности в процессе развития их взаимоотношений. Так, с момента, когда третье лицо выразило должнику намерение воспользоваться предоставленным ему правом требования, ни должник, ни кредитор не могут изменить или расторгнуть заключенный договор, не получив на то согласия третьего лица. Должник может возложить на третье лицо обязанность по исполнению обязательства (ст. 313 ГК РФ). Тогда кредитор должен принять исполненное третьим лицом обязательство. Но такая возможность должника имеет определенные пределы. Суть в том, что иногда личные качества должника приобретают немаловажное, а порой и решающее значение. К примеру, отдавая свою пьесу в театр для постановки, драматург учитывает творческие возможности актерской труппы, режиссера-постановщика; решая, кому из брокеров поручить ведение своих дел на бирже, предприниматель оценивает и сравнивает способности, опыт, надежность нескольких специалистов в этой области. Повышенное значение личных доверительных отношений характерно для фидуциарных сделок (доверенность, поручение, комиссия), поэтому поверенный, по общему правилу, должен исполнять возложенные на него обязанности сам. Личный непередаваемый характер исполнения обязанности установлен законом для алиментных обязательств. Именно с учетом различий во взаимоотношениях сторон ст. 313 ГК РФ сформулирована в виде диспозитивной нормы: возложение должником своей обязанности на третье лицо допускается, кроме случаев, когда это невозможно по указанию закона, иных правовых актов, условиям обязательства либо вытекает из его существа.

Пункт 2 ст. 313 ГК РФ предоставляет третьему лицу возможность исполнить обязанность должника и без согласия последнего, если для третьего лица возникает опасность утраты его права на имущество должника. Так, лицо, узнав, что переданное ему в субаренду имущество может быть продано с публичных торгов в порядке исполнения судебного решения за неуплату арендных платежей, само выплачивает их кредитору (арендодателю) за арендатора (должника).

Таким образом, третье лицо может стать самостоятельной фигурой в правоотношении, а в последней ситуации к нему переходят права кредитора, т. е. он становится стороной обязательственного отношения.

Обычно каждая из сторон представлена одним лицом. Но возможно, что одному кредитору будет противостоять несколько должников (двое граждан, угнавшие и разбившие автомашину, обязаны возместить ущерб ее собственнику), либо несколько кредиторов имеют права требования к одному и тому же лицу (сдача в аренду одному лицу имущества, принадлежащего нескольким собственникам). Может возникнуть и такое обязательство, где участвуют одновременно несколько кредиторов и несколько должников. Во всех этих случаях говорят о множественности лиц в обязательстве. При этом количество сторон не меняется.

Множественность лиц может существовать с возникновения обязательства (при заключении договора займа несколькими заемщиками) либо появиться позднее (в случае смерти заемщика его долг перекладывается на наследников). Если должником по обязательству выступает реорганизуемое юридическое лицо, кредитор вправе предъявить требование к той организации, которая стала его правопреемником. Но при невозможности четко определить по разделительному балансу, на кого именно перешел долг, появляется множественность на стороне должника – все вновь возникшие лица отвечают перед кредитором реорганизованного юридического лица (ст. 60 ГК РФ).

По объему требований кредиторов и обязанностей должников обязательства с множественностью лиц могут быть поделены на несколько видов.

Долевые обязательства – в них несколько кредиторов или несколько должников требуют или исполняют обязательство каждый в своей доле. Причем ст. 321 ГК РФ установлено равенство этих долей, поскольку иное не вытекает из закона, иных правовых актов или условий обязательства. Таким образом, доли участников могут быть равными (и это общее правило) либо различными, если это специально оговорено.

В долевых обязательствах права и обязанности участников обособляются. Каждый из кредиторов вправе требовать исполнения только в своей части, а должники не отвечают за неисполнение обязанности друг друга. Для должника, выплатившего свою долю, обязательство прекращается так же, как и для кредитора, получившего причитавшееся ему. Долевое обязательство имеет общее для всех его участников основание (например, договор), но самостоятельность и независимость их прав и обязанностей позволяет говорить о том, что по сути это – совокупность отдельных правоотношений

В солидарных обязательствах кредитор может потребовать исполнения от любого из должников, либо каждый из сокредиторов вправе предъявить требование к должнику в полном объеме (ст. 323, 326 ГК РФ). В таких отношениях все зависит от воли кредитора: он может потребовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, либо возложить обязанность не на всех, а только на нескольких содолжников. Размер возмещения при этом тоже определяется кредитором: в полном объеме с одного, а если с нескольких или всех – то с кого в какой мере. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено окончательно. Если кредитор не смог взыскать установленный им размер долга с одного из должников (из-за его неплатежеспособности), он имеет право требовать недополученное с остальных.

По российскому законодательству любое обязательство с множественностью лиц предполагается долевым, если его солидарный характер не установлен законом или договором (п. 1 ст. 322 ГК РФ). Иными словами, солидарность – это исключение из общего правила. Относительно же обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, законодатель занимает прямо противоположную позицию: обязанности их должников и требования нескольких кредиторов являются солидарными, если законом иными правовыми актами или условиями обязательства не предусмотрено иное (п. 2 ст. 322 ГК РФ). Это и понятно: именно солидарные обязательства с их повышенной защитой прав кредиторов создают устойчивость в хозяйственных отношениях. Однако указанное правило не означает, что коммерческие обязательства в принципе не могут быть долевыми. Это допускается, но только при прямом указании в законе или контракте на долевой характер требований кредиторов и ответственности должников.

Солидарность обязательства возможна на стороне кредиторов (активная солидарность) и на стороне должников (пассивная солидарность). Если солидарность на стороне кредиторов встречается крайне редко, то пассивная солидарность – достаточно распространенное явление. Так, участники полного товарищества солидарно отвечают своим имуществом по обязательствам юридического лица (п. 1 ст. 75 ГК РФ); акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части принадлежащих им акций (абз. 2 п. 1 ст. 147 ГК РФ); солидарна ответственность членов семьи нанимателя по обязательствам из договора жилищного найма (ст. 53 ЖК); солидарно отвечают лица, совместно причинившие вред (ст. 1080 ГК РФ).

Иногда солидарность устанавливается диспозитивной Нормой: п. 1 ст. 363 ГК РФ предусмотрено, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником

обязательства, обеспеченного поручительством, должник и поручитель отвечают перед кредитором солидарно, но законом или договором поручительства может быть предусмотрена и субсидиарная (дополнительная) ответственность поручителя.

Солидарными являются и обязательства, предмет которых неделим (п. 1 ст. 322 ГК РФ). Например, три собственника автомашины, заключив договор купли-продажи, обязаны передать ее покупателю; исполнение такого обязательства по частям "невозможно".

Допустимо установление должниками, вступившими в обязательство, солидарной ответственности лишь за часть долга. При солидарной обязанности должников кредитор имеет самостоятельное право требования против каждого из них. Поэтому должник, к которому обратился кредитор, защищаясь, может выдвигать возражения, являющиеся общими для всех должников или основанные на личных отношениях между этим должником и кредитором. Примером возражений первого вида будет ссылка должника на недействительность договора, положенного в основание солидарного обязательства, ввиду несоблюдения установленной законом формы. Если же должник утверждает, что при заключении сделки он был введен в заблуждение кредитором, - это возражение второго вида.

В то же время личные возражения одного из солидарных должников не вправе использовать другой должник, к которому предъявил требование кредитор (ст. 324 ГК РФ).

Солидарность на стороне должников увеличивает шансы кредитора на удовлетворение его требований. Но чтобы исключить недобросовестность кредитора (получение им исполнения по обязательству неоднократно от нескольких должников), законом введено условие о том, что исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных от исполнения кредитором (п. 1 ст. 325 ГК РФ) независимо от его способа, будь то платеж, внесение долга в депозит, зачет встречного требования. В случае смерти одного из солидарных должников его место в обязательстве занимают наследники, становящиеся тоже солидарными должниками, но в пределах доли принятого каждым из них наследства.

Итак, если один из должников сполна удовлетворит требование кредитора, солидарное обязательство прекращается. Заканчиваются отношения с кредитором, но правовая связь между солидарными должниками продолжается. Закон наделяет должника, исполнившего солидарное обязательство, правом требовать с других произведенных им расходов (п. 2 ст. 325 ГК РФ). Оно называется правом обратного требования, или регрессом.

На этом этапе остальные содолжники становятся обязанными перед тем из них, кто исполнил солидарное обязательство. Теперь он становится кредитором, но за вычетом доли, падающей на него самого. Причем остальные должники несут ответственность в равных долях, т. е. регрессное обязательство является долевым.

Неуплаченное одним из должников новому кредитору распределяется между всеми участниками регрессного обязательства. Хотя они могут договориться и об ином распределении обязанностей.

Но иногда право регресса не возникает. Так, при поручительстве должник, который сам погасил долг перед кредитором, не имеет права регресса к другому солидарному должнику - поручителю, исходя из характера отношений между ними (затруднений с возвратом долга). Правда, возможность регресса есть у поручителя, когда он исполняет обязательство за должника, не зная (по вине последнего), что тот уже расплатился с кредитором.

Сказанное позволяет сделать вывод о производности регрессного требования от солидарного обязательства.

При солидарности на стороне кредиторов любой из них вправе предъявить к должнику требование в полном объеме (п. 1 ст. 326 ГК РФ). Но до того, как хотя бы один из солидарных кредиторов заявит свое требование, должник может произвести исполнение любому из них по своему выбору.

Солидарность кредиторов встречается реже. Например, она может возникнуть из соглашения, заключенного несколькими кредиторами с одним должником при неделимости предмета обязательства: гражданин берет в аренду пианино, принадлежащее нескольким гражданам на праве общей собственности.

При солидарности кредиторов (так же как и при солидарности должников) каждый из них имеет самостоятельное право требования к должнику, несмотря на единое основание всего солидарного обязательства. Поэтому должник в ответ на требование одного из кредиторов не может выдвигать возражения, основанные на личных взаимоотношениях с другими солидарными кредиторами (п. 2 ст. 326 ГК РФ).

Самостоятельность требований каждого кредитора проявляется и в том, что смерть одного из них не прекращает солидарности (кроме, естественно, случаев, когда на активной стороне обязательства было всего два лица). Право требования умершего кредитора переходит к его наследникам, и, если их несколько, оно распределяется в

соответствии с их долями в наследстве.

Если один из кредиторов простит долг (ст. 415 ГК РФ), это не прекращает прав других.

Исполнение одному из солидарных кредиторов прекращает солидарное обязательство (п. 3 ст. 326 ГК РФ). Остальные кредиторы могут потребовать от него определенных долей из поступившей суммы платежа (право регресса). По общему правилу, возмещение производится в равных долях, хотя по соглашению кредиторов допустимо распределение и в иной пропорции.

В правовых системах других государств (ФРГ, Швейцария) выделяется еще один вид обязательства со множественностью лиц – совместные обязательства, в которых несколько кредиторов могут предъявить требование к должнику лишь все вместе, либо один кредитор вправе обратиться со взысканием лишь сразу ко всем должникам. Российское право не выделяет их в особый вид, хотя трудно не заметить их своеобразие. Это отношения, возникающие по поводу имущества находящегося в общей совместной собственности. Гражданский кодекс относит к ним собственность супругов (ст. 256) и крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 257).

Оба супруга, как и члены крестьянского хозяйства, совместно владеют, пользуются и распоряжаются находящимся в их собственности имуществом. Их право собственности характеризуется множественностью субъектов (оба супруга и каждый член фермерского хозяйства являются сособственниками) и является бездолевым. Поэтому по обязательствам из сделок заключенных в интересах семьи или всего крестьянского хозяйства (общим долгам), все члены этих коллективов отвечают общим имуществом совместно. К сожалению, в Кодексе РФ содержится очень краткая характеристика правового режима совместной собственности членов фермерского хозяйства. В нем не стало нормы об ответственности хозяйства по долгам его членов, тогда как ст. 128 Кодекса РСФСР (1964) была специально посвящена обязательствам, возникающим из сделок членов колхозного двора, и их ответственности.

Что же касается отношений между супругами, то общие положения Гражданского кодекса получили развитие в нормах семейного законодательства. Пунктом 2 ст. 45 Семейного кодекса установлено, что взыскание по общим обязательствам супругов обращается на их общее имущество, а при его недостаточности супруги отвечают солидарно имуществом каждого из них (личным). Если же судом был произведен раздел имущества супругов, их ответственность по общим долгам приобретает долевой характер, поскольку в этом случае общие долги распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям (п. 3 ст. 39 СК).

По обязательствам одного из супругов (личным долгам) взыскание может быть обращено лишь на имущество супруга-должника, а если такого имущества не хватает – еще и на его долю в общей совместной собственности (п. 1 ст. 45 СК), для чего кредитор вправе потребовать ее выдела из общего семейного имущества.

Глава 17 Перемена лиц в обязательстве

В гражданско-правовом обязательстве как относительном правоотношении права и обязанности возникают между четко определенными субъектами. В этом смысле оно носит личный характер. Такого мнения придерживались римские юристы, считавшие именно личную связь сторон существом обязательства. Поэтому по римскому праву изменение его субъектного состава с необходимостью влекло прекращение одного обязательства и возникновение другого (новацию). В дальнейшем с развитием экономических отношений права и обязанности уже не связывались так прочно с личностью участников обязательства. Право требования, в частности, стали считать одним из элементов имущества, которое может перейти и к другому лицу.

С современной точки зрения сущность обязательства заключается не в личной связи, а в имущественном интересе его участников, поэтому изменение субъектного состава – не только допустимое, но и весьма распространенное явление. Правда, в англо-американской системе права до сих пор замена должника возможна только путем новации.

Замена должника или кредитора именуется заменой лиц в обязательстве. В таком случае прежний участник выбывает из отношения, на его место заступает другое лицо, к которому переходят все права и обязанности вышедшего (происходит правопреемство). ;

Переход прав кредитора обязательства (его требований) к другому субъекту возможен по сделке или на основании закона (п. 1 ст. 382 ГК РФ).

Уступка права требования (цессия) – это договор, по которому кредитор (цедент) передает свое право требования к должнику другому лицу (цессионарию). Это соглашение между первоначальным и новым кредиторами, поэтому одностороннего

заявления кредитора о том, что он передает свои права Другому, недостаточно. Согласия должника на такую сделку не требуется, поскольку ему, как правило, безразлично, кому производить исполнение. Но норма п. 2 ст. 382 ГК РФ сконструирована как диспозитивная, а следовательно, необходимость получения согласия Должника на замену кредитора может быть установлена законом, иными правовыми актами или договором.

Кодекс предусматривает еще ряд случаев ограничения уступки требования. Если для должника в обязательстве личность кредитора имеет существенное значение, переход прав допускается только с согласия должника (п. 2 ст. 388). Когда же права неразрывно связаны с личностью кредитора (требования об алиментах, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина), их переход к другому лицу недопустим по прямому указанию закона (ст. 388 ГК РФ). Не распространяются правила о цессии и на регрессные обязательства в силу характера возникающих отношений (п. 1 ст. 382 ГК РФ). И уж тем более уступка требования не допускается, если она противоречит закону, иным правовым актам или договору (п. 1 ст. 388).

Итак, по общему правилу, для перехода прав достаточно соглашения между кредиторами без согласования этого с должником. Однако ничего не подозревающий добросовестный должник скорее всего исполнит обязательство прежнему кредитору. Для того, чтобы не лишать цессию практического значения, законом поставлено условие об обязательном уведомлении должника о происшедшем изменении кредитора, причем в письменной форме. Правда, не называется, на кого именно из кредиторов возлагается эта обязанность. Думается, сообщение может быть сделано как новым, так и прежним кредитором.

Если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим неблагоприятных последствий (п. 3 ст. 382 ГК РФ). Поэтому уведомление должника выгодно новому кредитору.

Новый кредитор получает право в том виде, в каком оно было у прежнего, если иное не установлено законом или договором об уступке прав (нельзя передать прав больше, чем сам имеешь). Изменяется только субъектный состав обязательства, а его содержание остается прежним.

Объем требований и их условия учитываются на момент перехода, т. е. на момент достижения договоренности об уступке требования. В числе прочих к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства (залоговое право, поручительство, неустойка и др.). Так, если долг был обеспечен залогом, то новый кредитор тоже пользуется этим обеспечением. Переходят и другие права, связанные с переданным требованием, например, право на неуплаченные проценты (ст. 384 ГК РФ). Этот принцип вполне распространим и на плоды, доходы, возмещение издержек. Эта норма дает должнику право выдвигать против нового кредитора те же возражения, которые он имел против прежнего. Перечень возражений логично устанавливать не с момента уступки права, а с того времени, когда должник узнал о замене кредитора (ст. 386 ГК РФ).

Таким образом, отношение между новым кредитором и должником предопределено его отношением с первоначальным кредитором. Поэтому он обязан передать новому участнику документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, значимые для его реализации.

Что касается формы соглашения о замене кредитора, она должна быть письменной, если требование основано на сделке, совершенной в письменной форме (простой или нотариальной). Когда произошла уступка права по сделке, требующей государственной регистрации, цессия должна быть зарегистрирована в том же порядке, если иное не установлено законом (ст. 389 ГК РФ). Соблюдение предусмотренной законом формы цессии облегчает положение нового кредитора, который обязан доказать должнику переход к нему требований по обязательству. Должник вправе не исполнять свои обязанности, пока не получит доказательств произведенной замены кредитора (ст. 385 ГК РФ).

Со времени перехода прав новый кредитор должен сам заботиться об удовлетворении своего требования. Исключение составляет случай, когда прежний кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором (ст. 390 ГК РФ). Однако цедент остается ответственным перед цессионарием за недействительность переданного ему требования (за то, что его юридически не существует). Так, он будет отвечать, если сделка, по которой передаются права, признана недействительной. Объемом ответственности цессия отличается от индоссамента (ст. 14 ГК РФ) - передаточной надписи о переходе прав по ордерной ценной бумаге. Если цедент отвечает только за действительность переданного требования, то индоссант - и за его осуществление. Далее цессия - это соглашение двух Пуправомоченных (в прошлом и будущем) лиц, а индоссамент - односторонний акт владельца ордерной ценной бумаги. Различия есть и в круге возражений должника. В случае цессии он может выдвигать против нового

кредитора и те, что имел против прежнего, а при индоссаменте должник (лицо, обязанное произвести платеж), не может противопоставить предъявителю ордерной ценной бумаги возражения, которые он имел к кому-либо из надписателей.

Переход прав кредитора к другому лицу осуществляется не только по сделке, но и на основании закона. В ст. 387 ГК РФ названо несколько таких случаев.

Во-первых, это ситуации универсального (общего) правопреемства, когда к лицу переходят все права и обязанности. Таков переход при наследовании, реорганизации юридических лиц.

Решение о принудительном переводе прав кредитора на другое лицо может принять суд. Так, при несоблюдении одним из собственников норм о преимущественном праве покупки его доли другими любой участник долевой собственности может в судебном порядке требовать перевода на него прав и обязанностей покупателя (п. 3 ст. 250 ГК РФ). Такое же право предоставлено арендатору, имеющему преимущественное право на продление договора (ст. 621 ГК РФ). Если арендодатель отказал ему в заключении договора на новый срок, но в течение года заключил его с другим лицом, арендатор вправе потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по такому договору и возмещения убытков, причиненных ему отказом.

Когда основное обязательство обеспечивается поручительством или залогом, то к поручителю (залогодателю), не являющемуся должником по основному обязательству и исполнившему обязанность за должника, также переходят права кредитора по основному обязательству в объеме удовлетворенного им требования кредитора (ст. 350, 365 ГК РФ). Поручитель сверх этого может потребовать от должника уплаты процентов на выплаченную сумму, а также возмещения убытков.

Еще один случай, предусмотренный законом, – суброгация (ст. 965 ГК РФ). По договору имущественного страхования страховщик, возместивший страхователю возникшие у того убытки, приобретает право компенсировать свои издержки (в пределах выплаченной суммы) с причинителя вреда.

Перемена лиц на пассивной стороне обязательства называется переводом долга. Новый должник вступает в отношение вместо первоначального, который при этом освобождается от обязательства. Но в отличие от уступки требования смена должника допускается лишь с согласия кредитора (ст. 391 ГК РФ), потому что для него личность должника имеет существенное значение: с одним он не однажды имел дело и убедился в его добросовестности, о другом он слышан как о крайне неисполнительном контрагенте, а в третьем он просто не уверен, потому что он не знает его деловых качеств. Да и по существу любого обязательства кредитор вступает в него потому, что верит исполнительности должника.

Долг переходит от одного должника к другому по договоренности между ними, санкционированной кредитором, хотя, по сути, можно ограничиться соглашением нового должника с кредитором обязательства.

Принимая на себя долг в тех же рамках, новый должник вправе выдвигать против требований кредитора те возражения, которые мог к нему предъявить прежний должник (ст. 392 ГК РФ). Границы обязанностей нового должника также обусловлены отношением, существовавшим между кредитором и первоначальным должником.

Сказанное позволяет прийти к выводу, что на отношения с третьими лицами это правило распространяться не должно. Действительно, лица, заложившие свое имущество в обеспечение данного обязательства или поручившиеся за должника, брали на себя потенциальную ответственность, учитывая материальное положение конкретного должника. Замена его другим создает для залогодателя и поручителя неопределенность в том, смогут ли они впоследствии получить с нового должника 1 выплаченную за него сумму. Поэтому ст. 356 ГК установлено правило: с переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, кроме случая, когда залогодатель согласился отвечать и за нового должника. Аналогична и норма ст. 367 ГК в отношении поручительства. К форме перевода долга применяются правила о форме уступки требования.

Перевод долга отличается от принятия на себя исполнения обязательства. Во втором случае по договору должника с третьим лицом последний берет на себя обязанность исполнить действия за должника, но стороной по обязательству не становится. Следовательно, третье лицо не возлагает на себя обязанность перед кредитором, отношения должника и третьего лица находятся за рамками этого обязательства.

Глава 18 Договор – основание возникновения обязательства

§ 1. Понятие и значение договора в гражданском праве

Понятие и функции договора.

Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК

РФ).

Договор есть разновидность сделки - юридического факта. Как любая сделка, договор представляет собой правомерное действие, направленное на определенные последствия. Правомерность и направленность договора обуславливают его организационную функцию, в процессе реализации которой формируются связи субъектов гражданского права. Значение договора не ограничивается его организационной функцией. Он выполняет и регулятивную функцию, оказывает активное воздействие на имущественные связи субъектов. Такое воздействие осуществляется не непосредственно, а через систему субъективных прав и обязанностей.

Как правовые модели (меры) возможного и должного поведения субъективные права и обязанности "реализуют" воздействие договора на имущественные отношения, определяя их содержание.

Организационная и регулятивная функции договора обуславливают его эффективность и широкое применение. Договор является тем необходимым средством, с помощью которого опосредуется широкий круг общественных отношений в сфере товарно-денежного оборота. Указанные отношения складываются между субъектами гражданского права и отличаются большим разнообразием. Поэтому и договоры, опосредующие различные группы общественных отношений, также характеризуются соответствующими особенностями. Например, существенной спецификой обладают договоры в области предпринимательства, в отношениях с участием граждан-потребителей.

Договор - юридический факт, и имущественные отношения (правоотношения), на организацию и регулирование которых он направлен, - самостоятельные явления, каждое из которых обладает своим собственным содержанием.

Необходимо учитывать, что термин "договор" используется для обозначения не только юридического факта (двусторонней и многосторонней сделки), но и обязательственного правоотношения, возникающего из договора.

Разграничение указанных понятий имеет практическое значение. Решая вопрос о том, вправе ли арбитражный суд взыскивать установленную законодательством или договором пеню за просрочку платежа после истечения срока действия договора, Высший Арбитражный Суд РФ пришел к выводу, что истечение срока действия договора, как правило, не прекращает возникшего на его основе обязательственного правоотношения. Договором также называют документ, в котором фиксируется юридический факт - соглашение.

В Гражданском кодексе РФ положениям о договоре посвящен второй подраздел общей части обязательственного права, состоящий из трех глав: глава 27 "Понятие и условия договора", глава 28 "Заключение договора", глава 29 "Изменение и расторжение договора".

Указанные положения распространяются на все договоры. Исключения составляют многосторонние договоры, к которым общие положения применяются, если это не противоречит многостороннему характеру таких договоров (п. 4 ст. 420 ГК РФ 1994 г.).

К договорам применяются нормы других разделов ГК РФ. Как уже отмечалось, договор - это всегда сделка, но не всякая сделка является договором. Односторонние сделки не могут быть договором, поскольку для него необходимо волеизъявление не менее чем двух сторон. Именно поэтому на договоры распространяются правила лишь о двусторонних и многосторонних сделках (п. 2 ст. 420 ГК).

Свобода договора. Одним из основных начал гражданского законодательства ГК определил принцип свободы договора (п. 1 ст. 1 ГК), который находит закрепление и развитие во многих других статьях Гражданского кодекса. В общих положениях Кодекса о договоре сформулированы специальные правила о свободе договора (ст. 421).

Суть этого принципа заключается в том, что субъекты гражданских правоотношений самостоятельно распоряжаются своими правами, приобретая и осуществляя их своей волей и в своем интересе.

Граждане и юридические лица сами решают, заключать им договор или нет, выбирают своих будущих контрагентов. Никого нельзя обязать вступить в договорные отношения. Исключения составляют случаи, когда это предусмотрено законом, либо сами субъекты добровольно возложили на себя такую обязанность (например, по предварительному договору).

Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Необходимо лишь, чтобы он не противоречил закону (ст. 8 ГК).

Содержание договора определяется по усмотрению сторон, если иное не предусмотрено законом, другими правовыми актами.

Классификация договоров представляет собой деление их на определенные группы с учетом тех или иных критериев (свойств, признаков договоров).

В основу разграничения положены такие критерии, которые позволяют выявлять содержание отдельных групп договоров, их различия, сходство.

Договоры имущественные и организационные. Критерием такой дифференциации является характер общественных отношений (их правовой формы), на возникновение (изменение, прекращение) которых направлены договоры.

Имущественные договоры касаются материальных благ и характеризуются большим разнообразием. Это могут быть отношения, связанные с передачей имущества (купля-продажа), выполнением работ (подряд), оказанием услуг (перевозка, страхование).

Организационные договоры не порождают непосредственно имущественных последствий, они лишь создадут для этого необходимые предпосылки.

Отношения (правоотношения), которые возникают (изменяются, прекращаются) на основе таких договоров, носят организационный характер. К их числу относятся договоры на организацию перевозок грузов автомобильным транспортом, навигационные, предварительные, учредительные и некоторые другие.

Консенсуальные и реальные договоры. Такое деление проводится по способу заключения договора. Для заключения консенсуального договора достаточно достичь соглашения по всем существенным условиям договора. С этого момента договор считается заключенным.

Для заключения же реального договора необходима, кроме того, передача имущества.

Абсолютное большинство договоров - консенсуальны. Реальными, например, являются договоры на перевозку железнодорожным транспортом и некоторые другие.

Двусторонние и многосторонние договоры. В зависимости от того, волеизъявление скольких сторон необходимо для заключения соответствующего договора, договоры могут быть двусторонними и многосторонними.

Для заключения двустороннего договора необходимо волеизъявление двух, для многостороннего - более чем двух сторон.

Указанные договоры существенно различаются по тем последствиям, которые они вызывают. Двусторонние договоры порождают у сторон субъективные права и обязанности, имеющие встречную направленность. Субъективные права и обязанности одной стороны корреспондируют субъективным обязанностям и правам другой. Так, субъективное право покупателя потребовать от продавца передачи вещи корреспондирует субъективной обязанности продавца передать ее.

В многосторонних договорах такой встречности нет, но есть сонаправленность воли участников договора субъективных прав и обязанностей.

Одностороннеобязывающие и двустороннеобязывающие договоры. Критерий дифференциации - характер распределения прав и обязанностей, возникающих у сторон.

При заключении одностороннеобязывающих договоров у одной стороны возникают только права, у другой - только обязанности. Таких договоров относительно немного.

Двустороннеобязывающие (взаимные) договоры порождают права и обязанности у обеих сторон.

Абсолютное большинство договоров - взаимные: купли-продажи, поставки, перевозки и другие.

Договоры в пользу сторон и третьих лиц. Договоры, заключаемые в пользу его сторон, порождают права и обязанности этих сторон (купля-продажа, поставка, дарение).

Договоры в пользу третьих лиц влекут возникновение у них соответствующих прав (страхование в пользу третьего лица).

Договоры возмездные и безвозмездные. По характеру правоотношений, возникающих на основе договоров, по наличию или отсутствию в них встречных предоставлений одной стороны за исполнение обязанностей другой договоры делятся на возмездные и безвозмездные.

Встречное предоставление заключается не только в передаче денег. Оно может выражаться в передаче других вещей, в совершении действий, связанных с оказанием услуг, выполнением работ и т. д.

Возмездность или безвозмездность договора обуславливается его характером (договоры купли-продажи - возмездные договоры дарения - безвозмездные). Иногда стороны могут сами определять возмездность или безвозмездность договора (договоры займа, поручения).

В соответствии с п. 3 ст. 423 ГК РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

Предварительные и основные договоры. По целям, последствиям, которые наступают в результате заключения договоров, они подразделяются на предварительные и основные (ст. 429 ГК РФ).

Сущность предварительного договора состоит в том, что его стороны обязуются в

будущем заключить основной договор (на передачу имущества, выполнение работ, оказание услуг).

Условия предварительного договора должны позволять установить предмет будущего основного договора, а также другие существенные его условия; они также могут включать в себя эти условия. Условия предварительного договора могут устанавливать и порядок определения существенных условий будущего договора.

В предварительном договоре может быть указан срок заключения основного. При отсутствии такого условия считается, что основной договор должен быть заключен в течение года с момента подписания предварительного. Нарушение этой обязанности порождает у контрагента право обратиться в суд с требованием о понуждении заключить основной договор; кроме того, виновная сторона должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Особое внимание следует обратить на форму. Предварительный договор должен иметь такую же форму, что и основной договор, а если она не установлена, письменную форму. Несоблюдение этих правил влечет за собой ничтожность предварительного договора.

Публичные договоры. Публичными признаются договоры на передачу товара, выполнение работ, оказание услуг, которые коммерческая организация по характеру своей деятельности обязана заключать с любым потребителем по его требованию.

Публичный договор заключается в сфере розничной торговли, перевозок транспортом общего пользования, услуг связи, энергоснабжения, медицинского, гостиничного обслуживания и т. п.

Субъективный состав этого договора характеризуется тем, что одной его стороной всегда является коммерческая организация, т. е. занимающаяся предпринимательской деятельностью, второй – потребитель (граждане и юридические лица).

Коммерческая организация не может оказывать предпочтение одному лицу перед другими, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами.

Если коммерческая организация необоснованно уклоняется от договора, то другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить публичный договор и о возмещении причиненных этим убытков. Условия публичного договора (цена товара, работ, услуг и другие условия) должны быть одинаковыми для всех потребителей, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами.

Договор присоединения. Специфика этих договоров в том, что его условия определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах. Другая сторона принимает условия договора не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 428 ГК).

Стороне, которая присоединяется к договору, не определяя его условия, предоставлено право требовать расторжения или изменения договора в случаях, когда он: лишает потребителя прав, обычно предоставляемых ему по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение своих обязанностей; содержит в себе явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Исключения касаются субъекта, занимающегося предпринимательской деятельностью. В случаях, когда такой субъект присоединился к договору, соответствующие требования не подлежат удовлетворению, если он знал или должен был знать, на каких условиях заключается договор.

Смешанные договоры. Граждане и некоторые юридические лица могут заключать сделки, включающие элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (п. 3 ст. 421 ГК).

Отношения, связанные с заключением, исполнением смешанного договора, регулируются в соответствующих частях правилами о договорах, элементы которых в нем содержатся.

Указанное правило является диспозитивным. Иное может быть предусмотрено соглашением сторон или вытекать из существа смешанного договора.

§ 3. Содержание договора

Содержание договора принято раскрывать через совокупность согласованных сторонами условий.

Условия договора (юридического факта) конкретизируют соответствующее правоотношение, его субъектов, объект (условия о предмете, сроках и порядке исполнения обязанностей и т. п.).

Каждое условие договора имеет свое собственное содержание. Содержание совокупности всех условий того или иного договора и составляет его содержание.

Существенные условия договора. Существенными признаются такие условия, по которым необходимо достичь соглашения для того, чтобы договор считался заключенным.

Существенными признаются следующие группы условий (п. 1 ст. 432 ГК РФ):

- 1) условие о предмете;
- 2) условия, которые в законе, иных правовых актах определены как существенные;
- 3) условия, которые в законе, иных правовых актах определены как необходимые для договоров данного вида;
- 4) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 ГК РФ).

Содержание условий договора определяется по усмотрению сторон. Исключение составляют случаи, когда содержание условий определено императивными нормами. Указанные условия считаются неотъемлемой частью договора и в ситуациях, когда стороны их не согласовывали.

Если содержание условий определяется диспозитивными нормами, то при отсутствии соответствующего соглашения сторон такие условия также признаются частью договора. Однако в подобных случаях стороны вправе исключить их применение либо установить отличное от предусмотренного в диспозитивной норме условие.

Условие о предмете договора относится к числу существенных. Оно включает в себя наименование предмета, его количественную и качественные характеристики.

Условие о цене является существенным для возмездных договоров лишь в случаях, прямо предусмотренных законом.

Цена определяется соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются так называемые устанавливаемые или регулируемые цены (определяемые государственными органами). Они являются обязательными для сторон.

Устанавливаемая цена – это конкретная цена. Регулируемая цена представляет собой какие-то предельные уровни цен (тарифов) либо коэффициенты к ним.

Условие о цене может быть предусмотрено путем установления конкретной цены.

Согласованным также считается условие о цене если стороны оговорили лишь порядок ее определения. Цена выражается в рублях. Она может быть эквивалентна определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (ст. 317 ГК РФ).

В тех случаях, когда в возмездном договоре отсутствует условие о цене и она не может быть определена, исходя из других условий договора, то применяется цена, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (п. 3 ст. 424 ГК).

Условиями о действии договора определяются моменты возникновения и прекращения обязательств.

С заключением договора последний вступает в силу и на его основе возникает обязательственное правоотношение. Сторонам предоставлено право распространить условия договора на свои отношения, которые предшествовали заключению договора. Окончание срока действия договора прекращает обязательственное правоотношение, если это предусмотрено законом или договором. При отсутствии такого условия в договоре окончание срока его действия приурочивается к моменту исполнения сторонами своих обязанностей.

Толкование договора (ст. 431 ГК РФ). Оно позволяет установить, заключен ли сторонами договор, соответствует ли волеизъявление сторон их действительной воле, цель, содержание договора и отдельных его условий.

Толкование применяется к договорам, заключенным в любой форме, в том числе и в устной.

Начинается толкование договора с того, что суд изучает буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений. При этом их необходимо понимать в обычно употребляемом значении, если иное не вытекает из договора. Учитывается также практика сложившихся отношений сторон. Принимаются во внимание и обычаи делового оборота.

Если не ясен буквальный смысл, то содержание условия устанавливается путем его сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если же указанные меры не позволяют установить содержание условий договора (договора в целом), должна быть выявлена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. Проводится это путем анализа обстоятельств, предшествующих заключению договора (переговоры, переписка, установившаяся во взаимоотношениях сторон практика, обычаи делового оборота), последующего поведения сторон. Выявление действительной воли сторон, учет целей договора проводится на момент заключения договора.

§ 4. Форма договора

Требования, предъявляемые к форме договора. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Стороны могут договориться заключить договор в определенной форме. В этом случае договор считается заключенным после придания ему этой формы, даже если законом для

договоров данного вида она и не требовалась. Письменная форма обязательна:

- 1) если договоры заключаются между юридическими лицами;
- 2) если договоры заключаются между юридическими лицами и гражданами;
- 3) если договоры заключаются гражданами между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда;
- 4) если письменная форма предусмотрена законом для договоров, заключаемых гражданами между собой независимо от их суммы;
- 5) для внешнеэкономических договоров. Некоторые договоры, заключаемые в письменной форме, нуждаются в нотариальном удостоверении.

Договоры должны быть нотариально удостоверены в двух случаях:

- 1) когда нотариальное удостоверение договора предусмотрено законом;
- 2) когда стороны своим соглашением обусловили нотариальное удостоверение заключаемого ими договора.

Договоры могут быть заключены путем выражения воли молчанием, конклюдентными действиями.

Молчанием может быть выражена воля заключить договор в случае когда это предусмотрено законом или самими сторонами (обычаями делового оборота). С помощью конклюдентных действий заключаются договоры в устной форме. В определенных случаях конклюдентные договоры могут использоваться для заключения договоров в письменной форме. В соответствии с п. 3 ст. 434 ГК РФ считается, что эта форма соблюдена, если письменное предложение заключить договор принято конклюдентными действиями (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.), которые должны быть совершены лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта. Указанным правилам соответствует и сложившаяся практика арбитражных судов. Подобные конклюдентные действия не становятся способом выражения воли контрагента заключить договор на предложенных условиях в письменной форме, если такое последствие предусмотрено законом, иными правовыми актами, или об этом указано в оферте.

Договоры, заключаемые по поводу земли, другого недвижимого имущества, а также в предусмотренных законом случаях по поводу определенных видов движимого имущества, подлежат государственной регистрации (ст. 164 ГК РФ).

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора. К числу таких требований относятся: заключение договора с использованием бланка определенной формы, скрепление печатью документов, в которых выражается воля сторон, и т. п. Способы заключения договора. Договор в письменной форме может быть заключен следующими способами:

- 1) путем составления одного документа;
- 2) путем обмена документами, выражающими волю сторон. Обмен документами производится посредством почтовой, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи. Необходимо лишь, чтобы соответствующая связь обеспечивала возможность достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Указанные документы подписываются сторонами.

При заключении договора можно использовать факсимильное воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифрового или иного аналога собственноручной подписи. Такое воспроизведение подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Правовые последствия нарушения формы договора. Несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны права в случае спора ссылаться на свидетельские показания в подтверждение не только самого факта заключения договора, но и его содержания (отдельных условий договора). Однако стороны вправе приводить письменные и другие доказательства в подтверждение указанных фактов.

Несоблюдение простой письменной формы договора влечет за собой его недействительность только в двух случаях. Во-первых, если это прямо указано в законе. Так, в соответствии со ст. 362 ГК РФ несоблюдение письменной формы делает недействительным договор поручительства. И, во-вторых, если стороны договора своим соглашением обусловили такое последствие.

Несоблюдение нотариальной формы договора влечет за собой его ничтожность (п. 1, 2, 4 ст. 165 ГК РФ). Но возможна защита интересов добросовестной стороны в судебном порядке путем признания такого договора действительным. Для этого необходимо два условия:

- 1) одна из сторон полностью или частично исполнила дого;
- 2) другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения договора.

Суд вправе по требованию исполнившей договор стороны вынести решение о признании

его действительным. При этом последующего нотариального удостоверения договора не требуется.

Несоблюдение требований о регистрации договора влечет за собой его недействительность только в том случае, когда такое последствие прямо предусмотрено законом (п. 1, 3, 4 ст. 165 1 ГК РФ).

Заинтересованная сторона может обратиться в суд с требованием вынести решение о регистрации договора. Для удовлетворения судом подобных исков необходимы следующие условия:

- 1) договор, для которого необходима государственная регистрация, должен быть заключен в надлежащей форме;
- 2) одна из сторон уклоняется от регистрации договора. Заинтересованная сторона может защитить свои интересы и тогда, когда договор, требующий государственной регистрации, заключен с нарушением его формы. В таких случаях вначале предъявляется требование, связанное с нарушением формы договора, а затем - с его регистрацией. На основании решения суда соответствующие органы производят регистрацию договора.

§ 5. Порядок заключения, изменения и расторжения договора

Заключение договора (ст. 432-449 ГК РФ). Поскольку договор является соглашением сторон, он заключается при наличии предложения одной стороны заключить договор и согласия другой принять такое предложение. Предложение заключить договор, если оно отвечает определенным требованиям, называется офертой.

Во-первых, оферта должна быть конкретной, т. е. обращенной к одному или нескольким конкретным лицам. Во-вторых, она должна включать необходимые для такого рода договоров существенные условия, т. е. характеризоваться определенностью своего содержания.

В-третьих, в ней должно быть выражено намерение одного лица считать себя заключившим договор с другим, которому эта оферта направлена. С учетом указанных требований можно определить так: оферта - это адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение заключить договор, характеризующееся определенностью и намерением одного лица считать себя заключившим договор с другим, которому направлено соответствующее предложение. Оферту необходимо отличать от приглашения делать оферты. Не содержащее в себе всех существенных условий предложение заключить договор рассматривается лишь как приглашение делать оферты. Это могут быть самые разные предложения, в том числе и реклама.

Предложение заключить договор, включающее в себя все существенные условия, но обращенное к неопределенному кругу лиц, также является приглашением делать оферты. Однако, если в таком предложении лица выражена его воля заключить договор на предлагаемых условиях с любым, кто отзовется, то оно признается публичной офертой. Для заключения договора важно установить момент, с наступлением которого оферент связан своей офертой. Это - момент получения ее адресатом. Поэтому, если извещение об отзыве оферты поступило ранее либо одновременно с самой офертой, последняя считается неполученной.

Полученная же адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте, либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано. Ответ лица, которому адресована оферта, о полном и безоговорочном согласии принять предложение заключить договор, называется акцептом.

Не признается акцептом ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем указано в оферте. Такой ответ является отказом от акцепта и одновременно - новой офертой.

Акцептант может отозвать свое согласие заключить договор. Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается неполученным.

Момент, с которого договор считается заключенным, зависит от того, предусматривается ли офертой срок для акцепта или нет.

Для случаев, когда в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным в момент получения оферентом акцепта, но при условии, что это произошло до истечения указанного в оферте срока для акцепта.

Если срок для акцепта не определен в письменной оферте, договор считается заключенным при условии, что акцепт получен оферентом в пределах срока, установленного законом (иными правовыми актами), а при отсутствии такового - в течение нормально необходимого для этого времени.

Если срок для акцепта не определен в устной оферте, договор считается заключенным, когда акцепт заявлен немедленно.

При поступлении к оференту извещения об акцепте с опозданием договор считается

незаклученным. Но, если это извещение было направлено оференту своевременно, а получено им с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, за исключением случаев, когда оферент немедленно уведомляет другую сторону о получении акцепта с опозданием.

Заклучение договора в обязательном порядке. Согласно принципу свободы договора нельзя, по общему правилу, обязать ту или иную сторону заклучить договор. Из этого общего правила есть исключения (ст. 445 ГК РФ). В предусмотренных законом случаях можно обязать к заклучению договора. Установлены определенный порядок и сроки заклучения таких договоров.

Если заклучение договора обязательно для акцептанта, то последний в течение 30 дней со дня получения оферты при несогласии с какими-то ее условиями должен направить оференту извещение об акцепте оферты на иных условиях, составив протокол разногласий,

Оферент вправе передать соответствующий спор на рассмотрение суда в 30-дневный срок со дня получения от акцептанта извещения (со дня истечения срока для акцепта). В тех случаях, когда заклучение договора обязательно для оферента и ему будет направлен в течение 30 дней с момента получения оферты протокол разногласий к проекту договора, оферент обязан в течение 30 дней с момента получения протокола разногласий известить акцептанта о принятии договора в его редакции либо об отклонении протокола разногласий.

Если оферент не известит акцептанта о принятии договора в его редакции либо отклонит протокол разногласий, акцептант вправе передать возникшие разногласия на рассмотрение суда.

Заклучение договора на торгах. Договор может быть заклучен путем проведения торгов, если иное не вытекает из существа договора. Законом может быть предусмотрен вид договоров, заклучаемых только путем проведения торгов.

Одним из объектов такого договора является лицо, выигравшее торги.

Организаторами торгов могут быть собственник, обладатель имущественного права, специализированная организация. Торги проводятся в форме аукциона и в форме конкурса. Торги бывают открытыми (с участием любых лиц) и закрытыми (с участием только приглашенных).

По результатам торгов оформляется протокол, который имеет силу договора.

При проведении торгов с нарушением установленных законом правил они признаются недействительными в судебном порядке, что влечет за собой недействительность договора, заклученного лицом, выигравшим торги.

Изменение и расторжение договора (глава 29, ст. 450- 453 ГК РФ). Под изменением договора понимается внесение в него дополнений, уточнений и т.п., в результате которых содержание договора становится иным. Расторжение договора прекращает его действие. Изменение и расторжение договора происходят по разным причинам. Это могут быть утрата интереса, нецелесообразность дальнейшего исполнения договора и т. п. По обоюдному согласию стороны изменяют и расторгают договор, если иное не предусмотрено законом или договором.

Изменение (расторжение) договора может быть результатом одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично. Необходимо, чтобы такой отказ допускался законом или соглашением сторон.

Договор может быть изменен или расторгнут в судебном порядке по требованию одной из его сторон. Основаниями таких требований служат:

1) существенное нарушение договора контрагентом;

2) иные случаи, предусмотренные законом или договором. Существенным признается нарушение, влекущее для другой стороны ущерб, при котором она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заклучении договора. Одним из оснований изменить или расторгнуть договор служит существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при его заклучении. Оно признается существенным, когда обстоятельства изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, они вообще не заклучили бы договор или заклучили на значительно отличающихся условиях.

При наличии указанных обстоятельств стороны по обоюдному согласию могут изменить или расторгнуть договор.

Если же стороны не приходят к соглашению, по требованию заинтересованной стороны договор расторгается в судебном порядке. Для удовлетворения подобного требования необходимо одновременное наличие следующих условий:

1) в момент заклучения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть при той степени заботливости и осмотрительности, какая отнес

требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишалась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Расторгнув договор, суд решает вопрос о соответствующих последствиях. При этом он исходит из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных в связи с исполнением договора.

Требования заинтересованной стороны об изменении договора по указанным основаниям суд рассматривает лишь в порядке исключения. Для этого необходимы такие дополнительные условия:

1) расторжение договора противоречит общественным интересам;

2) расторжение договора влечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Порядок изменения и расторжения договора. Соглашение об изменении и расторжении договора должно иметь ту же форму, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора, обычаев делового оборота не вытекает иное.

До обращения в суд заинтересованная сторона должна обратиться с соответствующим предложением к своему контрагенту. И только после получения от него отказа либо неподача иска в суд.

Договор считается измененным или расторгнутым с момента заключения сторонами соглашения, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора.

Если этот вопрос решался в судебном порядке, то договор считается измененным или расторгнутым с момента вступления в силу решения суда.

Все, что исполнено по договору до момента его изменения или расторжения, не подлежит возврату, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

Глава 19 Исполнение обязательств

§ 1. Понятие и принципы исполнения обязательств

Исполнение обязательства представляет собой совершение действий (либо в соответствующих случаях воздержание от действий), составляющих содержание субъективных прав и обязанностей сторон.

Исполнение обязательств зависит, таким образом, от специфики содержания их отдельных видов и даже каждого конкретного обязательства. Очевидны различия в исполнении обязательств по строительному подряду и розничной купле-продаже. Но и исполнение этих последних может иметь определенные особенности в зависимости, например, от того, предусмотрена ли доставка товара покупателю либо его право на рассрочку внесения покупной цены. Поэтому законодательные нормы, посвященные регламентации исполнения отдельных видов обязательств, содержатся в особенной части обязательственного права. Вместе с тем обязательствам присущи общие черты, позволяющие установить, наряду со специальными, и единые требования. Они отражены в общей части обязательственного права (глава 22 ГК РФ) и применяются к любым видам обязательств, определяя, если только иное не предусмотрено законом, соглашением сторон, обычаями делового оборота, параметры исполнения, т. е. место, способ, сроки, субъектный состав, предмет исполнения и т. д.

Принципами исполнения обязательств являются закрепленные в законе основополагающие начала, в соответствии с которыми строится правовое регулирование реализации субъективных прав и обязанностей в данных правоотношениях. Ввиду того что сфера их действия распространяется только на обязательства, они являются принципами подотрасли обязательственного права.

В литературе традиционно выделяют такие принципы как реальное, надлежащее исполнение обязательств, принцип стабильности обязательств. Ряд ученых полагает, что реальное исполнение (исполнение в натуре) не является самостоятельным принципом обязательственного права, а составляет лишь одно из частных требований, условие, аспект надлежащего исполнения обязательства в отношении его предмета. Изложенная точка зрения представляется наиболее убедительной. Еще до введения в действие нового Гражданского кодекса закон допускал ряд исключений из требований реального исполнения, а ныне действующая ст. 396 ГК РФ эти исключения существенно расширила, допустив замену исполнения в натуре соответствующей денежной компенсацией в виде возмещения убытков, отступного, неустойки.

Принцип стабильности обязательств. Действие этого принципа, нашедшего отражение в ст. 310 ГК РФ, состоит в том, что, по общему правилу, во-первых, недопустим односторонний отказ от исполнения обязательства. Во-вторых, стабильность

обязательств выражает постоянство их содержания, а именно - недопустимость его одностороннего изменения, вне зависимости от того, установлены ли права и обязанности сторон законом, соглашением сторон либо односторонним правомерным действием одной из них.

Принцип стабильности связывает и должника, и кредитора: не только должник не вправе отказаться от исполнения лежащей на нем обязанности, но и кредитор - от принятия предложенного ему надлежащего исполнения (п. 1 ст. 406 ГК), а если подобные нарушения сторонами все же допущены, то вступают в действие установленные законом санкции (например, возмещение убытков просрочившей стороной - ст. 405-406 ГК РФ). Право на односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условия (за исключением обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности) может предоставляться одному из его участников только в случаях, установленных законом, но не соглашением сторон.

Возможность одностороннего отказа от исполнения предусматривается законом для одной из сторон в договорном обязательстве вследствие допущенного другой стороной существенного нарушения своих обязанностей (п. 2. ст. 450 ГК РФ), под которым понимается нарушение, влекущее для другой стороны такой ущерб, что она в значительной мере лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В других случаях возможность одностороннего отказа не зависит от правонарушения и связывается либо с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ), либо с существом соответствующего обязательства (например, беспрепятственный отказ от исполнения договора поручения вследствие доверительного характера данной сделки). Помимо указанного, кредитор может отказаться от принятия исполнения, простив долг, если только это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК РФ).

Значительно уже круг оснований, по которым закон допускает изменение по воле одной из сторон содержания обязательства. Они сводятся, по существу, лишь к случаям, когда одна из сторон исполнила свои обязанности ненадлежащим образом. Так, право на уменьшение покупной цены предоставлено покупателю в случае продажи ему вещи ненадлежащего качества; аналогичное право предоставлено заказчику в договоре подряда при некачественном выполнении работ и т. п.

Иное дело - предпринимательские обязательства. В них законодатель предоставляет сторонам право самим устанавливать случаи и условия одностороннего отказа от исполнения, а также возможность односторонне изменить содержание обязательства, включив соответствующие условия в договор. Подобная позиция законодателя определяется тем, что предпринимательская деятельность осуществляется субъектами, выступающими на рынке как профессионалы, на свой собственный риск, а потому условия, обеспечивающие сохранение баланса их имущественных интересов, должны всецело определяться самими участниками обязательства.

Принцип надлежащего исполнения. Реальное исполнение.

Действие принципа надлежащего исполнения состоит в обращенных к обеим сторонам требованиях двоякого рода.

Во-первых, в законодательной установке (ст. 309 ГК РФ) исполнять обязательство, руководствуясь условиями, определенными в его содержании, требованиями, предусмотренными законодательством, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или обычно предъявляемыми требованиями. Во-вторых, в необходимости исполнять обязательство с соблюдением всех особенностей порядка исполнения относительно предмета, способа срока, места и субъектов исполнения.

В обязательствах, основанием возникновения которых служит договор, стороны, определяя права и обязанности, своим соглашением могут установить и порядок их реализации. Именно поэтому большинство норм, регламентирующих порядок исполнения договорных обязательств, диспозитивны: содержащиеся в них правила применяются к исполнению конкретного обязательства при отсутствии иного соглашения между сторонами. Так, оплата работ по договору подряда может предшествовать передаче окончательного результата работы, возможна также оплата каждого отдельного этапа, авансирование, но если соглашением сторон способ исполнения обязанности по расчетам не определен, то применяется правило, установленное п. 1 ст. 711 ГК РФ: заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы.

Вместе с тем исполнение отдельных видов договорных обязательств может быть подчинено не столько соглашению сторон, сколько требованиям, установленным в нормативном порядке. Число таких обязательств велико. К ним, в частности, относятся обязательства по перевозке: транспортными уставами и кодексами, правилами перевозки

грузов императивно определяются сроки доставки, выполнения погрузочно-разгрузочных работ и т. п.

Исполнение внедоговорных обязательств целиком определяется установленными в законодательстве требованиями.

В тех случаях, когда содержание обязательства не дает возможность установить способ его исполнения, а соответствующие нормы в законодательстве отсутствуют, исполнение предпринимательских обязательств должно подчиняться обычаям делового оборота, а всех иных – обычно предъявляемым требованиям, сложившимся в повседневной практике отношений между субъектами. Например, если в договоре купли-продажи отсутствует условие о качестве товара, продавец должен передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется (п. 2 ст. 469 ГК РФ). Требование исполнять обязательство надлежащим образом адресовано не только должнику, но и кредитору. Он несет так называемые кредиторские обязанности, состоящие в совершении им определенных действий по подготовке и принятию предоставляемого должником исполнения. Так, покупатель должен подготовить складские помещения для доставляемого поставщиком товара; заказчик в договоре строительного подряда – осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ и т. п.

Кредиторские обязанности не имеют самостоятельного значения. Их наличие не делает кредитора одновременно и должником (как в двусторонних обязательствах), поскольку они устанавливаются не в пользу должника, а для обеспечения реализации права требования, принадлежащего кредитору. Вместе с тем ненадлежащее исполнение кредиторских обязанностей, препятствующее должнику исполнить обязательство, влечет применение к кредитору санкции в виде возмещения убытков, причиненных должнику (ст. 406 ГК РФ).

Исполнение, произведенное с нарушением хотя бы одного из его параметров (способа, срока, места, валюты платежа и т. п.), признается ненадлежащим.

Реальное исполнение или исполнение в натуре (ст. 396 ГК РФ) означает обязанность должника совершить именно те действия, которые предусмотрены содержанием обязательства: выполнение работ, передача имущества и т. д. Надлежащее исполнение является одновременно и реальным. Однако оно возможно и при ненадлежащем исполнении, когда, например, заемщик возвращает сумму долга с просрочкой или подрядчик выполняет работу некачественно.

Кредитор вправе не принимать предложенного должником ненадлежащего исполнения (п. 3 ст. 396 и п. 1 ст. 405 ГК РФ). В этом случае обязанность исполнения в натуре заменяется обязанностью возместить убытки и уплатить (в соответствующих случаях) неустойку. Однако, если, несмотря на допущенные должником нарушения, кредитор настаивает на реальном исполнении, должник, наряду с возмещением убытков и уплатой неустойки, должен такое исполнение произвести (п. 1 ст. 396 ГК РФ).

Вместе с тем обязанность исполнения в натуре может исключаться соглашением сторон, законом (например, при невозможности исполнения, за которую ни одна из сторон не отвечает – ст. 416 ГК РФ) либо односторонним волеизъявлением кредитора, который вправе не принимать предложенного ему ненадлежащего исполнения, в частности, если вследствие просрочки должника оно утратило для него интерес (п. 2 ст. 405 ГК РФ). Таким образом, реальное исполнение составляет лишь один из параметров исполнения, а именно – его предмет, и не может рассматриваться в качестве принципа исполнения обязательств не только вследствие многочисленных исключений из обязанности производить исполнение в натуре, но и потому что отсутствуют правовые средства понуждения должника к соответствующим действиям. Единственным исключением, по жалуй, является предоставляемая кредитору ст. 398 ГК РФ возможность отобрать у должника индивидуально-определенную вещь, составляющей объект обязательства, но и то при условии, что она еще не передана третьему лицу в собственность оперативное управление или хозяйственное ведение.

Именно поэтому п. 2 ст. 396 ГК РФ устанавливает, что неисполнение должником его обязанностей влечет возмещение убытков и уплату неустойки, но освобождает его от исполнения обязательства в натуре.

§ 2. Предмет и способ исполнения

Под предметом исполнения понимаются действия, которые должнику в соответствии с содержанием обязательства; необходимо совершить в пользу кредитора, а если указанные действия связаны с передачей какого-либо имущества, то общим понятием предмета исполнения охватывается и это имущество.

Действия по исполнению обязательства специально направлены на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, т. е. являются односторонними сделками. В соответствии со ст. 159 ГК РФ они могут совершаться устно, если иное

не предусмотрено законодательством или договором.

Требования, предъявляемые к предмету исполнения, зависят от специфики содержания конкретного обязательства, а потому определяются нормами, регламентирующими обязательства данного вида, либо соответствующим соглашением сторон. Например, условия о количестве, качестве и ассортименте товаров, соблюдение которых необходимо для договоров поставки и купли-продажи, не имеют никакого значения для кредитных договоров, договоров о выполнении научно-исследовательских работ и т. п. Глава 22 ГК РФ, определяющая общие нормы исполнения обязательств, устанавливает лишь требования, касающиеся денежных, а также альтернативных обязательств.

Денежные обязательства, вне зависимости от того, являются ли деньги единственным предметом исполнения (как в кредитном договоре) или же обязанность по их передаче обусловлена возможностью соответствующего обязательства (аренда, купля-продажа, подряд и т. п.), подчиняются следующим законодательным установлениям.

Во-первых, они должны выражаться и исполняться в валюте Российской Федерации (п. 1 и 2 ст. 317 ГК РФ). Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте (аккредитивы, векселя, чеки) допускается лишь в случаях, порядке и на условиях, установленных законом. Например, граждане Российской Федерации (резиденты) могут беспрепятственно осуществлять дарение иностранной валюты, платежных документов и фондовых ценностей, выраженных в иностранной валюте, супругу и близким родственникам, государству, фондам и иным организациям. Для обеспечения в условиях инфляции интересов кредитора закон дает возможность сторонам определять в договоре платеж в рублях в размере, эквивалентном определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах. В этом случае должник обязан заплатить кредитору сумму в рублях, определяемую по официальному курсу соответствующей валюты (условных денежных единиц) на день платежа, если только иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 317 ГК РФ).

Во-вторых, денежные обязательства, установленные в пользу потерпевших граждан при причинении вреда их жизни или здоровью, по договорам пожизненного содержания и в других случаях подлежат индексации соразмерно с увеличением установленного законом минимального размера оплаты труда.

В-третьих, местом исполнения денежного обязательства, в изъятие из общего правила, установленного ст. 316 ГК РФ, является не место жительства (место нахождения) должника, а место жительства (место нахождения) кредитора в момент возникновения обязательства. Если к моменту исполнения обязательства кредитор изменил место жительства (место нахождения), то расходы, связанные с переменой места исполнения, возлагаются на него.

В-четвертых, ненадлежащее исполнение денежного обязательства (уклонение от возврата денежных средств, иная просрочка в их уплате) влечет за собой обязанность должника уплатить проценты, размер которых определяется, если иное не установлено законом или соглашением сторон, исходя из учетной ставки банковского процента, существующей в месте жительства (месте нахождения) кредитора на день исполнения обязательства, а если оно добровольно не исполнено, то на день предъявления иска или на день вынесения решения (ст. 395 ГК РФ).

В-пятых, с целью приоритетного обеспечения интересов кредитора законом установлена очередность погашения требований по денежному обязательству, если сумма произведенного платежа недостаточна для полного удовлетворения требований. В первую очередь в этом случае считаются погашенными издержки кредитора по получению исполнения, затем - проценты, а в оставшейся части - основная сумма долга.

В-шестых, денежное обязательство (равно как и обязательство по передаче ценных бумаг) может быть исполнено путем внесения долга в депозит нотариуса, а в случаях, установленных законом, в депозит суда. Такой способ исполнения денежного обязательства допускается, если кредитор недееспособен, уклоняется от принятия исполнения, отсутствует в месте исполнения и в других случаях, установленных ст. 327 ГК РФ.

Исполнение альтернативных обязательств подчиняется правилам ст. 320 ГК РФ.

Альтернативным является обязательство, установленное в отношении нескольких предметов исполнения, но впоследствии исполняемое лишь одним из них.

В альтернативном обязательстве должник обязан передать кредитору одно или другое имущество либо совершить одно из двух или нескольких действий, определяемых уже в момент возникновения обязательств.

Право выбора одного из нескольких предметов исполнения принадлежит должнику, если только правовым актом или договором не установлен выбор кредитора. Так, договором может быть предусмотрено, что при неисполнении должником своего обязательства

кредитор вправе по своему выбору взыскать с должника неустойку или потребовать возмещения убытков.

Право выбора, предоставленное одной из сторон обязательства, остается неизменным и в случае гибели одного из нескольких предметов исполнения, изъятия его из оборота, невозможности по не зависящим от сторон обстоятельствам совершить то или иное действие. В подобном случае, если выбран оставшийся предмет исполнения, обязательство сохраняется, если отпавший – прекращается.

4. В отличие от альтернативного факультативное обязательство устанавливается в отношении одного предмета, но должнику предоставляется право заменить его другим, оговоренным в момент заключения сделки. Например, должник обязуется предоставить в дар определенное имущество или выплатить его стоимость. В факультативном обязательстве всего один предмет, и с его гибелью обязательство прекращается ввиду того, что у должника имеется не право выбора, а право замены, но с утратой единственного предмета исполнения заменить уже нечего.

Под способом исполнения принято понимать порядок совершения субъектами действий, составляющих содержание их обязанностей.

Способ зависит от предмета исполнения и специфики отдельных обязательств, а потому может определяться договором, указаниями кредитора, законодательством, регламентирующим конкретные виды обязательств, обычаями делового оборота, а также следовать из существа обязательства. Глава 22 ГК содержит лишь правила, устанавливающие порядок встречного исполнения обязательств и исполнения обязательства по частям.

Во взаимном обязательстве из закона, договора или существа данного отношения может вытекать одновременность его исполнения сторонами. Так, не может совпадать во времени уплата страховой премии и выплата страхового возмещения, передача товара и внесение покупной цены в договоре купли-продажи в кредит с рассрочкой платежа и т. д.

Права и обязанности сторон в подобных обязательствах обладают внутренней связанностью, а потому важно определить очередность исполнения. Она может быть установлена соглашением сторон или законом, например, исполнению обязанности заказчиком по уплате цены в договоре подряда должна предшествовать передача подрядчиком результатов работы (п. 1 ст. 711 ГК РФ).

Исполнение обязательства одной из сторон, обусловленное исполнением другой, признается законодателем встречным исполнением (п. 1 ст. 328 ГК РФ). Практическая значимость изложенного правила состоит в том, что сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе его задержать полностью или в части до тех пор, пока соразмерное исполнение не будет предложено другой стороной. Вместо этого сторона вправе отказаться от исполнения обязательства в целом или в части, соответствующей непредоставленному исполнению, и потребовать возмещения убытков.

Если же встречное исполнение было произведено, несмотря на то, что от другой стороны обусловленного предоставления не получено, сторона, надлежащим образом исполнившая свои обязанности, имеет право требовать от контрагента исполнения его обязательств. Правила ст. 328 ГК РФ диспозитивны и применяются, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон.

Когда предметом исполнения является индивидуально-определенная и неделимая вещь, исполнение может быть осуществлено только путем единовременного вручения кредитору. Но целый ряд обязательств связан с передачей родовых вещей, денег, совершением тех или иных действий. Исполнение подобных обязательств мыслимо как в форме однократного акта, так и по частям. Статья 311 ГК РФ в виде общего правила закрепляет за кредитором право отказаться от предложенной части исполнения. При этом оно признается ненадлежащим, что влечет применение мер ответственности в полном объеме, т. е. она не снижается соразмерно той части исполненного, от принятия которой кредитор отказался.

В виде исключения из этого правила ст. 311 ГК РФ допускает возможность исполнения по частям, если это предусмотрено соглашением сторон (например, договором поставки сырья ежемесячно равными партиями), законом (ежемесячные платежи в возмещение вреда, причиненного здоровью), обычаями делового оборота или существом обязательства (например, при подписке на периодические издания). Во всех указанных случаях предоставляемое должником частичное исполнение считается надлежащим и обязательным для кредитора.

§ 3. Субъекты исполнения

Субъектами исполнения называются лица, совершающие от своего имени действия, составляющие обязанность должника, или принимающие исполнение.

Указанные субъекты могут и не совпадать со сторонами в обязательстве ввиду того, что должник вправе в определенных случаях возложить исполнение на другое лицо, а

кредитор – поручить кому-либо принять исполненное.

Во многих случаях личные качества должника не имеют для кредитора никакого значения. Удовлетворение кредиторского интереса в равной мере достигается возвратом суммы долга или передачей имущества как самим должником, так и иным лицом. Наряду с этим существуют обязательства, характер и качество исполнения которых зависят от индивидуальных особенностей должника, например, в авторском договоре, по которому автор (должник) обязуется создать и передать произведение для использования. В тех случаях, когда обязанность не носит личного характера, должник вправе возложить исполнение на третье лицо, а кредитор не может отказаться от его принятия (п. 1 ст. 313 ГК). Исключения из указанного правила могут быть установлены законом, иными правовыми актами, например, поверенный обязан лично исполнить поручение (ст. 974 ГК РФ), договором, которым на должника может быть возложена обязанность личного исполнения, либо следовать из существа обязательства.

Возложение исполнения (перепоручение) может основываться на договорных связях должника с третьим лицом, когда, например, третье лицо, желая одарить должника, принимает на себя исполнение его обязанности (п. 1 ст. 572 ГК). Перепоручение может предусматриваться общеобязательными правилами, имеющими и для должника, и для кредитора одинаковую силу. Так, транспортными уставами и кодексами исполнение договора перевозки возлагается на промежуточные транспортные предприятия на соответствующих участках движения груза. Но что бы ни служило основанием для перепоручения, третье лицо не заменяет должника в обязательстве. Должник из обязательства не выбывает (в отличие от перевода долга) и остается в полной мере ответственным перед кредитором за действия избранного заместителя, если только законом не установлено, что ответственность несет непосредственный исполнитель (ст. 403 ГК РФ).

Исполнение чужого обязательства возможно и при отсутствии соответствующей договоренности между сторонами или указания закона, если третье лицо подвергается опасности утратить свое право на имущество должника вследствие возможного обращения кредитором взыскания на это имущество (п. 2 ст. 313 ГК). При этом указанное право может осуществляться не только без согласия должника, но даже и при его запрете. Так, поднаниматель вправе внести плату за нанимателя жилого помещения, поскольку просрочка может повлечь за собой прекращение договора жилищного, а следовательно, и договора поднайма. В подобном случае к третьему лицу (поднанимателю) переходят права кредитора по обязательству, т. е. имеет место уступка требования, совершаемая в силу закона, а не соглашения сторон (п. 1 ст. 382 ГК РФ).

По общему правилу, должник передает исполнение самому кредитору или его представителю. Однако кредитор может потребовать произвести исполнение другому лицу, обозначив его уже в момент заключения договора, либо непосредственно перед исполнением. В подобных случаях имеет место переадресовка исполнения, уклониться от которого должник не может, если только иное не предусмотрено законом, соглашением сторон или не следует из существа обязательства. Дополнительные расходы возлагаются на кредитора. При этом субъект, принимающий исполнение, каких-либо прав по отношению к должнику не приобретает. Указанное обстоятельство отличает переадресование от обязательств в пользу третьего лица, в которых последний вправе требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (п. 1 ст. 430 ГК РФ). Вручая исполнение кредитору (его представителю) или указанному им лицу, должник вправе потребовать доказательств того, что субъект, принимающий исполнение, уполномочен на это договором или законом (ст. 312 ГК РФ). Такими доказательствами могут быть удостоверяющие личность документы, доверенности, а также долговые документы, которые лицо, принимающее исполнение, обязано передать должнику (п. 2 ст. 408 ГК РФ). Нахождение долговых документов у должника свидетельствует, пока не доказано противное, об исполнении им своего обязательства.

Неосуществление должником рассматриваемого права возлагает на него риск последствий исполнения ненадлежащему субъекту. К их числу могут быть отнесены возмещение убытков, утрата права на встречное предоставление, уплата неустойки и т. п. Вместе с тем соглашение сторон, обычаи делового оборота или существо обязательства могут исключать необходимость получения подобных доказательств, например, когда личность кредитора не может вызывать каких бы то ни было сомнений у должника вследствие их родственных или иных близких отношений.

§ 4. Срок и место исполнения

Под сроком исполнения понимается момент или период времени, когда или соответственно в течение которого должнику надлежит совершить действия, составляющие содержание его обязанности, а кредитору – принять исполнение. Различают обязательства с определенным и неопределенным сроком исполнения.

Срок является определенным, если день исполнения или период времени, в течение которого обязательство должно быть исполнено, установлен законодательством (например, обязанность банка вычислять поступившие на счет клиента денежные средства не позднее следующего дня за днем поступления в банк платежного документа), договором либо с очевидностью следует из существа обязательства (например, передача имущества немедленно вслед за совершением покупателем действий, необходимых для получения товара, при продаже с использованием автоматов).

Обязательства, срок исполнения которых не установлен применительно к изложенным выше правилам и не может быть определен, исходя из их содержания, а также те, срок исполнения которых определен лишь моментом востребования, являются обязательствами с неопределенным сроком исполнения. Их не следует смешивать с длящимися, исполнение которых не ограничено каким-либо сроком, например, из договоров постоянной ренты, банковского вклада "до востребования" и других. В обязательствах с неопределенным сроком не установлен момент, когда должник предоставляет исполнение. В бессрочных договорах не определен лишь конечный момент их действия, а сроки исполнения конкретных обязанностей так же, как и в любых других договорах, могут быть как определенными, так и неопределенными.

Обязательство с определенным сроком исполняется в указанный в нем момент либо в любой день в течение установленного срока. Так, если договором определена ежемесячная поставка сырья, то исполнение, произведенное поставщиком в пределах соответствующего месяца, признается надлежащим. Определение момента исполнения обязательства с неопределенным сроком зависит от того, следует или нет из закона, договора или существа обязательства правило о производстве исполнения по требованию кредитора, либо из содержания обязательства вообще невозможно установить срок его исполнения. В последнем случае обязательство должно быть исполнено в разумный срок (п. 2 ст. 314 ГК РФ). Так, если субъект обязался вспахать земельный участок, то при определении разумности срока исполнения следует исходить из площади участка и используемых технических средств. Если же в разумный срок обязательство не исполнено, то должник во всяком случае обязан исполнить его в семидневный срок с момента предъявления кредитором соответствующего требования.

Когда срок определен моментом востребования, то обязанность немедленного исполнения может поставить и должника, и кредитора в затруднительное положение, поскольку одному из них необходимо время для подготовки исполнения, а другому – для его принятия. Поэтому абз. 2 п. 2 ст. 314 ГК РФ предоставляет льготный семидневный срок после получения требования кредитора, в течение которого обязательство должно быть исполнено.

Иной срок исполнения (в том числе и обязанность немедленного исполнения) может следовать из законодательства, договора, обычаев делового оборота или существа обязательства. Например, в отношениях по имущественному найму (аренде) этот срок составляет три месяца при аренде недвижимости и один месяц – при аренде иного имущества.

Обязанность немедленного исполнения установлена законом для банка, который обязан выдать вклад по первому требованию вкладчика-гражданина (п. 2 ст. 837 ГК РФ). Из существа обязательств, устанавливающих приоритетное обеспечение интересов кредитора, следует обязанность немедленного возврата имущества, сданного в гардероб, камеру хранения и т. д.

Право должника на досрочное исполнение в конечном счете зависит от того, способен или нет удовлетворить кредиторский интерес такое исполнение. Так, досрочный возврат долга в беспроцентном договоре займа обеспечивает интересы кредитора даже в большей степени, нежели ее возврат в предусмотренный срок. Напротив, досрочный возврат долга в возмездном договоре займа частично лишил бы кредитора права на получение процентов, а потому, в соответствии с п. 2 ст. 810 ГК РФ, он возможен только с согласия заимодавца (кредитора). Ненадлежащим, например, будет исполнение обязательства по доставке подарка к юбилею до указанного в договоре срока.

И все же обычно досрочное исполнение обязательств соответствует интересам кредитора. Именно поэтому ст. 315 ГК РФ в виде общего правила устанавливает право должника на досрочное исполнение, если только иное не определено законом, иными правовыми актами, договором либо не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

В отношениях между предпринимателями применяется прямо противоположное правило. Досрочное исполнение этих обязательств может повлечь негативные последствия для кредитора, вынужденного, в частности, выплачивать налог на имущество, нести дополнительные расходы по его хранению и т. п. Поэтому право должника исполнить обязательство до установленного срока здесь возникает лишь при условии, что оно

прямо предусмотрено договором, законом, обычаями делового оборота или следует из существа обязательства.

Место исполнения дает возможность распределить расходы по исполнению и установить его своевременность (несвоевременность).

Место исполнения может указываться в договоре, устанавливаться законом (место исполнения обязательства по перевозке груза – пункт назначения – п. 1 ст. 785 ГК РФ), обычаями делового оборота, а в некоторых случаях встать из существа обязательства (например, исполнение обязанности по ремонту квартиры). Если же ни одним из указанных способов место исполнения установить невозможно, применяются правила ст. 316 ГК РФ.

В виде общего правила названная статья устанавливает, что обязательство должно исполняться в месте жительства (месте нахождения) должника. Исключения из приведенного правила составляют:

- а) обязательства по передаче недвижимости, исполняемые в месте ее нахождения;
- б) обязательства по передаче имущества, предусматривающие его перевозку, считаются исполненными в момент сдачи груза первому перевозчику;
- в) место исполнения денежных обязательств – это место жительства (место нахождения кредитора в момент возникновения обязательства) либо при наличии указанных в законе условий (ст. 327 ГК РФ), – депозит нотариуса или суда;
- г) местом исполнения обязательства предпринимателя по передаче товара без обязанности его доставки является место изготовления или хранения товара при условии, что оно было известно кредитору в момент возникновения обязательства. Сторона несет дополнительные расходы, связанные с переменной места исполнения, если указанное изменение вызвано обстоятельствами, за которые она отвечает. На нее возлагается и обязанность известить контрагента о перемене места исполнения.

Глава 20 Обеспечение исполнения обязательств

Вступая в то или иное правоотношение, субъект должен быть уверен, что другая сторона исполнит свои обязанности надлежащим образом (обусловленным в договоре способом, в установленный срок, в определенном месте и т. п.)

Исполнение обязательств обеспечивается системой мер организационного, экономического и правового порядка. Так, само существование законодательства обеспечивает исполнение обязательств: устанавливает принципы исполнения, предусматривает недопустимость одностороннего отказа от обязательства или изменения его условий, устанавливает возможность принудительного исполнения и т. д. Одновременно оно содержит ряд норм, направленных именно на обеспечение исполнения обязательств (ст. 329–381 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 329 ГК исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором. Некоторые из указанных способов относятся к числу традиционных, известных еще римскому частному праву (задаток, неустойка, поручительство, залог); они предусматривались как русским гражданским правом, действовавшим до 1917 года, так и гражданским правом советского периода.

Указанные способы реализуются в акцессорных (дополнительных) обязательствах. Перечень, содержащийся в ст. 329 ГК, незакрытый, т. е. законом или договором могут предусматриваться и иные способы.

§ 1. Неустойка

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

Неустойка является одним из наиболее распространенных способов обеспечения; лишь в правовых связях между гражданами она встречается сравнительно редко.

По основаниям возникновения неустойка подразделяется на законную и договорную. Законная неустойка действует независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (п. 1 ст. 332 ГК РФ). Обычно закон определяет основания взыскания неустойки, ее размер, иногда в той или иной мере характеризуется механизм взыскания и пр.

Соглашение сторон об отказе от законной неустойки недействительно (п. 2 ст. 9, ст. 168 ГК РФ). (Другое дело, что фактически кредитор может и не взыскивать неустойку в том или ином случае, хотя возможность ее взыскания предусмотрена законом.)

Договорной является неустойка, устанавливаемая соглашением сторон (основание возникновения неустойки – договор). Стороны обязательства прибегают к договорной

неустойке в случаях, когда законом не установлено тех или иных санкций за какое-либо нарушение.

Иногда закон устанавливает неустойку за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, однако размер ее не устраивает ту или иную сторону.

На этот счет в гражданском законодательстве содержится следующее правило: размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает (п. 2 ст. 332 ГК РФ). Такую неустойку иногда именуют смешанной, поскольку основанием ее возникновения являются и закон, и договор. Уменьшить размер законной неустойки стороны не вправе.

Соглашение договорной неустойке либо об увеличении размера законной неустойки должно быть совершено в письменной форме. Причем даже в том случае, когда основное обязательство возникает на основе сделки, совершаемой в устной форме. Обычно соглашение о неустойке формулируется отдельным пунктом основного обязательства (договора). Гораздо реже оформляется отдельное соглашение. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК РФ). Следует иметь в виду некоторую условность термина "законная неустойка". Во-первых, в ГК РФ законами именуется сам Гражданский кодекс и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы (п. 2 ст. 3). Вряд ли, однако, в ст. 332 ГК имеются в виду только эти акты. Неустойка устанавливается (и, вероятно, будет устанавливаться) постановлениями Правительства РФ (например, возможность взыскания неустойки за просрочку оплаты жилья и коммунальных услуг предусмотрена постановлением правительства РФ), а также некоторыми актами иных органов государственной власти. Следовательно, рассматриваемая неустойка именуется законной по традиции. Во-вторых, соглашение сторон об определении неустойки (договорная неустойка), не соответствующее требованиям закона или иных правовых актов, недействительно (ст. 168 ГК).

Как отмечалось, неустойка есть определенная денежная сумма. Степень определенности может быть различной. Так, в законе или договоре может быть установлено, что в случае нарушения обязательства должник обязан уплатить кредитору тысячу рублей (неустойка определена в твердой денежной сумме). Может быть предусмотрена уплата денежной суммы, определяемой в процентном отношении от цены товара, суммы, которая своевременно не уплачена кредитору, и т. д. В последние годы достаточно широко распространена неустойка с использованием установленного законом минимального размера оплаты труда (в процентном отношении от указанного минимального размера, сумме, кратной минимальному размеру оплаты труда, и т. п.).

В зависимости от методов исчисления неустойки принято различать:

- 1) собственно неустойку (неустойку в узком смысле);
- 2) штраф;
- 3) пеню.

Пеня представляет собой определенную денежную сумму, которую должник обязан уплатить кредитору за каждый день (или иной период) просрочки. По общему правилу, пеня определяется в процентном отношении к сумме просроченного платежа. Например, с 1 января 1994 г. установлен "размер пеней с суммы просроченных платежей за оплату жилья и коммунальных услуг в размере одного процента за каждый день просрочки". Иногда встречается установление пени в твердой денежной сумме за каждый день (или иной период) просрочки.

Таким образом, различия между пеней, с одной стороны, штрафом и собственно неустойкой - с другой, можно видеть достаточно отчетливо в связи с тем, что метод исчисления пени достаточно специфичен. Между штрафом и собственно неустойкой различий практически нет - одно и то же понятие обозначается различными терминами. Штраф и собственно неустойка определяются либо в процентном отношении от какой-либо суммы, либо в твердой денежной сумме. Использование различной терминологии в этом случае обусловлено прежде всего соображениями, не имеющими правового значения: обычно штрафом именуют неустойку, устанавливаемую за действие (бездействие), которое предоставляется наиболее серьезным нарушением того или иного обязательства, и при этом размер штрафа обычно выше размера неустойки, устанавливаемой за другие нарушения того же обязательства.

Пеня, штраф и собственно неустойка имеют одну и ту же правовую природу, единую направленность (обеспечение исполнения обязательств); различия между ними не носят сущностного характера; все они - разновидности одного способа обеспечения исполнения обязательства.

В зависимости от того, как неустойка соотносится с убытками, принято подразделять неустойку на зачетную, штрафную, исключительную, альтернативную. По общему правилу, если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой ею (абз. 1 п. 1 ст. 394 ГК).

РФ). Такая неустойка именуется зачетной. Например, за недопоставку товара поставщик уплатил неустойку в размере 1 тысячи рублей. В результате ненадлежащего исполнения обязательства, выразившегося в недопоставке, покупатель понес убытки в размере 10 тысяч рублей. Убытки в этом случае взыскиваются в части, не покрытой неустойкой, т. е. в размере 9 тысяч рублей.

Если ни закон, ни договор не указывают, как соотносятся убытки и неустойка, то неустойка зачетная.

Законом или договором могут быть предусмотрены случаи, когда:

- 1) допускается взыскание только неустойки, но не убытков (исключительная неустойка);
- 2) убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки (штрафная неустойка);
- 3) по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (альтернативная неустойка).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, обеспеченного неустойкой, должник может уплатить неустойку в добровольном порядке. Если этого не происходит, то она взыскивается по решению суда.

При рассмотрении соответствующего спора необходимо иметь в виду следующие обстоятельства.

Во-первых, неустойка взыскивается при неисполнении или ненадлежащем исполнении основного обязательства независимо от того, понес ли кредитор убытки в результате данного правонарушения. В связи с этим в п. 1 ст. 330 ГК указывается: по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Во-вторых, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, то кредитор не вправе требовать уплаты неустойки. Следуя букве закона (п. 2 ст. 330 ГК РФ), можно предположить, что уплата должником неустойки в добровольном порядке возможна и в этом случае.

В-третьих, суд может (но не обязан) уменьшить неустойку, подлежащую уплате, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК). При этом под последствиями подразумевается не только значительный размер убытков, понесенных кредитором, но и иные обстоятельства негативного характера. Убытков может и вовсе не быть, но если, например, в результате нарушения обязательства причинен урон деловой репутации кредитора, то суд может взыскать неустойку в полном объеме. Размер неустойки в связи с несоразмерностью последствиям может быть снижен наряду с уменьшением ответственности должника на том основании, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон (ст. 333, 404 ГК). При этом уменьшение размера неустойки ни в коей мере не затрагивает право кредитора возместить убытки (ст. 333, 394 ГК).

§ 2. Залог

Залог представляет собой правоотношение, в силу которого кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения этого обязательства должником (залогодателем) получить удовлетворение из стоимости заложенного преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом.

Залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение не произошли по причинам, за которые залогодержатель отвечает (п. 1 ст. 334 ГК РФ).

Механизм обеспечения исполнения обязательства залогом может быть представлен следующим образом.

Предположим, заключен кредитный договор (залог используется, прежде всего, при кредитовании). В обеспечение обязательства, возникшего на основании договора, должник передает кредитору (банку) жилой дом. Должнику (заемщику) известно, что в случае, если он своевременно не вернет банку сумму кредита, взыскание может быть обращено на предмет залога, т. е. жилой дом будет продан, а вырученная сумма пойдет на погашение долга банку. При этом должник понесет дополнительные расходы в связи с тем, что рассмотрение дела в СУДЕ, реализация имущества также требуют затрат. С учетом изложенного, можно констатировать, что залог обеспечивает исполнение обязательства посредством двух функций:

- 1) стимулирует должника к исполнению своих обязанностей, поскольку в противном случае наступят неблагоприятные для него последствия – взыскание будет обращено на предмет залога и, как правило, будут понесены дополнительные расходы (стимулирующая функция);
- 2) при неисполнении должником своих обязанностей реализуется возможность обращения взыскания на заложенное имущество с целью компенсации всех потерь кредитора

(компенсационная функция).

Залогодержатель получает удовлетворение за счет стоимости заложенного преимущественно перед другими кредитерами. Это означает, что если залогодатель является должником по двум или более обязательствам и не исполнил их, то за счет заложенного имущества удовлетворяются интересы прежде всего кредитора-залогодержателя. Лишь в некоторых случаях, предусмотренных законом, залогодержатель не пользуется преимуществом либо оно несколько ограничено. Так, при ликвидации юридического лица требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом, удовлетворяются в третью очередь (после требований граждан о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и расчетов с работниками ликвидируемого юридического лица и выплаты вознаграждений по авторским договорам, но перед погашением задолженности по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды и расчетами с другими кредиторами-п.1 ст. 64 ГК РФ). Среди наиболее важных черт залога можно отметить следующие.

1. Права залогодержателя (право залога) есть права на чужое имущество.
2. Право залога следует за вещь (переход права собственности или права хозяйственного ведения от залогодателя к другому лицу не прекращает залоговых отношений).
3. Залог произведен от основного обязательства: залоговое обязательство возникает постольку, поскольку существует основное.
4. Залог зависим от основного обязательства, что четко отражено в законе. Наиболее общее правило включено в п. 4 ст. 4 Закона РФ "О залоге", в соответствии с которым судьба прав залогодержателя находится в зависимости от судьбы обеспечиваемого залогом обязательства. Зависимость залога проявляется и в том, что им может обеспечиваться только действительное требование - если недействительно основное обязательство, то недействительно и соглашение о залоге. Если договор, порождающий основное обязательство, должен быть заключен в нотариальной форме, то в такую же (нотариальную) форму следует облечь и договор о залоге. Прекращение основного обязательства прекращает и право залога и т. д.

Производность и зависимость залогового отношения от основного обусловлены назначением залога - обеспечивать основное обязательство. Залоговые обязательства (юридические отношения, опосредующие залог) являются акцессорными (дополнительными).

Правовое регулирование залоговых отношений осуществляется, прежде всего, Гражданским кодексом РФ (ст. 334-358) и Законом "О залоге" (последний применяется в части, не противоречащей ГК РФ).

Довольно широкое распространение имеет передача гражданам в краткосрочное пользование спортивного инвентаря, игрушек, велосипедов, лодок и т. д. "под залог" документов, удостоверяющих личность, определенной суммы денег, часов, ювелирных изделий и т. д. Обычно это практикуется в парках, домах отдыха, пансионатах, лодочных станциях и т. п. Законодательство о залоге такие общественные отношения не регулирует. Точно так же не подпадает под действие данного законодательства выдача посуды в столовых, рюмочных, закусочных и т. п. "под залог" определенной суммы (например, 5 рублей - "залог" за стакан). Никакого отношения к залоговым не имеют и "залоговые цены".

Основанием возникновения права залога обычно является договор (п. 2 ст. 334 ГК РФ). Например, банк готов предоставить кредит, но под залог какого-либо имущества. Заключается кредитный договор и договор о залоге. Последний и есть тот юридический факт, который порождает право залога. Если же имущество, являющееся предметом договора, подлежит передаче залогодержателю, то право залога возникает с момента передачи, поскольку иное не предусмотрено договором (п. 1 ст. 341 ГК РФ). Так, договором может быть установлено, что право залога и в этом случае возникает с момента заключения договора (до передачи имущества).

Сравнительно редко залог возникает на основании закона. При этом в соответствующем законе должны быть указания на:

- а) юридические факты, при наличии которых автоматически (в силу закона) возникает право залога;
- б) предмет залога;
- в) обеспечиваемое залогом обязательство (п. 3 ст. 335 ГК РФ). Кроме названных, в законе, который может быть основанием возникновения права залога, иногда содержатся и иные указания. Например, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, то в силу п. 5 ст. 488 ГК РФ: товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца (обозначен юридический факт, порождающий право залога - договор купли-продажи, и предмет залога - товар, проданный в кредит);

Указанный товар признается находящимся в залоге у продавца с момента его передачи покупателю и до оплаты (уста новлен период существования права залога у продавца); названный товар признается предметом залога для обеспечения обязанности по его оплате (указано обеспечиваемое залогом обязательство).

В соответствии с п. 1 ст. 587 ГК РФ при передаче под выплату ренты недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика приобретает право залога на это имущество.

К залогy, возникающему на основании закона, применяются правила о залоге, возникающем в силу договора, если законом не установлено иное (п. 3 ст. 334 ГК РФ).

Законом или другим актом, содержащим нормы гражданского права, может предусматриваться, что обязательство определенного рода обеспечивается залогом. Основанием возникновения залога в таких случаях является договор. Закон, иной правовой акт лишь предписывают заключение договора о залоге, но на основании закона (автоматически) залог не возникает.

Участниками залогового правоотношения являются залогодержатель и залогодатель.

Залогодержателем является лицо, которому в залог передается имущество. Это - кредитор по обеспечиваемому залогом (основному) обязательству.

Залогодателем выступает лицо, которое передает в залог. Обычно им является должник по основному (обеспечиваемому залогом) обязательству. Однако залогодателем может быть и третье лицо (п. 1 ст. 335 ГК РФ). Например, акционерное общество передает в залог принадлежащее ему имущество в обеспечение обязательств производственного кооператива, возникших на основании кредитного договора данного кооператива с банком. В этом случае должником по основному обязательству (из кредитного договора) является кооператив, а залогодателем по договору, обеспечивающему данное обязательство, выступает третье лицо (не участвующее в основном обязательстве).

Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения (п. 2 ст. 335 ГК РФ).

Иногда в закон включаются и некоторые иные условия. Так, плательщик ренты вправе передать в залог недвижимое имущество, полученное им в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты (ст. 604 ГК РФ). Залогодателем права может быть лицо, которому принадлежит складываемое право. Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования). Из этого правила есть два исключения. Во-первых, не допускается передача в залог: а) имущества, изъятого из оборота (п. 1 ст. 336, п. 2 ст. 129 ГК РФ); б) требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом (п. 1 ст. 336 ГК РФ); в) отдельных видов имущества в случаях, предусмотренных законом (например, нельзя передавать в залог отдельные виды имущества граждан, на которые в соответствии с гражданским процессуальным законодательством не допускается обращение взыскания (п. 2 ст. 336 ГК РФ); не могут быть предметом залога культурные ценности, хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, картинных галереях, архивах, библиотеках, иных государственных организациях культуры.

Во-вторых, залог отдельных видов имущества может быть ограничен (п. 2 ст. 336 ГК РФ). Так, передача в залог недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия, допускается лишь с согласия собственника (п. 2 ст. 295 1 ГК РФ). Федеральным законом "Об акционерных обществах" установлен особый порядок принятия решения о залоге имущества в случае, если стоимость его превышает 25 процентов балансовой стоимости активов общества (ст. 78, 79). Иногда в зависимости от правового режима того или иного имущества законодательство устанавливает ограничения, касающиеся субъектного состава залоговых отношений, условий соответствующих сделок.

Если договор о залоге заключен с нарушением предписаний закона о запрете или ограничении залога, он недействителен (ст. 168 ГК РФ).

Как известно, принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не установлено иное (ст. 135 ГК РФ). Поэтому при передаче в залог главной вещи считается заложеной и ее принадлежность (право залога распространяется на принадлежность, если иное не установлено договором о залоге (п. 1 ст. 340 ГК РФ); например, договором может быть предусмотрено, что принадлежность в состав предмета залога не входит, или установлено, что право залога распространяется не на все, а лишь на некоторые принадлежности и т. д. Напротив, плоды, продукция, доходы, полученные в результате использования заложенного имущества, по общему правилу, в предмет залога не включаются (право залога на них не распространяется). Иное может

быть предусмотрено Логовором о залоге (п. 1 ст. 340 ГК РФ). Так, договор может распространить право залога на плоды, продукцию, доходы, но установить стоимостные ограничения или указать виды плодов, продукции, доходов, которые войдут в предмет залога, а также тех из них, которые в залог не включаются, и т. д. Предметом залога может быть имущество, которое залогодатель приобретет в будущем. Так, при получении кредита может быть заключен договор о залоге жилого дома, который будет построен; квартиры, которая будет приобретена по договору купли-продажи, и т. д. (п. 6 ст. 340 ГК РФ).

Замена предмета залога допускается с согласия залогодержателя, если законом или договором не предусмотрено иное (п. 1 ст. 345 ГК РФ). В частности, при прекращении права собственности залогодателя на заложенное имущество вследствие изъятия (выкупа) для государственных или муниципальных нужд, реквизиции или национализации и передаче в собственность залогодателя другого имущества или соответствующего возмещения, предметом залога становится такое имущество, а при выплате возмещения залогодержатель получает право преимущественного удовлетворения своего требования из суммы этого возмещения (п. 1 ст. 354 ГК РФ). В силу закона замена предмета может происходить при залоге товаров в обороте (далее будут отмечены особенности данного вида залога).

Одно и то же имущество (вещь, право) может быть предметом залога ряда последовательно заключаемых договоров, если последующий залог не запрещен предшествующим договором (п. 2 ст. 342 ГК РФ).

В период действия договора о залоге право собственности на заложенное имущество или право хозяйственного ведения им может перейти от залогодателя к другому лицу в результате возмездного или безвозмездного отчуждения этого имущества (по договорам купли-продажи, мены, дарения и т. п.) либо в порядке универсального правопреемства (при наследовании имущества, реорганизации юридического лица). Такой переход не влечет прекращения договора о залоге; соответствующее имущество по-прежнему остается предметом залога (п. 1 ст. 353 ГК РФ). При этом правопреемник получает все права и несет все обязанности залогодателя. Иное может быть предусмотрено соглашением с залогодержателем, достигнутым при решении вопроса об отчуждении предмета залога, либо впоследствии (после отчуждения либо перехода имущества в порядке правопреемства. Практически в этом случае речь идет об изменении договора о залоге).

Если имущество залогодателя, являющееся предметом залога, перешло в порядке правопреемства к нескольким лицам, каждый из правопреемников (приобретателей имущества) несет связанные с залогом обязательства соразмерно перешедшей к нему доле указанного имущества. Однако, если предмет залога неделим или по иным основаниям остается в общей собственности правопреемников, они становятся солидарными залогодателями (п. 2 ст. 353 ГК РФ).

Передача заложенного имущества в доверительное управление не лишает залогодержателя права обратиться с иском на это имущество: оно по-прежнему остается предметом залога (ст. 1019 ГК РФ).

Использование тех или иных критериев позволяет выделять различные виды залога. Традиционным является подразделение на залог без передачи и с передачей имущества залогодержателю. В соответствии с общим правилом, установленным п. 1 ст. 338 ГК РФ, заложенное имущество остается у залогодателя. Договором может быть определено иное (предмет залога передается залогодержателю, третьему лицу на хранение и т. д.). В отношении залога недвижимости и товаров в обороте п. 1 ст. 338 ГК РФ содержит императивную норму: указанные объекты залогодержателю не передаются. Предмет залога может быть оставлен у залогодателя с лишением возможности пользоваться и распорядиться им – под замком и печатью залогодержателя. Иногда предмет залога остается у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог). Если предмет залога передан залогодателем во временное владение или пользование третьему лицу (в аренду, безвозмездное пользование, на хранение и т. п.), то считается, что он оставлен у залогодателя (п. 3 ст. 338 ГК РФ). : Правовая значимость разграничения этих видов залога состоит, в частности, в том, что при отсутствии иного соглашения право залога на имущество, которое должно быть передано залогодержателю, возникает с момента такой передачи (п. 1 ст. 341 ГК РФ); сторона, владеющая предметом залога, несет обязанности по его содержанию и сохранности, если иное не stanovлено законом или договором (ст. 343 ГК РФ); решение ряда иных вопросов также зависит от того, у какой из сторон находится заложенное имущество (см., например, п. 2 ст. 344, п. 1, Зет. 346, 1 ст. 347, ст. 351 ГК РФ).

При установлении правил о залоге нельзя не учитывать специфику его предмета. Поэтому есть основания выделять такие виды, как залог недвижимости (ипотеку), залог

товаров в обороте, залог прав и т. д.

Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо соглашение по всем существенным условиям договора (ст. 432 ГК РФ).

Существенными условиями договора о залоге являются следующие:

- 1) предмет залога (имущество, передаваемое в залог). Если в залог передается вещь, в договоре определяется ее наименование, количественные и качественные характеристики и (или) иные признаки, позволяющие индивидуализировать данную вещь, выделить ее из массы подобных вещей. Если предметом залога будут имущественные права, то определяется, какие именно права передаются в залог, из каких обязательств они вытекают, каково их содержание, и т. д.;
- 2) оценка предмета залога, которая производится по соглашению сторон;
- 3) определение, у какой из сторон договора о залоге будет находиться его предмет;
- 4) .существо обеспечиваемого залогом обязательства. Если, например, залогом обеспечивается договор купли-продажи, то указывается продавец, покупатель и что является предметом купли-продажи (какая вещь продается);
- 5) размер обеспечиваемого залогом требования. В приведенном примере - цена предмета договора купли-продажи. Если, например, залогом обеспечивается кредитное обязательство, указывается размер кредита и процентов, которые должны быть уплачены за пользование им;
- 6) срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В приведенных примерах - срок передачи вещи покупателю, срок уплаты покупной цены, срок (сроки) погашения кредита и уплаты процентов.

Соглашения по трем последним условиям при заключении договора о залоге не требуется. По сути своей это условия обязательства, обеспечиваемого залогом, и каким-либо образом изменить их, дополнить и прочее залогодатель и залогодержатель не могут. Однако определение того, какое именно обязательство обеспечивается залогом, каков его размер и срок исполнения, при заключении договора о залоге необходимо. В противном случае окажется, что вопреки законам логики акцессорное (!) залоговое обязательство "повиснет в воздухе" (залог обеспечивает исполнение неизвестно чего).

Кроме названных, существенными в договоре о залоге являются все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Так, одна из сторон может настаивать на определении в договоре объема требования, обеспечиваемого залогом (ст. 337 ГК РФ), момента возникновения права залога (п. 1 ст. 341 ГК РФ), запрете последующего залога (п. 2 ст. 342 ГК РФ), распределении обязанностей по содержанию и обеспечению сохранности залогового имущества (п. 1 ст. 343 ГК РФ), определении порядка и условий пользования и распоряжения заложенным имуществом (ст. 346 ГК РФ) и т. д.

Договор о залоге во всех случаях должен быть заключен в письменной форме (п. 2 ст. 339 ГК РФ). Обычно он заключается путем составления одного документа, подписанного сторонами, но возможен и обмен документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи (использование этого способа встречается крайне редко).

По общему правилу, договоры о залоге должны заключаться в простой письменной форме. В некоторых случаях требуется его нотариальное удостоверение. Во-первых, нотариальная форма обязательна для договора о залоге недвижимости (об ипотеке); во-вторых, - для договора о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен. Так, если стороны своим соглашением определили, что основной договор должен быть совершен в нотариальной форме, то и договор о залоге должен быть нотариально удостоверен. Помимо нотариального удостоверения, договор об ипотеке (о залоге недвижимого имущества) должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом (п. 3 ст. 339 ГК РФ; см. также ст. 131 ГК РФ). В ряде случаев требуется регистрация договоров о залоге иного имущества. Несоблюдение норм о форме договора (простой письменной или нотариальной), а также о регистрации залога влечет его недействительность.

Пределы обеспечения залогом основного обязательства установлены ст. 337 ГК РФ: если иное не предусмотрено договором, залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности, проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение необходимых расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию. Договором о залоге можно предусмотреть, что обеспечивается только сумма основного долга, но не процентов, или основного долга и процентов, но не штрафов и т. д.

Договор о залоге порождает комплекс прав и обязанностей залогодателя и

залогодержателя.

Залогодатель или залогодержатель в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество, обязан, если иное не предусмотрено законом или договором:

- 1) страховать заложенное имущество в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, а если полная стоимость имущества превышает размер обеспеченного залогом требования – на сумму требования. Страхование производится за счет залогодателя (законом или договором может быть предусмотрено, что страхование осуществляется за счет залогодержателя, на иную сумму и т. п.);
- 2) принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества, в том числе для защиты его от посягательств и требований со стороны третьих лиц (законом или договором соответствующие обязанности могут быть распределены между залогодателем и залогодержателем, возложены на одну из сторон, несмотря на то, что предмет залога находится у другой стороны; может определяться перечень мер, принимаемых той или другой стороной в том или ином случае, и т. д.);
- 3) немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества (п. 1 ст. 343 ГК РФ).

Каждая из сторон договора о залоге вправе проверять по документам и фактически наличие, количества, состояние и условия хранения заложенного имущества, находящегося у другой стороны (п. 2 ст. 343 ГК РФ). Права залогодателя:

- 1) передать заложенное имущество в залог в обеспечение других требований (последующий залог), если это не запрещено предшествующими договорами о залоге (п. 2 ст. 342 ГК РФ);
- 2) требовать досрочного прекращения залога в случае, если залогодатель грубо нарушает свои обязанности по содержанию и обеспечению сохранности предмета залога (не застраховал, не принял мер, необходимых для сохранности, и пр.) (п. 3 ст. 343 ГК РФ);
- 3) требовать возмещения убытков, причиненных полной или частичной утратой или повреждением предмета залога, переданного залогодержателю. Залогодержатель отвечает за утрату заложенного имущества в размере его действительной стоимости, а за его повреждение – в размере суммы, на которую эта стоимость понизилась. Договором может быть предусмотрено право залогодателя взыскать с залогодержателя и иные связанные с этим убытки.

Залогодержатель отвечает за утрату или повреждение предмета залога, если не докажет, что может быть освобожден от ответственности по ст. 401 ГК РФ' (п. 2 ст. 344 ГК РФ);

- 4) отказаться от предмета залога и потребовать возмещения за его утрату, а в случаях, предусмотренных договором, и взыскания иных убытков, если заложенное имущество передано залогодержателю и в результате повреждения, за которое последний отвечает, оно изменилось настолько, что не может быть использовано по прямому назначению (абз. 3 п. 2 ст. 344 ГК РФ).

5) зачесть требование к залогодержателю о возмещении убытков, причиненных утратой или повреждением предмета залога, переданного залогодержателю, в погашение обязательства, обеспеченного залогом (абз. 5 п. 2 ст. 344 ГК РФ);

- 6) заменять, с согласия залогодержателя, предмет залога, если законом или договором не предусмотрено иное (законом или договором залогодатель может быть лишен права заменять предмет договора, либо это право может быть ограничено путем указания имущества, которым его можно заменить, либо могут быть оговорены дополнительные условия реализации этого права и т. п.);

7) в разумный срок восстановить предмет залога или заменить его другим равноценным имуществом, если: а) предмет залога погиб или поврежден, либо право собственности на него или право хозяйственного ведения прекращено по основаниям, установленным законом; б) иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 345 ГК РФ). Договором (но не законом) залогодатель может быть лишен права заменять либо восстанавливать предмет залога; существование или реализация данного права могут быть сопряжены с соблюдением определенных условий и т. д.;

8) пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога (п. 1 ст. 346 ГК РФ). Например, если пользование заложенным имуществом приведет к его уничтожению, то, очевидно, это должно признаваться противоречащим существу залога (такое пользование не допускается);

9) с согласия залогодержателя распоряжаться предметом залога путем его отчуждения, передачи в аренду или безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом, если иное не предусмотрено законом или договором и не вытекает из существа залога (п. 2 ст. 346 ГК РФ). Так, законом или договором залогодатель может быть лишен права распоряжаться заложенным имуществом, либо могут допускаться только

определенные способы распоряжения (например, сдача в аренду, но не продажа), либо предусматривается, что распоряжение возможно без согласия залогодержателя, и т. д.; 10) распорядиться заложенным имуществом на случай смерти (завещать его).

Естественно, такое право принадлежит лишь залогодателю-гражданину (но не юридическому лицу). Соглашение, ограничивающее право завещать заложенное имущество, ничтожно (п. 2 ст. 346 ГК РФ);

II) в любое время до продажи предмета залога прекратить обращение взыскания на него и его реализацию, исполнив обеспеченное залогом обязательство или ту его часть, исполнение которой просрочено. Такое же право принадлежит и должнику по основному обязательству, если оно обеспечено залогом имущества, принадлежащего третьему лицу. Соглашение, ограничивающее это право, ничтожно (п. 7 ст. 350 ГК РФ).

Кроме названных прав и обязанностей залогодателя необходимо отметить, что он должен также сообщать каждому последующему залогодержателю сведения обо всех существующих залогах данного имущества и отвечает за убытки, причиненные невыполнением этой обязанности; при залоге имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, залогодатель должен передать ее залогодержателю либо в депозит нотариуса, если договором не предусмотрено иное, и т. д.

Залогодатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором (п. 1 ст. 344 ГК РФ).

В случае, если договор позволяет залогодержателю пользоваться предметом залога, он обязан регулярно представлять залогодателю отчет о пользовании. По договору на залогодержателя может быть возложена обязанность извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя (п. 3 ст. 346 ГК РФ).

В случаях, когда по условиям договора залогодержателю предоставлено право пользоваться переданным ему предметом залога, он может требовать от других лиц, в том числе и от залогодателя, устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (негаторный иск - ст. 304, 305 ГК РФ) (п. 2 ст. 347 ГК РФ).

Залогодержатель, у которого находилось или должно было находиться заложенное имущество, вправе истребовать его из чужого незаконного владения, в том числе из владения залогодателя по правилам, установленным ст. 301, 302, 305 ГК РФ (виндикационный иск) (п. 1 ст. 347 ГК РФ).

Залогодержатель может передать свои права по договору о залоге другому лицу. При реализации данного права необходимо, во-первых, соблюсти общие нормы о передаче прав кредитора путем уступки требования, установленные в ст. 382-390 ГК РФ, и, во-вторых, уступить тому же лицу право требования к должнику по основному обязательству, обеспеченному залогом (ст. 355 ГК РФ).

Ненадлежащее исполнение залогодателем своих обязанностей в случаях, предусмотренных законом, дает залогодержателю право требовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства. Такое право возникает у залогодержателя, если:

1) предмет залога выбыл из владения залогодателя, у которого он был оставлен, не в соответствии (в противоречии) с условиями договора;

2) залогодателем нарушены правила о замене предмета залога, установленные ст. 345 ГК РФ (по общему правилу, замена допускается с согласия залогодержателя; в случаях, установленных п. 2 ст. 345 ГК РФ, она производится односторонним волеизъявлением залогодателя);

3) предмет залога утрачен вследствие обстоятельств, за которые залогодержатель не отвечает, если залогодатель не воспользовался правом восстановить предмет залога или заменить его другим равноценным имуществом (п. 1 ст. 351 ГК РФ);

4) право собственности залогодателя на заложенное имущество прекращается по основаниям и в порядке, которые установлены законом, вследствие изъятия (выкупа) для государственных или муниципальных нужд, реквизиции или национализации (п. 1 ст. 354 ГК РФ);

5) заложенное имущество изымается у залогодателя в установленном законом порядке на том основании, что в действительности собственником этого имущества является другое лицо (ст. 301 ГК РФ), либо в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (ст. 243 ГК РФ) (п. 2 ст. 354 ГК РФ).

Залогодержатель обладает комплексом прав, который принято именовать правом залога (см., например, п. 1 ст. 340 ГК РФ). На протяжении десятилетий на страницах юридической литературы ведется дискуссия о том, является ли данное право вещным либо обязательственным.

Представляется, что для решения этого вопроса необходимо учитывать, по крайней мере, два обстоятельства: во-первых, право залога включает в себя комплекс

правомочий залогодержателя; во-вторых, характер прав залогодержателя (права залога) различается в зависимости от специфики предмета залога.

Безусловно, залогодержатель обладает обязательственными правами. Например, если предмет залога остается во владении залогодателя, он обязан за свой счет страховать заложное имущество. Залогодержатель обладает соответствующим правом требования, которое носит обязательственный характер. В то же время право залога отмечено признаками, которые свойственны вещным правам. Так, в п. 3, 4 ст. 216 ГК РФ указывается два признака вещных прав: а) переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество; б) вещные права лица, не являющегося собственником, защищаются от их нарушения любым лицом в порядке, предусмотренном ст. 305 ГК РФ (путем предъявления виндикационного или негаторного исков). Оба эти признака присущи праву залога. При переходе заложенного имущества к другому лицу право залога сохраняется (ст. 353 ГК РФ), т. е. оно следует за вещь. Залогодержатель, у которого находилось или должно было находиться заложенное имущество, вправе истребовать его из чужого незаконного владения, в том числе из владения залогодателя; залогодержатель, имеющий право пользоваться предметом залога, может требовать от других лиц, в том числе и от залогодателя, устранения всяких нарушений его права (ст. 347 ГК РФ). Таким образом, в содержании залогового правоотношения обнаруживаются как обязательственные, так и вещные права.

Основаниями обращения взыскания на заложенное имущества являются юридические факты: а) неисполнение должником обеспеченного залогом обязательства; б) ненадлежащее исполнение должником указанного обязательства. Причем необходимо, чтобы такое поведение должника (действия, бездействие) было обусловлено обстоятельствами, за которые он отвечает (п. 1 ст. 348 ГК РФ).

Если, например, должник за неисполнение какого-либо обязательства несет ответственность лишь при наличии вины и докажет ее отсутствие (ст. 401 ГК РФ), то взыскание на заложенное имущество обращено быть не может. Даже если указанные основания имеются, залогодержателю может быть отказано в обращении взыскания при одновременном наличии двух условий: а) нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно; б) размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества (п. 2 ст. 348 ГК РФ). Удовлетворение интересов залогодержателя за счет стоимости заложенного имущества происходит в результате последовательного совершения ряда действий: а) обращение взыскания на заложенное имущество; б) реализация предмета залога; в) удовлетворение требований залогодержателя за счет суммы, вырученной в результате реализации (в некоторых случаях залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой (п. 4 ст. 350 ГК РФ)).

Следует, однако, помнить важное правило, предусмотренное п. 7 ст. 350 ГК РФ, использование которого делают ненужным совершение указанных действий либо, если некоторые из них уже совершены, "перечеркивает" их правовое значение залогодатель (в том числе являющийся третьим лицом) вправе; в любое время до продажи предмета залога прекратить обращение на него взыскания и его реализацию, исполнив обеспеченное залогом обязательство или ту его часть, исполнение которой просрочено. Соглашение, ограничивающее это право должника (залогодателя), ничтожно. Порядок обращения взыскания различается в зависимости от того, является ли предметом залога недвижимостью или движимое имущество.

На недвижимое имущество взыскание обращается по решению суда. Стороны договора о залоге могут согласовать возможность удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества без обращения в суд (п. 1 ст. 349 ГК РФ). Такое соглашение должно отвечать следующим требованиям:

во-первых, оно заключается после того, как возникли основания обратиться взыскание на предмет залога (должник не исполнил в установленный срок обязательство, обеспеченное залогом, или исполнил его ненадлежащим образом). Включение в договор о залоге недвижимости условия, устраняющего судебный порядок обращения взыскания на предмет залога, не допускается и договор в этой части недействителен (ст. 168 ГК РФ). Точно так же недействительным будет и соглашение, заключенное в период действия договора о залоге, но до появления соответствующих оснований; во-вторых, соглашение должно быть нотариально удостоверено. Несоблюдение нотариальной формы влечет его недействительность (ст. 165 ГК РФ). Соглашение залогодателя и залогодержателя может быть признано недействительным и по иным основаниям, общим для всех сделок. Кроме того, оно может быть признано недействительным по иску лица, чьи права нарушены таким соглашением (п. 1 ст. 349 ГК РФ).

В случае, если предметом залога является движимое имущество, порядок обращения

взыскания на него различается в зависимости от вида залога. При залоге без передачи имущества требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного имущества по решению суда, если иное не установлено соглашением сторон договора о залоге. Соглашение, устраняющее судебный порядок, может быть составной частью договора; нотариально удостоверять такое соглашение не требуется. На предмет залога, переданного залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге, если законом не определен иной порядок (п. 2 ст. 349 ГК РФ).

(Различия в порядке обращения взыскания на заложенное движимое имущество в зависимости от вида залога носят скорее теоретический характер. С точки зрения практической эти различия не имеют существенного значения.)

Законом (п. 3 ст. 349 ГК РФ) установлено три случая, когда невозможно миновать судебный порядок, независимо от того, является ли предмет залога недвижимостью или движимым имуществом, передан ли он залогодержателю или нет.

Взыскание на предмет залога обращается только по решению суда, если:

- 1) для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа (см., например, п. 2 ст. 295 ГК РФ);
- 2) предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества (данное правило будет работать лишь отчасти, хотя бы потому, что невозможно учесть все имущество, имеющее указанную ценность; к тому же в ряде случаев эту ценность еще только предстоит установить);
- 3) залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно.

Принято считать, что независимо от того, каков порядок обращения взыскания, во всех случаях должна производиться реализация заложенного имущества по правилам, установленным ст. 350 ГК.

Реализация (продажа) заложенного имущества производится путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном процессуальным законодательством, если законом не установлен иной порядок (п. 1 ст. 350 ГК РФ).

Суд (при обращении взыскания в судебном порядке) может по просьбе залогодателя отложить продажу заложенного имущества на срок до одного года (п. 2 ст. 350 ГК РФ). В законе не определены критерии, которыми следует руководствоваться суду при рассмотрении такой просьбы. Очевидно, должны учитываться любые заслуживающие внимания обстоятельства.

Ясно, что предоставление отсрочки противоречит интересам залогодержателя. Чтобы в какой-то мере компенсировать ущемление его интересов, законом установлено, что отсрочка не затрагивает прав и обязанностей по обязательству, обеспеченному залогом, и не освобождает должника от возмещения возросших за время отсрочки неустойки и убытков кредитора (п. 2 ст. 350 ГК РФ).

Начальную продажную цену заложенного имущества определяет суд (при судебной процедуре) или сами стороны.

Заложенное имущество продается лицу, предложившему на торгах наивысшую цену (абз. 2 п. 3 ст. 350 ГК РФ).

Если торги объявляются несостоявшимися, то залогодержатель вправе по соглашению с залогодателем приобрести данное имущество. В этом случае в счет покупной цены засчитываются требования, обеспеченные залогом. К такому соглашению применяются правила о договоре купли-продажи (п. 4 ст. 350 ГК РФ). Практически в данной ситуации взамен уплаты залогодержатель получает в собственность заложенное имущество (это разновидность отступного – ст. 409 ГК РФ). В случае, если залогодержатель не воспользовался указанным правом либо залогодатель не дал на это согласия и проведены повторные торги, которые вновь объявлены несостоявшимися, залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой (получить в собственность). При этом предмет залога принимается по оценке в сумме не более чем на десять процентов ниже начальной продажной цены на повторных торгах. Право залогодержателя оставить заложенное имущество за собой реализуется независимо от воли залогодателя (соглашения не требуется); точно так же независимо от его воли осуществляется и оценка (в указанных пределах) соответствующего имущества. Если залогодержатель не воспользуется правом оставить за собой предмет залога в течение месяца со дня объявления повторных торгов несостоявшимися, договор о залоге прекращается (п. 4 ст. 350 ГК РФ). В случае, когда сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, превышает размер обеспеченного залогом требования, разница возвращается залогодателю (п. 6

ст. 350 ГК РФ). Если же, напротив, вырученной суммы недостаточно, залогодержатель имеет право, при отсутствии иного указания в законе или договоре, получить недостающую сумму из прочего имущества должника, но не пользуясь преимуществом, основанном на залоге (п. 5 ст. 350 ГК РФ).

Напомним, что должник и залогодатель, являющийся третьим лицом, вправе в любое время до продажи предмета залога прекратить обращение на него взыскания и его реализацию, исполнив основное обязательство или ту его часть, исполнение которой просрочено.

В соответствии с п. 1 ст. 342 ГК РФ, если одна и та же вещь является предметом залога по двум (или более) обязательствам, то, прежде всего, удовлетворяются требования того из кредиторов, который заключил договор о залоге раньше (требования "предшествующего залогодержателя" по терминологии закона). Оставшиеся средства направляются на погашение долга залогодержателю, заключившему договор о залоге позже ("последующему залогодержателю"). Такой способ некогда именовался "удовлетворением залогодержателей в порядке старшинства". Думается, эта терминология приемлема и в настоящее время.

Залоговые отношения прекращаются по общим основаниям прекращения обязательств, предусмотренным главой 26 ГК, например, невозможность исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (ст. 416 ГК РФ). Кроме того, ст. 352 ГК РФ устанавливаются специальные основания:

- 1) прекращение обеспеченного залогом обязательства. Иначе и быть не может, учитывая акцессорный характер залога. Основание прекращения основного обязательства (исполнением, предоставлением отступного, зачетом и т. п.) для прекращения залога значения не имеет;
- 2) требование залогодателя при грубом нарушении залогодержателем своих обязанностей по содержанию и обеспечению сохранности переданного ему во владение заложенного имущества, если это нарушение создает угрозу утраты или повреждения предмета залога (п. 3 ст. 343 ГК РФ);
- 3) гибель заложенной вещи или прекращение заложенного права, если залогодатель не воспользовался правом восстановить предмет залога или заменить его другим равноценным имуществом;
- 4) продажа заложенного имущества с публичных торгов, а также невозможность его реализации.

Прекращение залога возможно и по некоторым иным основаниям. Так, в соответствии с п. 2 ст. 354 ГК РФ залог прекращается, когда заложенное имущество изымается у залогодателя на том основании, что в действительности его собственником является другое лицо (ст. 301 ГК РФ) либо в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (ст. 243 ГК РФ). Залог прекращается также с переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника (ст. 356 ГК РФ).

Особые правила устанавливаются в отношении залога (ипотеки) земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества (ст. 130 ГК РФ).

Правовое регулирование ипотеки будет осуществляться законом о ней. Общие правила о залоге, содержащиеся в Гражданском кодексе РФ, применяются к ипотеке в случаях, когда Кодексом или законом об ипотеке не установлены иные правила (п. 2 ст. 334 ГК РФ).

Особенности правового регулирования ипотеки обусловлены спецификой ее предмета: недвижимое имущество, по общему правилу, обладает значительной экономической ценностью.

Среди уже действующих особых правил следует отметить следующие.

1. При ипотеке предприятия или иного имущественного комплекса в целом право залога распространяется на все входящее в его состав имущество, движимое или недвижимое, включая права требования и исключительные права, в том числе приобретенные в период ипотеки. Законом или договором может быть предусмотрено иное (п. 2 ст. 340 ГК РФ).
2. Ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором находится это здание или сооружение, либо части этого участка, функционально обеспечивающей закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю права аренды этого участка или его соответствующей части. Таким образом, если в ипотеку передается здание или сооружение, то по тому же договору должен быть передан земельный участок (его часть, право аренды). В противном случае договор ипотеки недействителен (ст. 168, п. 3 ст. 340 ГК РФ).
3. Нередко законодательство устанавливает ограничения, касающиеся субъектного состава ипотечного правоотношения, либо возможность передачи имущества в ипотеку

сопряжена с необходимостью соблюдения определенных условий (например, государственное или муниципальное унитарное предприятие может передать недвижимое имущество в ипотеку только с согласия собственника).

4. При ипотеке земельного участка право залога не распространяется на находящиеся или возводимые на этом участке здания и сооружения залогодателя, если в договоре не предусмотрено иное условие (п. 4 ст. 340 ГК РФ).

При отсутствии в договоре такого условия залогодатель в случае обращения взыскания на заложенный земельный участок сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той его частью, которая необходима для использования здания или сооружения. Условия пользования этой частью участка определяются соглашением залогодателя с залогодержателем, а в случае спора – судом.

5. Если предметом ипотеки является земельный участок, на котором находятся здания или сооружения, принадлежащие третьему лицу (а не залогодателю участка), то при обращении взыскания на этот участок и его продаже приобретатель становится правопреемником залогодателя в отношениях с указанным третьим лицом (права и обязанности залогодателя переходят к приобретателю участка) (п. 5 ст. 340 ГК РФ).

6. Предмет ипотеки остается у залогодателя (п. 2 ст. 338 ГК РФ).

7. Договор об ипотеке подлежит нотариальному удостоверению, а также регистрации в порядке, установленном для сделок с соответствующим имуществом. Несоблюдение нотариальной формы либо требований о регистрации влечет недействительность договора (п. 2-4 ст. 339 ГК РФ).

8. Удовлетворение требования залогодержателя за счет предмета ипотеки возможно без обращения в суд на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодателя и залогодержателя (требования, предъявляемые к такому соглашению, рассматривались при характеристике порядка обращения взыскания на заложенное имущество).

9. О прекращении ипотеки должна быть сделана отметка в реестре, в котором зарегистрирован договор об ипотеке (п. 2 ст. 352 ГК РФ).

10. Если не доказано иное, уступка прав по договору об ипотеке означает и уступку прав по обеспеченному ипотекой обязательству (ст. 355 ГК РФ).

Далее отметим ряд особенностей залога товаров в обороте. Право залога здесь не следует за вещь: товары в обороте, отчужденные залогодателем, перестают быть предметом залога с момента их перехода в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление приобретателя. В то же время приобретаемые залогодателем товары, указанные в договоре о залоге, становятся предметом залога с момента возникновения у него права собственности или хозяйственного ведения (п. 2 ст. 357 ГК РФ). В результате может произойти изменение состава заложенного имущества, если приобретены иные виды товара, нежели те, которые первоначально были предметом залога.

Натуральная форма заложенного имущества изменяется в результате его переработки (сырье, полуфабрикаты – готовая продукция).

Помимо обычных условий, договор о залоге товаров в обороте должен определять вид заложенного товара, иные его родовые признаки, общую стоимость предмета залога, место, в котором находятся товары, а также виды товаров, которыми может быть заменен предмет залога (ст. 47 Закона "О залоге").

Залогодатель должен вести книгу записи, в которую включается информация об условиях залога товаров и обо всех операциях, влекущих изменение их состава или натуральной формы, включая их переработку, на день последней операции (п. 3 ст. 357 ГК РФ).

В случае нарушения залогодателем условий залога товаров в обороте залогодержатель вправе, наложив на товары свои знаки и печати, приостановить операции до устранения нарушения (п. 4 ст. 357 ГК РФ).

Если товар передается в залог без предоставления залогодателю права отчуждать его, изменять состав и натуральную форму, то правила о залоге товаров в обороте не действуют.

Значительным своеобразием отличается залог вещей в ломбарде (ст. 358 ГК РФ).

1. Нормы о залоге в основном диспозитивны. В изъятие из этого общего правила нормы о залоге вещей в ломбарде носят императивный характер. Договорные условия, ограничивающие права залогодателя по сравнению с предоставляемыми ГК РФ и иными законами, ничтожны. Вместо таких условий применяются соответствующие положения закона (п. 7 ст. 358 ГК РФ).

2. Отношения по поводу залога вещей в ломбарде отмечены особым субъектным составом. Залогодателем может быть только гражданин. Залогодержателем – только ломбард – специализированная организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности краткосрочное кредитование граждан под залог имущества, имеющая соответствующую лицензию (п. 1 ст. 358 ГК РФ). Лицензия выдается в соответствии с

правилами, установленными Положением о лицензировании деятельности ломбардов, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 9 октября 1995 г. № 984. Срок действия лицензии – не менее трех лет; по заявлению лица, обратившегося за ее получением, срок действия лицензии может быть сокращен.

3. Предмет залога – только движимое имущество, предназначенное для личного потребления.

4. Цель залога – обеспечить краткосрочное кредитование граждан. Никакие иные обязательства данным видом залога обеспечиваться не могут.

5. Договор о залоге вещей оформляется выдачей ломбардом залогового билета, который содержит все существенные условия договора (сумму кредита, предмет залога, его оценку и т. д.).

6. Предмет залога всегда передается ломбарду (залогодержателю).

7. Ломбард обязан страховать в пользу залогодателя за свой счет принятые в залог вещи в полной сумме их оценки (на момент принятия) в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемые в торговле.

8. Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами.

9. Ломбард отвечает за утрату и повреждение заложенных вещей независимо от вины. Он освобождается от ответственности только в случае, если докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы.

10. Установлен упрощенный порядок обращения взыскания на заложенное имущество. В случае невозвращения в оговоренный срок суммы кредита залогодателю предоставляется льготный месячный срок для погашения долга. Если по истечении и этого срока залогодатель не возвращает сумму кредита, ломбард вправе на основании исполнительской надписи нотариуса продать предмет залога. Реализация заложенного имущества осуществляется в соответствии с ранее изложенными общими правилами, установленными п. 3, 4, 6 и 7 ст. 350 ГК РФ. После продажи заложенного имущества требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже-если вырученная сумма недостаточна для их полного удовлетворения.

Новейшее гражданское законодательство вновь допускает залог прав (ГК РСФСР 1922 г. предусматривал возможность залога прав). В законе "О залоге" этому виду посвящен раздел IV (ст. 54-58), и, кроме того, отдельные указания о залоге прав включены в другие разделы закона. В ГК РФ норм о залоге прав немного.

В основном залог прав подчинен общим правилам. Здесь остановимся на его особенностях.

Предметом залога могут быть только имущественные права, т. е. права на конкретные материальные блага. Способность их быть предметом залога обусловлена передаваемостью. Так, право требовать возврата долга кредитор может передать третьему лицу.

Если право непередаваемо, то его нельзя заложить. Оно неотделимо от субъекта (его невозможно отнять), не имеет стоимостной оценки. Поэтому обратиться на него взыскание невозможно. Не могут быть предметом залога личные неимущественные права (право на личную неприкосновенность, право гражданина на избрание места жительства, право на неприкосновенность жилища и т. п.) и неимущественные права по поводу объектов творческой деятельности (право авторства – обеспеченная законом возможность считаться создателем данного произведения, право на имя – возможность опубликовать произведение под своим именем, под псевдонимом или анонимно, право на опубликование, воспроизведение и распространение произведения и т. п.).

Среди имущественных прав, которые могут быть предметом залога, закон называет право владения и пользования, в том числе права арендатора, другие права (требования), вытекающие из обязательств, и иные имущественные права. Залогодатель является носителем права, передаваемого в залог (п.1 ст. 54 Закона "О залоге"). Залог права аренды или иного права на чужую вещь не допускается без согласия ее собственника или лица, имеющего на нее право хозяйственного ведения, если законом или договором запрещено отчуждение этого права без согласия указанных лиц (п. 3 ст. 335 ГК РФ). О залоге арендатором арендных прав общее правило сформулировано в п. 2 ст. 615 ГК РФ: залог допускается с согласия арендодателя, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Так, в соответствии с п. 2 ст. 631 ГК РФ залог арендных прав по договору проката не допускается.

Предметом залога могут быть и права арендодателя. Так, покупатель может заложить принадлежащее ему право получать арендную плату. В случае неисполнения покупателем обязанности по уплате покупной цены продавец сможет обратиться взыскание на предмет залога, т. е. потребовать перевода на себя права получать арендную плату. В конечном счете продавец получит удовлетворение за счет суммы арендной платы.

Чаще всего закладывают ценные бумаги. При залоге права, удостоверенного ценной бумагой, она передается залогодержателю либо в депозит нотариуса, если договором не

предусмотрено иное (п. 4 ст. 338 ГК РФ).

Право с определенным сроком действия может быть предметом залога только до истечения этого срока.

При залоге прав, если иное не предусмотрено договором, залогодатель обязан совершать действия, которые необходимы для обеспечения действительности заложенного права, не совершать уступки права, а также действий, влекущих прекращение заложенного права, принимать меры, необходимые для его защиты от посягательств со стороны третьих лиц, сообщать залогодержателю сведения об изменениях, происшедших в заложенном праве, о его нарушениях третьими лицами и о притязаниях третьих лиц на это право. Если иное не предусмотрено договором, залогодержатель вправе независимо от того, наступил ли срок исполнения обеспеченного залогом обязательства, требовать в суде перевода на себя заложенного права в случае неисполнения залогодателем указанных обязанностей. Кроме того, залогодержатель может выступать в качестве третьего лица в деле, в котором рассматривается иск о заложенном праве.

Если должник залогодателя (до исполнения им обязательства, обеспеченного залогом), исполнит свое обязательство, все полученное залогодателем становится предметом залога, о чем он обязан немедленно уведомить залогодержателя. При получении от своего должника соответствующих денежных сумм залогодатель обязан по требованию залогодержателя перечислить их в счет исполнения обязательства, обеспеченного залогом, если иное не установлено договором о залоге.

§ 3. Удержание

Удержание как способ обеспечения исполнения обязательства представляет собой субъективное право кредитора удерживать вещь, подлежащую передаче должнику либо лицу, им указанному, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или по возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков. Правила об удержании сформулированы в ст. 359-360 ГК РФ. Ранее действовавшее законодательство не предусматривало такого способа. Нечто подобное существовало лишь в транспортном законодательстве. Так, ст. 64 Устава железных дорог предусматривалось, что грузы выдаются грузополучателю после внесения всех причитающихся железной дороге платежей. В случае неисполнения обязательства взыскание могло быть обращено на груз. Указанная ситуация в юридической литературе обычно рассматривалась как случай возникновения права залога на основании закона (а не договора). В законодательстве, однако, не упоминались ни право залога, ни возможность обращения взыскания на груз, если не вносятся платежи. Это лишь предполагалось. Ныне приведенное указание транспортного законодательства есть один из случаев удержания имущества должника, прямо предусмотренных законодательством (п. 4 ст. 790 ГК РФ).

Кроме того, право удержания обеспечивает обязательство заказчика по договору подряда уплатить подрядчику причитающуюся ему сумму (ст. 712 ГК РФ); требования поверенного, действующего в качестве коммерческого представителя по договору поручения (п. 3 ст. 972 ГК РФ); требования комиссионера по договору комиссии (п. 2 ст. 996 ГК РФ).

Во всех названных и других случаях, предусмотренных гражданским законодательством и иными правовыми актами, удержание производится с соблюдением общих норм, сформулированных в ст. 359-360 ГК РФ, поскольку не установлено иное. Так, в п. 4 ст. 790 ГК, после закрепления права перевозчика удерживать грузы и багаж в обеспечение причитающихся ему платежей, содержится оговорка о том, что иное может быть установлено законом, иными правовыми актами, договором перевозки или вытекать из существа обязательства.

Упомянув частные случаи, предусмотренные нормами, относящимися к отдельным видам обязательств, целесообразно обратиться к более общим вопросам – к обстоятельствам, свидетельствующим о значении этого способа. Право удержания возникает при наличии предусмотренных законом оснований (ст. 359 ГК РФ) независимо от того, существуют ли на этот счет какие-либо указания в законодательстве применительно к тому или иному виду гражданско-правовых обязательств. Реализация права удержания осуществляется посредством собственных действий кредитора, не требует какого-либо согласования, специальной процедуры или обширных юридических познаний. Удержание весьма эффективно стимулирует должника к исполнению своих обязательств. Наконец, кредитор психологически склонен при наличии к тому фактической возможности использовать против неисправного должника такую меру. Кроме того, удержание обеспечивает защиту интересов кредитора в случае, если должник окажется неплатежеспособным. Отмеченные обстоятельства свидетельствуют о доступности рассматриваемого способа, его демократичности, высокой степени эффективности и, в конечном счете, универсальном характере.

Право удержания характеризуется следующими чертами: а) производностью. Оно может

возникнуть постольку, поскольку существует обязательство и данное обязательство должником не исполняется;

б) неделимостью предмета удержания. Кредитор вправе удерживать всю вещь целиком (все имущество, подлежащее передаче). Однако учитывая, что удержание имущества есть право (а не обязанность) кредитора, вполне допустимо частичное удержание;

в) незаменимостью предмета удержания. Соответствующее имущество находится у кредитора (а не передается с целью обеспечить исполнение обязательства).

Кроме того, право кредитора удерживать вещь должника характеризуется правом следования: во-первых, кредитор сохраняет право удержания вещи и в том случае, если права на нее приобретены третьим лицом (п. 2 ст. 359 ГК РФ); во-вторых, при переходе права требования к другому лицу новый кредитор одновременно получает и право удержания (ст. 384 ГК РФ).

Кредитор, удерживающий вещь должника, имеет право на возмещение расходов по ее сохранению (ст. 15 ГК РФ).

Правами пользования и распоряжения удерживаемой вещью кредитор не обладает.

Если право удержания нарушено, кредитор может истребовать вещь из чужого незаконного владения, а также защищать свое право от нарушений, не связанных с лишением владения (ст. 305 ГК РФ).

Основаниями возникновения права удержания являются юридические факты:

а) неисполнение должником в срок обязательства по оплате вещи;

б) неисполнение должником в срок обязательства по возмещению кредитору связанных с данной вещью издержек и других убытков (например, право удержания вещи возникает у хранителя, если поклажедатель по договору о безвозмездном хранении отказывается возместить необходимые расходы хранителя);

в) неисполнение обязательства в иных случаях, если его стороны действуют как предприниматели (например, право удержания возникает у поставщика, если покупатель по договору поставки не производит оплату ранее поставленной партии товара).

При наличии указанных юридических фактов право удержания имущества должника возникает непосредственно из закона (в отличие от большинства других способов обеспечения обязательств, возникающих на основании договора).

Право удержания возникает при том непереносимом условии, что вещь находится у кредитора, ибо невозможно удерживать то, чего нет. Причем кредитор должен быть законным владельцем. В содержание данного права не входят полномочия по истребованию (изъятию) вещи у должника (у третьих лиц), чтобы обеспечить исполнение обязательства.

Субъектами права удержания могут быть любые субъекты гражданского права (юридические и физические лица и т. д.).

Однако в случае, если неисполнение обязательства не связано с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, то право удержания возникает только при условии, что стороны данного обязательства действуют как предприниматели.

Предметом удержания может быть вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, им указанному. При этом не имеет значения, является ли должник собственником данной вещи или его право требовать передачи базируется на иных основаниях.

Удерживаться может как вещь, которая находилась у кредитора на момент нарушения обязательства должником, так и попавшая в законное владение кредитора впоследствии. Никаких ограничений, связанных с видом вещей, закон не содержит.

Плоды, продукция и доходы удерживаемой вещи также включаются в предмет удержания.

Срок права удержания не ограничен: кредитор может удерживать вещь до тех пор, пока должник не исполнит обязательство (п. 1 ст. 359 ГК РФ). В то же время право

удержания нельзя рассматривать в качестве бессрочного. По прошествии более или менее длительного времени кредитор обязан либо отдать вещь должнику или указанному

им лицу, либо удовлетворить свои требования за счет удерживаемого имущества (в обоих случаях право удержания прекращается). К сожалению, законодательство не

содержит указаний на случай, когда кредитор, длительное время удерживающий вещь, не предпринимает никаких действий. Юридическая судьба этого имущества в таких

ситуациях не определена. Видимо, по иску должника вещь может быть истребована от кредитора, но должник обязан будет исполнить обязательство, обеспечиваемое

удержанием, либо по встречному требованию кредитора будет обращено взыскание на удерживаемую вещь. Если ничего подобного не происходит, то по истечении срока

исковой давности владение вещью лишено правового основания и в то же время ее нельзя истребовать. Возникновение права собственности на данную вещь в силу

приобретательной давности вряд ли возможно, поскольку это допускается при условии владения ею как своей собственной (п. 1 ст. 234 ГК РФ), а право на удержание вещи

есть право на чужую вещь. Однако в связи с отсутствием норм, регламентирующих соответствующие отношения, целесообразно применение аналогии закона и признание

права собственности кредитора на данную вещь в силу приобретательной давности. Все изложенные правила об удержании применяются в случаях, если иное не предусмотрено соглашением сторон (п. 3 ст. 359 ГК РФ). Ограничить или расширить право удержания возможно на основании договора кредитора и должника. Соответствующие условия могут быть предусмотрены в договоре, исполнение которого обеспечивается удержанием, либо впоследствии.

Должник и кредитор своим соглашением могут, в частности, установить наряду с указанными иные основания возникновения данного права, определить, что то или иное имущество не может быть предметом удержания, предусмотреть срок действия этого права и т. д. Стороны вправе договориться о том, что ни при каких условиях у кредитора не возникает право удержания вещи должника. Договором могут быть предусмотрены право кредитора пользоваться вещью и обязанности по обеспечению ее сохранности.

Удовлетворение требований кредитора, удерживающего вещь, производится из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных законом для удовлетворения требований, обеспеченных залогом (ст. 360 ГК РФ).

§ 4. Поручительство

Поручительством признается гражданско-правовой договор, в соответствии с которым одна сторона (поручитель) обязывается перед кредитором другого лица (должника) отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК РФ).

Поручительством обеспечиваются обычно денежные обязательства, прежде всего возникающие на основании договоров займа и кредитных договоров. Иногда поручительством обеспечивается обязанность покупателя по договору купли-продажи, заказчика по договору подряда и т. д.

Поручительство может обеспечивать как существующие, так и обязательства, которые возникнут в будущем (ст. 361 ГК РФ). Учитывая, однако, его акцессорный характер, необходимо отметить, что во втором случае права и обязанности сторон договора поручительства возникают с момента появления основного обязательства (невозможно обеспечивать исполнение обязательства, которого еще нет).

В результате заключения договора поручительства кредитор имеет возможность потребовать исполнения обязательства не только от должника, но и от поручителя. Степень вероятности исполнения обязательства повышается. Именно в этом и состоит обеспечительный характер поручительства.

Сторонами договора поручительства являются одна из сторон основного обязательства (кредитор) и поручитель. Должник в нем не участвует, хотя заключение договора (по требованию кредитора), как правило, организует именно он. Развитие правоотношения, возникающего из договора поручительства, и само его существование в решающей степени также зависят от должника. Если, например, он исполняет свои обязанности надлежащим образом, то возможность наступления ответственности поручителя не реализуется, и поручительство прекращается. В то же время согласия должника на заключение договора поручительства не требуется.

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме (ст. 362 ГК РФ). Наиболее предпочтительно составление одного документа, подписанного сторонами. Иногда поручительство оформляется договором, заключенным путем обмена документами (ст. 434 ГК РФ).

В некоторых случаях установление факта заключения договора представляет известную сложность и требует анализа ряда документов. Например, в кредитном договоре предусматривается, что соответствующее обязательство должника обеспечивается поручительством определенного лица (банк выразил свою волю на заключение договора с данным лицом). Указанное лицо представляет в банк письменное обязательство о принятии на себя поручительства – договор заключен. Может быть и более сложная ситуация. Допустим, в кредитном договоре предусмотрено, что кредит будет предоставлен должнику при условии обеспечения поручительством. Однако из того, что в банк поступило письменное обязательство третьего лица и кредит был предоставлен, вовсе не следует, что договор поручительства заключен. Как известно, молчание лишь в исключительных случаях (предусмотренных законом или соглашением сторон) признается выражением воли совершить сделку. Следовательно, в рассмотренной ситуации договор поручительства будет считаться заключенным, если банк письменно извещает указанное третье лицо о принятии поручительства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства (ст. 362 ГК РФ).

В договоре поручительства указывается существо, размер, срок исполнения и стороны основного обязательства, обеспечиваемого поручительством. Здесь же формулируется обязанность поручителя отвечать перед кредитором за исполнение должником его

обязательства. Нормы о поручительстве в большинстве своем диспозитивны. Поэтому стороны договора могут, например, установить суосидиарную ответственность поручителя, определить объем его ответственности, сформулировать право поручителя возражать против требований кредитора (ст. 363–364 ГК РФ). В договоре может быть установлен срок, на который дается поручительство.

Основанием привлечения поручителя к ответственности является неисполнение или ненадлежащее исполнение должником обязательства, обеспеченного поручительством. По общему правилу, должник и поручитель несут солидарную ответственность: кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от должника и поручителя совместно, так и от любого из них, притом как полностью, так и в части долга (п.1 ст. 363, ст. 323 ГК РФ).

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник: уплата суммы основного долга и процентов, в том числе неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами и т. д." возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником. Таково общее правило (п. 2 ст. 363 ГК) – договором поручительства ответственность поручителя может быть ограничена. Так, в соответствии с договором поручитель может принять на себя обязательство по уплате лишь основной суммы долга, но не процентов, штрафов и т. п. В договоре может быть предусмотрено ограничение ответственности определенной суммой.

Иногда обязательство должника обеспечивается поручительством нескольких лиц. При этом возможны варианты: а) поручительство дано несколькими лицами по разным договорам поручительства; б) по одному договору на стороне поручителя выступает несколько лиц (поручительство дано несколькими лицами совместно). В первом случае кредитор вправе предъявить соответствующие требования к любому из поручителей. Каких-либо правоотношений между поручителями в этом случае не возникает (в частности, один из поручителей, удовлетворивший требование кредитора, не обладает правом регресс-ного требования к другим). Во втором они отвечают перед кредитором солидарно, поскольку иное не предусмотрено договором поручительства (п. 3 ст. 363 ГК РФ). В частности, договор может установить субсидиарную ответственность всех или части поручителей; не исключено выделение субъекта, к которому требования кредитора должны быть обращены в первую очередь.

Должник, исполнивший обязательство, немедленно извещает об этом поручителя. Неисполнение этой обязанности дает право поручителю, в свою очередь исполнившему обязательство, взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное (ст. 366 ГК РФ).

В случае предъявления требования кредитора к поручителю последний вправе выдвигать возражения, которые мог бы предъявить должник. Причем, несмотря на акцессорный характер поручительства, поручитель обладает известной автономией воли: он не теряет право на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг. В то же время право поручителя выдвигать указанные возражения может быть ограничено договором поручительства (ст. 364 ГК РФ).

Исполнение обязательства поручителем влечет следующие правовые последствия:

- а) к поручителю переходят права кредитора в том объеме, в котором он удовлетворил требование кредитора;
- б) поручитель приобретает права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю;
- в) у поручителя возникает право требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника (п. 1 ст. 365 ГК РФ). Представляется, что размер процентов должен определяться по правилам, установленным ст. 395 ГК РФ (исходя из учетной ставки банковского процента). Проценты должны уплачиваться за период, начиная со дня исполнения обязательства поручителем и до исполнения его должником в адрес поручителя. Иные убытки поручителя возмещаются должником в части, превышающей сумму указанных процентов (они могут выразиться, например, в процентах, уплаченных поручителем банку по кредитному договору, если обязательство исполнено за счет заемных средств);
- г) кредитор обязан передать поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и права, обеспечивающие это требование (п. 2 ст. 365 ГК РФ). (Любопытно отметить, что, по общему правилу, права залогодержателя переходят от кредитора к поручителю в силу закона (п. 1 ст. 365 ГК РФ), а иные права, обеспечивающие исполнение обязательства должником (например, право удержания) должны быть переданы кредитором поручителю, исполнившему обязательство.)

Указанные правовые последствия исполнения обязательства поручителем наступают при условии, что иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором

поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними (п. 3 ст. 365 ГК РФ). Например, договором может быть установлен размер процентов, уплачиваемых должником поручителю, исполнившему обязательство, иные ограничения. Поручительство прекращается:

- 1) в случае прекращения обеспеченного им обязательства (исполнением, невозможностью исполнения и т. д.);
- 2) в случае изменения обеспеченного им обязательства, если это влечет увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, на что он согласия не дает (например, увеличивается размер процентов, уплачиваемых должником по кредитному договору);
- 3) при переводе долга по обеспеченному поручительством обязательству на другое лицо, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;
- 4) если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
- 5) истечением срока, на который дано поручительство. В случае, когда такой срок не установлен, поручительство прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иск в течение двух лет со дня заключения договора поручительства (ст. 367 ГК РФ).

§ 5. Задаток

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 380 ГК РФ).

Как следует из приведенного определения, задаток выполняет три функции.

Во-первых, платежную - задаток передается "в счет причитающихся... платежей". Таким образом, он представляет собой часть той суммы, которую должник обязан уплатить кредитору.

Во-вторых, доказательственную (удостоверительную) - задаток передается "в доказательство заключения договора". Эта функция обусловлена акцессорным (дополнительным) характером соглашения о задатке: если нет (не возникло) основного обязательства, то не может быть и соглашения о задатке.

В-третьих, обеспечительную - задаток передается в обеспечение исполнения основного обязательства. Стороны соглашения о задатке отдают себе отчет в том, что если за неисполнение основного обязательства ответственна сторона, давшая задаток (задаткодатель), он остается у другой стороны (задаткополучателя), а если ответственен задаткополучатель, то он обязан вернуть двойную сумму задатка. Осознание возможности наступления таких последствий стимулирует стороны обязательства к надлежащему его исполнению.

Денежная сумма, передаваемая должником кредитору, признается задатком лишь в том случае, если стороны изначально (на момент передачи) понимали (и соответственно оформили), какие функции должна выполнять данная сумма. Если какая-либо из названных функций не предусматривалась, то переданную кредитору денежную сумму задатком считать нельзя.

Указанные обстоятельства позволяют обнаружить сходство и различие задатка и аванса. Аванс передается кредитору в счет будущих платежей. Принято считать, что аванс, как и задаток, выполняет доказательственную функцию. Между тем строго очерченного гражданско-правового понятия аванса не существует. Еще до возникновения обязательства, допустим, до заключения договора купли-продажи, одно лицо, которое станет покупателем, может передать другому лицу, которое станет продавцом, какую-то сумму денег в счет платежей, предполагаемых по будущему договору. Вряд ли эту сумму можно назвать иначе, нежели авансом, поскольку стороны лишь предполагают заключение договора в будущем.

Таким образом, аванс всегда выполняет платежную функцию, может выполнять доказательственную, но в отличие от задатка никогда не выполняет обеспечительной функции. Если передан аванс и обязательство не исполнено либо вообще не возникло, то сторона, получившая соответствующую сумму, обязана вернуть ее в том же размере. Поскольку нередко бывает трудно установить, является ли сумма, переданная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком или авансом, постольку в закон включено правило о том, что в случае сомнения эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное (п. 3 ст. 380 ГК РФ).

Соглашение о задатке независимо от суммы должно быть совершено в письменной форме (п. 2 ст. 380 ГК РФ). Однако несоблюдение установленной формы не влечет

недействительности соглашения. Другое дело, что в случае, когда не соблюдена установленная форма, может быть затруднен процесс до-казывания того обстоятельства, что данная сумма является задатком, а не авансом.

Последствия неисполнения обязательства, обеспеченного задатком, предусмотрены п. 2 ст. 381 ГК РФ: если за неисполнение договора ответственной сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственной сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Таким образом, с точки зрения экономической обе стороны находятся в равном положении: сторона, не исполнившая основное обязательство, теряет сумму задатка. Правовое положение их различно в связи с тем, что задаткополучатель попросту оставляет его за собой, тогда как задаткодатель вынужден будет взыскивать двойную сумму задатка с его получателя.

Указанные негативные последствия наступают лишь при наличии вины. Если сторона, не исполнившая обязательство, невиновна, то задаток должен быть возвращен (п. 1 ст. 381 ГК), в частности, при прекращении обязательства по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения (ст. 416 ГК РФ).

Что же касается виновной стороны, не исполнившей обязательство, то она теряет задаток независимо от того, причинены ли убытки другой стороне. Однако, если есть убытки, то они должны быть возмещены с зачетом суммы задатка. Например, обязательство обеспечено задатком в 1 тысячу рублей. В результате виновного неисполнения обязательства задаткодателем у контрагента образовались убытки в сумме 3 тысяч рублей. В этом случае сумма задатка (1 тысяча рублей) остается задаткополучателю и, сверх того, ему возмещаются убытки в сумме 2 тысяч рублей (зачтена сумма задатка).

Таково общее правило о возмещении убытков. Стороны могут своим соглашением установить иное. Например, ограничить ответственность за неисполнение обязательства только потерей суммы задатка (убытки не взыскиваются). В договоре может быть предусмотрено, что убытки взыскиваются в полной сумме сверх задатка (без зачета суммы задатка). Если, однако, договором будет предусмотрено ограничение ответственности потерей суммы задатка при умышленной вине, то такое соглашение ничтожно (п. 4 ст. 401 ГК РФ).

§ 6. Банковская гарантия

Банковской гарантией признается письменное обязательство банка, иного кредитного учреждения или страховой организации (гаранта), принятое на себя по просьбе другого лица (принципала), в силу которого гарант при наличии условий, предусмотренных данным обязательством, и по требованию кредитора принципала (бенефициара) должен уплатить последнему определенную денежную сумму (ст. 368 ГК РФ).

Правила о банковской гарантии сформулированы в § 6 главы 23 ГК (ст. 368-379). Институт банковской гарантии в том виде, в котором он нашел закрепление в ГК, является принципиально новым для российского законодательства.

Гарантия, в том числе банковская, в гражданском законодательстве квалифицировалась как разновидность договора поручительства. В настоящее время банковская гарантия имеет с ним мало общего. Более того, она стоит особняком в ряду других способов обеспечения исполнения обязательств. Обусловлено это специфическими чертами гарантии, особым субъектным составом, достаточно своеобразным содержанием соответствующих правовых связей.

Банковская гарантия не имеет широкого распространения в России. В других странах, а также в отношениях российских юридических лиц с иностранными организациями она используется достаточно часто. Существует даже система обычно-правовых норм по договорным гарантиям, которые в значительной степени предопределили содержание норм ГК о банковской гарантии.

Банковская гарантия характеризуется следующими чертами.

1. Самостоятельностью, независимостью от обеспечиваемого ею обязательства, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство (ст. 370 ГК РФ). Своим "появлением на свет" банковская гарантия в каждом конкретном случае обязана основному обязательству, ибо невозможно обеспечивать обязательство, которого нет. Однако в дальнейшем, после выдачи банковской гарантии, существование предусмотренного в ней обязательства уплатить денежную сумму бенефициару, его исполнение не зависят от динамики обязательства, в обеспечение которого дана гарантия. Поэтому даже если основное обязательство прекратилось либо признано недействительным, гарант не освобождается от исполнения своих обязанностей (банковская гарантия сохраняет силу).

В этом основное отличие банковской гарантии от других способов обеспечения, которые носят аксессуарный характер;

2. Безотзывностью. Гарант вправе отозвать гарантию только в том случае, если в ней

предусмотрена такая возможность (ст. 371 ГК РФ);

3. Непередаваемость прав. Бенефициар может уступить третьему лицу принадлежащее право требования к гаранту лишь в том случае, если такая возможность предусмотрена в самой гарантии (ст. 372 ГК РФ);

4. Возмездность. За выдачу гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение (п. 2 ст. 369 ГК РФ);

5. Высокой степенью формализованности отношений. Проявляется она, например, в том, что даже если у бенефициара есть основания требовать от гаранта исполнения обязательства, но документы, приложенные к этому требованию бенефициара, не соответствуют условиям гарантии, то гарант отказывает в удовлетворении такого требования (п. 1 ст. 376 ГК РФ).

Субъектный состав банковской гарантии достаточно специфичен:

1) гарант. Им может быть только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация. Если такая гарантия выдается каким-то другим субъектом (коммерческим или некоммерческим юридическим лицом, органом государственной власти или местного самоуправления и т. п.), то она недействительна (ничтожна), поскольку правоспособность этих субъектов не включает в себя возможность выдачи банковской гарантии;

2) принципал. Им является лицо, которое в каком-либо обязательстве (кредитном, из договоров купли-продажи, аренды, подряда и т. д.) выступает в качестве должника. Банковская гарантия дается по просьбе принципала. Следовательно, банковская гарантия, выданная без такой просьбы, недействительна (ст. 168 ГК РФ);

3) бенефициар. Им является кредитор принципала по обеспечиваемому банковской гарантией обязательству.

Принципалами и бенефициарами могут быть любые субъекты гражданского права.

Юридикто-фактическая основа развития отношений по поводу банковской гарантии может быть представлена следующим образом.

Во-первых, инициативу в зарождении соответствующих отношений проявляет должник по какому-либо обязательству (гарантия дается по его просьбе), который в результате выдачи банковской гарантии становится принципалом. Позиция кредитора указанного должника не имеет юридического значения. Однако несомненно, что сама инициатива должника, как и условия банковской гарантии, о которой он просит, продиктованы требованиями кредитора (например, при заключении договора купли-продажи, предусматривающего оплату товара в рассрочку, продавец требует, чтобы обязанность покупателя по оплате товара была обеспечена банковской гарантией).

Во-вторых, банк (иное кредитное учреждение или страховая организация) путем выдачи соответствующего письменного обязательства выражают волю быть гарантом.

Оформление банковской гарантии проходит несколько этапов. Должник по какому-либо обязательству обращается к банку с просьбой дать обязательство уплатить его кредитору при наличии определенных условий денежную сумму по представлении этим кредитором письменного требования о ее уплате. Указанное обращение производится в письменной форме. Помимо просьбы здесь могут излагаться возможные условия будущей гарантии, размер вознаграждения, которое будущий принципал готов уплатить за выдачу банковской гарантии, и т. д. Отношения принципала и гаранта по поводу выдачи последней банковской гарантии регулируются их договором, в котором устанавливается размер вознаграждения гаранта, определяются их права и обязанности, возникающие в связи с выплатой гарантом бенефициару денежных сумм во исполнение требований последнего, и т. д.

Наконец, банк (иное кредитное учреждение или страховая организация) дает письменное обязательство (банковскую гарантию) уплатить кредитору принципала (бенефициару) денежную сумму по его письменному требованию. В банковской гарантии определяется сумма, на которую она выдается, формулируются условия уплаты (например, просрочка должника, его неплатежеспособность и т. д.), перечисляются документы, которые бенефициар должен приложить к своему требованию, указывается срок гарантии.

Кроме того, в банковской гарантии может быть предусмотрено: право отозвать гарантию; условия отзыва; право бенефициара передать принадлежащее ему в силу банковской гарантии право требования другому лицу; срок вступления банковской гарантии в силу; ограничение ответственности гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение своих обязательств.

Не исключено оформление банковской гарантии путем составления одного документа, подписываемого гарантом и бенефициаром, а иногда даже и принципалом. Причем в этом документе могут излагаться не только условия гарантии, но и правила о взаимоотношениях гаранта и принципала. Хотя с точки зрения юридической техники такое оформление отношений недостаточно корректно (выдача банковской гарантии - односторонняя сделка).

Очевидно, нет препятствий для выдачи гарантии в обеспечение обязательства, которое возникнет в будущем. В этом случае она вступит в силу со дня возникновения обязательства, обеспечиваемого гарантией, если в ней не предусмотрен более поздний срок. По общему же правилу, предусмотренному ст. 373 ГК РФ, банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не установлено иное.

В результате выдачи банковской гарантии возникает правоотношение между банком (гарантом) и кредитором принципала (бенефициаром). В то же время она порождает и правоотношение между гарантом и должником (принципалом) по обеспечиваемому гарантией обязательству.

Содержание правовой связи гаранта и принципала включает в себя следующие права и обязанности:

- а) за выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение (п. 2 ст. 369 ГК РФ);
- б) получив требование бенефициара, гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии требования со всеми относящимися к нему документами (п. 1 ст. 375 ГК РФ);
- в) гарант вправе потребовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, на условиях, определенных соглашением гаранта с Принципалом, во исполнение которого была выдана гарантия (п. 2 ст. 379 ГК РФ). Указанным соглашением может быть предусмотрена обязанность принципала возместить гаранту его имущественные потери в полном объеме либо в определенной сумме. В соглашении могут быть установлены основания освобождения принципала от ответственности, определены сроки уплаты принципалом гаранту соответствующих сумм и т. д.

Если гарант уплатил бенефициару денежные суммы не в соответствии с условиями гарантии или за нарушение своих обязательств перед бенефициаром, то он не вправе требовать от принципала возмещения этих сумм. Однако соглашением гаранта и принципала может быть предусмотрено иное, в том числе и полная или частичная компенсация соответствующих расходов гаранта (п. 2 ст. 379 ГК РФ);

г) гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, должен без промедления уведомить об этом принципала (п. 2 ст. 378 ГК РФ);

д) гарант, которому при рассмотрении требования бенефициара и приложенных к нему документов стало известно об исполнении основного обязательства, его недействительности или прекращении, должен немедленно сообщить об этом принципалу и бенефициару (п. 2 ст. 376 ГК РФ).

Правоотношения между гарантом и бенефициаром не менее сложны.

При наличии указанных в банковской гарантии условий бенефициар вправе потребовать от гаранта уплаты денежной суммы, на которую выдана гарантия, или ее части.

Требование должно быть заявлено в письменной форме. К нему прилагаются указанные в гарантии документы. Кроме того, бенефициар должен указать, чем именно принципал нарушил основное обязательство, в обеспечение которого выдана гарантия. Указанные действия должны быть совершены до окончания срока, на который выдана гарантия (п. 2 ст. 374 ГК РФ).

Гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствует ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии (п. 2 ст. 375 ГК РФ). При этом решающим является не выяснение вины принципала, не анализ отношений, сложившихся между принципалом и бенефициаром и пр., а формальное соответствие требования бенефициара и приложенных к нему документов условиям гарантии.

Отказ в удовлетворении требования возможен только в двух случаях: а) требование либо приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии; б) требование и (или) документы, которые должны к нему прилагаться, представлены по окончании определенного в гарантии срока (п. 1 ст. 376 ГК РФ).

Об отказе удовлетворить требование бенефициара гаранта должен немедленно уведомить бенефициара.

В случае, если во время рассмотрения требования гаранту станет известно, что основное обязательство, обеспеченное гарантией, полностью или в соответствующей части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу. При этом перечисление денежных сумм бенефициару не производится. Если, однако, после такого уведомления бенефициар предъявляет повторное требование, то оно должно быть удовлетворено (п. 2 ст. 376 ГК РФ).

Уплата бенефициару денежной суммы, на которую выдана гарантия, представляет собой исполнение гарантом своего обязательства. Поэтому обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую данная гарантия выдана (п. 1

ст. 377 ГК РФ). Гарант не отвечает за убытки, не платит неустойку и пр. сверх указанной суммы.

Если, однако, гарант не исполняет принятое на себя обязательство либо исполняет его ненадлежащим образом, то он может быть привлечен к ответственности. Ответственность гаранта не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, поскольку в ней не предусмотрено иное (п. 3 ст. 377 ГК РФ). Так, в результате того, что требование бенефициара не рассмотрено гарантом в разумный срок, бенефициар может понести убытки. Они подлежат возмещению сверх той суммы, на которую выдана гарантия.

Прекращается банковская гарантия по общим основаниям прекращения обязательств (глава 26 ГК РФ) либо по специальным основаниям, предусмотренным в ст. 378 ГК РФ: 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана гарантия, т. е. надлежащим исполнением обязательства;

2) окончанием определенного в гарантии срока;

Возврат гарантии оформляется актом передачи документа, в котором фиксируется данное обязательство, от бенефициара гаранту. В других случаях прекращение обязательства гаранта не зависит от того, возвращена ли ему гарантия (п. 1 ст. 378 ГК РФ).

Прекращение гарантии возможно также зачетом встречного однородного требования (ст. 410-412 ГК РФ), совпадением гаранта и бенефициара в одном лице (ст. 413 ГК РФ), невозможностью исполнения (ст. 416 ГК РФ) и т. д.

О прекращении гарантии гарант должен без промедления уведомить принципала (п. 2 ст. 378 ГК РФ).

3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии. Такой отказ может быть совершен либо путем ее возвращения бенефициаром, либо путем письменного заявления бенефициара об освобождении гаранта от его обязательств. Отказ бенефициара от своих прав по гарантии может быть следствием прощения долга, но чаще обусловлен иными причинами.

Глава 21. Ответственность по российскому гражданскому праву

§ 1. Понятие и формы гражданско-правовой ответственности

Категория ответственности в науке используется в двух значениях. В первом ответственность предстает как долг лица, например, по созданию надлежащих условий жизни людей, по надлежащему исполнению взятых на себя обязательств, по созданию условий неприкосновенности авторских прав умершего и т. п. Это так называемая проспективная или положительная ответственность. В гражданском праве она приобретает форму обязанностей лица в обычных регулятивных правоотношениях.

Во втором значении ответственность предстает как определенная реакция государства и потерпевшего на совершенное лицом правонарушение, которая выражается в применении к правонарушителю мер воздействия. В теории права такая ответственность называется ретроспективной.

Гражданско-правовая ответственность - это гарантированные силой государства юридические формы реакции потерпевшего лица на совершенное субъектом правонарушения, выражающиеся в возложении на правонарушителя мер воздействия имущественного характера.

Указанный вид правовой ответственности обладает следующими чертами. Во-первых, юридические формы реакции на правонарушение, а также принципы избрания конкретных мер предусмотрены в нормах гражданского законодательства.

В ст. 12 ГК РФ дан перечень форм ответственности, который не является исчерпывающим. Однако избрание иных способов воздействия, не предусмотренных в ст. 12 ГК РФ, возможно только, если таковые предусмотрены в других нормативных актах.

Во-вторых, важнейшей чертой гражданско-правовой ответственности является то, что она не имеет, как правило, публично-правового характера: это ответственность субъекта перед другим равным ему участником гражданских правоотношений. Она реализуется в рамках охранительных правоотношений, субъектами которых, как правило, выступают правонарушители в качестве обязанных лиц и потерпевшие в качестве лиц управомоченных. Вместе с тем, из этого правила есть исключения. Если субъект гражданского права своими противоправными действиями нарушает правопорядок или нравственные устои общества, охраняемые гражданским законодательством, он может нести ответственность перед государством. Но и в подобных случаях применяются способы воздействия, предусмотренные в нормах гражданского законодательства.

В-третьих, гражданско-правовая ответственность имеет имущественный характер и выполняет обычно компенсационную функцию. За совершенное правонарушение на субъекта возлагаются дополнительные имущественные тяготы в виде взысканной неустойки, убытков, изъятия в доход государства предмета сделки, утраты задатка и т. д. Не допускается при этом ограничения личных неимущественных прав и свобод.

Компенсационная функция гражданско-правовой ответственности проявляется в зачетном

характере неустоек или утраченного задатка, в полном возмещении причиненного вреда (убытков) и т. п.

В-четвертых, гражданско-правовая ответственность может строиться на началах вины и началах причинения.

Формы и меры гражданско-правовой ответственности. Под формой ответственности понимается функционально определенный способ воздействия на правонарушителя. В гражданском законодательстве используются пресекательно-ограничивающая, штрафная и компенсационная формы ответственности. Каждая форма предполагает набор конкретных мер воздействия. В мере ответственности находит закрепление разновидность и объем имущественных возложений. К пресекательной форме ответственности относятся такие меры, как лишение права (в том числе конфискация – ст. 243 ГК РФ), отказ в защите права (п. 2 ст. 10 ГК РФ), отказ в признании права (п. 2 ст. 222 ГК РФ). Штрафную форму воздействия обеспечивают неустойки всех видов (зачетная, альтернативная, исключительная, штрафная ст. 330 ГК РФ), компенсация морального вреда (ст. 151 ГК РФ). Компенсационная форма ответственности представлена универсальной мерой: возмещением убытков (ст. 393 ГК РФ), а также возмещением внедоговорного вреда. Возмещение морального вреда (по терминологии закона), казалось бы, следует относить к компенсационным мерам. Фактически же по порядку определения сумм и основанию их выплаты она относится к штрафным мерам.

Конкретные меры гражданско-правовой ответственности предусматриваются, как правило, в санкциях охранительных норм.

§ 2. Основания возникновения гражданско-правовой ответственности

Гражданско-правовая ответственность возникает как реакция на правонарушение. В связи с этим фактическим основанием ее возложения является правонарушение, т. е., как правило, виновное действие или бездействие субъекта, противоречащее установленному правопорядку (противоправное) и (или) нарушающее субъективные права других участников гражданских правоотношений.

Правонарушение является тем юридическим фактом, с которым закон, иной нормативный акт или договор связывает возникновение охранительного правоотношения. В рамках такого правоотношения к нарушителю или иному ответственному лицу применяются конкретные меры ответственности. Виды и состав гражданского правонарушения. В гражданском законе правонарушение в качестве конкретного или обобщающего юридического факта фиксируется путем определения его вида (разновидности) и состава.

Вид правонарушения зависит от того, какие права и интересы им затрагиваются. В связи с этим выделяются следующие обобщающие виды гражданских правонарушений: 1) злоупотребление правом; 2) осуществление права с нарушением его пределов; 3) совершение сделок, не соответствующих требованиям закона; 4) неисполнение договорных обязательств; 5) ненадлежащее исполнение договорных обязательств; 6) причинение внедоговорного вреда; 7) неосновательное обогащение; 8) причинение морального вреда.

В необходимых случаях в законе или договоре конкретизируется состав того или иного вида правонарушения. Например, в §2 гл. 9 ГК РФ перечисляются составы отдельных разновидностей недействительных сделок. В главе 25 ГК РФ программируются отдельные составы правонарушений в сфере действия обязательственного права.

Под составом правонарушения понимается юридически значимая нормативная характеристика нарушителя (субъекта правонарушения), противоправного виновного деяния, вредных последствий (вреда), причинной связи между деянием и вредным последствием. Иногда в качестве отдельных элементов состава называют противоправность и вину лица. Поскольку, однако, указанные категории являются оценочными, правильнее их рассматривать как важнейшие характеристики деяния и как условия возложения ответственности.

В состав правонарушения также может включаться характеристика потерпевшего: всякое правонарушение направлено на вмешательство в сферу жизнедеятельности конкретного лица. Например, если вред причинен здоровью малолетнего, характеристика потерпевшего приобретает существенное значение. От нее зависит определение объема причиненного вреда и размер возмещения.

В ряде конкретных составов, помимо характеристик нарушителя и потерпевшего, присутствует характеристика ответственного лица, если последний не совпадает с нарушителем. Например, за вред, причиненный работником организации, действующим при исполнении своих трудовых (служебных) обязанностей, отвечает эта организация. В договоре строительного подряда возможна ответственность подрядчика за нарушения, допущенные субподрядчиком.

Правонарушителями по гражданскому праву признаются лица, обладающие деликтоспособностью, т. е. способностью отвечать за свои противоправные действия

собственным имуществом.

Граждане признаются деликтоспособными с 14 лет. Противоправные действия малолетних (до 14 лет) не относятся к категории самостоятельных юридических фактов для возникновения гражданско-правовой ответственности. Однако они учитываются в качестве элементов юридического состава при возложении ответственности на родителей, опекунов, усыновителей. В последнем случае в юридический состав наряду с действиями малолетних входят противоправные виновные действия перечисленных лиц (п. 3 ст. 28 ГК РФ). Например, если гражданин в возрасте 13 лет причинит вред здоровью другого лица, его действия рассматриваются одним из фактов в юридическом составе, на основании которого возлагается ответственность на родителей. Основным в составе является поведение родителей, расцениваемое с позиции выполнения ими своих обязанностей по воспитанию и надзору за малолетним.

Полностью деликтоспособны граждане, ограниченные в дееспособности судом в связи со злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими веществами.

Неделиктоспособны граждане, признанные судом недееспособными в связи с психическими расстройствами.

В особом правовом положении находятся деликтоспособные граждане, совершающие правонарушения в состоянии, когда они не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Такое состояние может быть связано, например, с реактивным психозом на фоне тяжёлого инфекционного заболевания. По общему правилу, они освобождаются от гражданско-правовой ответственности.

Юридические лица и иные субъекты гражданского права (государство, муниципальные образования) обладают полной деликтоспособностью и отвечают своим имуществом за совершенные правонарушения перед кредиторами и иными потерпевшими.

В основании правонарушения лежит волевой акт поведения субъекта. Это может быть действие – активная форма волеизъявления и бездействие – пассивная форма волеизъявления. Бездействие рассматривается в качестве гражданского правонарушения в случаях, когда на субъекта возложены обязанности по совершению активных целенаправленных действий, которые он не исполняет. Правовые характеристики актов поведения – противоправность и виновность – выступают в качестве условий возложения на лицо мер ответственности.

Противоправность – оценочная категория, выражающая объективный факт противоречия акта поведения требованиям закона, правилам, установленным иными нормативными актами или договором. Такое противоречие может приобретать формы осуществления права за пределами дозволенного (изготовление умельцем огнестрельного оружия "для собственных нужд"); нарушения лицом возложенных на него договорных обязанностей (просрочка исполнения договора); нарушения правопорядка (строительство дома на не отведенном в установленном порядке участке); нарушения субъективных прав других лиц (распространение о лице не соответствующих действительности сведений, порочащих его честь, достоинство); причинения имущественного вреда.

В гражданском праве существует презумпция противоправности акта, причиняющего вред. Нарушитель может опровергнуть эту презумпцию, представив доказательство того, что был уполномочен на совершение вредоносных действий (например, действия пожарников при тушении пожара, повлекшие порчу мебели водой; представление доказательства о полученном согласии кредитора на продление сроков поставки в спорах о просрочке должника и т. п.).

Вина – психическое отношение субъекта в форме умысла или неосторожности к своему противоправному действию (бездействию) и его вредному результату. Всякий акт поведения является волеизъявлением. Сознание и воля лица – важнейшие регуляторы его поведения. Категорией вины в праве характеризуется особенность сознания и воли субъекта в момент совершения противоправного действия (бездействия). Умысел как форма вины свидетельствует о полном осознании лицом характера своего поведения, о целевой направленности волевых усилий на совершение противоправных действий, о полном осознании возможности конкретных вредных последствий акта поведения, либо хотя и не полном предвидении последствий, но сознательном допущении любого из возможных. Соответственно умысел может быть прямым (осознание противоправности акта поведения, предвидение вредных последствий, желание их наступления и предпринятые в связи с этим волевые усилия) и косвенным (осознание противоправности акта поведения, волевые усилия к его совершению, допущение любых последствий). Неосторожность как форма вины характеризует такое состояние сознания и воли лица в момент действия (бездействия), при котором он не осознает противоправности деяния, не предвидит его вредных последствий, хотя при определенной степени осмотрительности и заботливости мог и должен был их предвидеть, либо предвидит возможность вредных последствий, но легкомысленно надеется предотвратить их наступление.

Степень заботливости и осмотрительности лица, при которой он моги должен был предвидеть вредные последствия либо невозможность их предотвращения, в том числе недостаточность усилий для их предотвращения, определяется характером обязательств, условиями оборота и иными фактическими обстоятельствами, при которых нарушитель действовал (бездействовал).

В гражданском праве различается простая и грубая неосторожность. Чем очевидней при данных обстоятельствах возможность наступления вреда, которую должен был предвидеть нарушитель, тем более грубую степень неосторожности он проявляет. По общему правилу, степень неосторожности при возложении мер ответственности неважна. Однако простая и грубая неосторожность приобретают значение при так называемой смешанной ответственности, когда учитывается не только вина нарушителя, но и степень вины потерпевшей стороны.

Умысел нарушителя влечет возложение жестких мер воздействия в виде лишения права (например, лишение права наследования гражданина, который своими противозаконными действиями против наследодателя способствовал призванию его к наследованию), конфискации имущества, штрафных неустоек повышенных размеров. Кроме того, в законе (п. 4 ст. 401 ГК РФ) установлена ничтожность заключенных заранее (т. е. еще до исполнения обязательства) соглашений, устраняющих или ограничивающих ответственность за умышленное правонарушение. Это не означает, что потерпевшая сторона обязана во всех случаях возлагать меры ответственности на нарушителя. В его воле отказаться от таких притязаний. Однако, если еще при заключении договора будет установлено правило о том, что должник освобождается от ответственности за умышленное ненадлежащее исполнение обязательств (например, при отгрузке покупателю партии заведомо некачественных товаров), виновная сторона не может сослаться на указанное правило в силу его ничтожности.

Принцип ответственности за вину (ст. 10 ГК РФ) устанавливает пределы осуществления гражданских прав и санкцию за их умышленное нарушение в виде отказа в защите права. С его учетом предусматриваются меры ответственности в институте недействительных сделок.

В обязательственном праве он формулируется п. 1 ст. 401 ГК РФ. Общая норма п. 1 ст. 401 является диспозитивной. В ней закрепляется правило об ответственности лица за нарушение обязательств на началах вины, кроме случаев, когда законом или договором установлены иные основания ответственности. Это означает, что в необходимых случаях законодателю предоставляется право избирать основания, в которых наличие или отсутствие вины нарушителя не учитывается. Такое же право предоставлено сторонам в договоре: по своей воле они могут построить взаимную ответственность на началах причинения, а не вины. Однако, если в договоре специально не предусмотрены иные начала ответственности,

действует общая норма абз. 1 ст. 401 ГК РФ: ответственность наступает за вину.

В гражданском праве (в отличие от уголовного) действует презумпция вины нарушителя (п. 2 ст. 401 ГК РФ). Нарушитель предполагается виновным, пока не докажет отсутствие своей вины. Утверждение презумпции вины основано, во-первых, на общей свободе участия субъекта в гражданском обороте. Такая свобода предполагает принятие на себя рисков (опасностей) возникновения неблагоприятных последствий своих действий, в том числе необходимость доказывать свою невиновность для исключения ответственности. Во-вторых, гражданско-правовая ответственность имеет частноправовой характер, ее меры не затрагивают свобод, чести, достоинства субъекта как личности. При таких обстоятельствах презумпция вины также не ограничивает свобод лица и не умаляет его чести и деловой репутации в обществе. В-третьих, поскольку конфликтная ситуация и отношение притязания возникают в связи с противоправными действиями одного из субъектов, при разрешении конфликта стороны должны быть в равном положении: потерпевшая сторона должна доказать, что ее права и интересы нарушены действиями другого субъекта, а последний – доказать, что действовал невиновно. Невиновность лица исключает его ответственность.

Общая норма абз. 1 п. 1 ст. 401 ГК РФ не распространяется на сферу предпринимательства. В п. 3 ст. 401 ГК РФ для данной сферы установлено иное общее правило диспозитивного характера: лицо, не исполнившее обязательство или исполнившее его ненадлежащим образом, отвечает независимо от вины. Пределом его ответственности является непреодолимая сила, т. е. чрезвычайные и непредотвратимые в данных условиях обстоятельства, создавшие невозможность исполнения обязательства (например, стихийные бедствия). Ответственность в сфере предпринимательства строится, по общему правилу, на началах причинения. Однако законом и договором могут быть установлены иные условия. Предприниматели, вступая в договорные связи, могут прийти к соглашению о взаимной ответственности только на началах вины. Однако, если такое соглашение отсутствует, действует общая норма п. 3 ст. 401 ГК РФ

(для сферы предпринимательства).

Если в указанной сфере отдельные случаи ответственности строятся на началах вины, на них распространяется презумпция невиновности. Вина юридического лица по своей сути не отличается от вины гражданина. Суть ее состоит в психическом отношении работников в форме умысла или неосторожности к своим противоправным действиям и их вредным последствиям. Так, исполнение возникшего из договора обязательства складывается из ряда актов реализации трудовых (или иных) обязанностей членами коллектива, проводящих волю юридического лица: производится продукция, проверяется ее качество, своевременно заказываются вагоны, организуется погрузка продукции в вагоны, груз отправляется с надлежаще оформленными документами. Ненадлежащее исполнение трудовых (служебных) обязанностей в этой цепочке неизбежно приводит к срыву своевременной поставки, иным правонарушениям. Такой срыв для покупателя по договору предстает в качестве неисполнения обязательства либо его ненадлежащего исполнения (поставка недоброкачественной продукции или просрочка в поставке и т. п.) юридическим лицом.

Особенностью вины юридического лица является то, что к степени его заботливости и осмотрительности предъявляются повышенные требования, поскольку с точки зрения пороков воли оцениваются не только действия работников, исполняющих решения, но и сами решения, а иногда и общий психологический настрой в коллективе, отражающийся в отношении к делу, к подбору кадров и т. п.

Более повышенные требования к осмотрительности и заботливости предъявляются к гражданину-предпринимателю при осуществлении им предпринимательской деятельности. От предпринимателя ожидается высокий профессионализм в делах, а поэтому применяются иные масштабы требований к его способности предвидеть последствия своего поведения. Вред – неблагоприятные последствия противоправных действий лица, возникающие в имущественной и неимущественной сферах жизни и деятельности потерпевшего субъекта. В зависимости от характера нарушаемых прав и интересов вред может быть имущественным и личным неимущественным.

В имущественной сфере вред приобретает форму утраты вещи, ее повреждения, расходов, утраты возможности получить доходы. Оцененный в деньгах имущественный вред выражается в убытках. В п. 2 ст. 152 ГК РФ убытки разграничиваются на реальный ущерб и упущенную выгоду.

Реальный ущерб – уменьшение наличного имущества потерпевшего (расходы на восстановление вещи, ее утрата).

Упущенная выгода – неполученные лицом доходы, которые оно получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Например, если поврежден автомобиль, используемый для частного извоза, потерпевший может требовать не только возмещения расходов на восстановление машины, но и неполученные доходы за время ее ремонта.

К имущественному отнесен вред, который хотя и не оценен в денежном выражении, но нарушает организационные и подобные им связи в имущественной сфере субъекта. Так, несвоевременное предоставление груза к перевозке не всегда приводит к убыткам. Но этот вред учитывается в гражданском праве: на нарушителя возлагается ответственность в форме взыскания неустойки.

Неимущественный вред, учитываемый в гражданском праве, может иметь вид физических и психических страданий, не обязательно связанных с утратой или снижением трудоспособности: физические (обезображение лица), моральные, нравственные травмы, причиненные человеку, ущерб его деловой репутации, ущерб, связанный с использованием имени или изображения лица во зло ему или иным лицам, и т. п.

Неимущественный вред данного вида лежит в основе применения такой меры воздействия, как компенсация морального вреда.

Если же травма повлекла утрату или понижение трудоспособности, возникает также имущественный вред: расходы на восстановление здоровья, утраченный заработок.

Причинная связь между противоправным действием (бездействием) и вредом.

Причинная связь – существующая зависимость между явлениями действительности, суть которой состоит в том, что одно явление (причина) порождает другое (следствие). Важнейшей характеристикой причинной связи является ее объективность. Она существует независимо от возможностей лица предвидеть ее, возможностей восприятия человеком причинности в мире. Столь же объективно и ее отсутствие. Действия (бездействия) человека могут явиться причиной тех или иных явлений в мире. Но волевой характер деяния не изменяет объективности причинности: действие либо объективно создает изменения в окружающем мире (благоприятные или неблагоприятные), либо остается объективно безрезультатным.

Во всеобщей взаимосвязи явлений указанная зависимость выделяется как односторонне активная связь: одно явление порождает другое. Влияние следствия на причину – это

уже иная по своему содержанию зависимость.

В институте ответственности принимается во внимание причинная связь между юридически значимым актом поведения субъекта и вредом в имущественной или личной сфере другого лица. Цель учета - возложение ответственности на причинителя, т. е. на лицо, действием или бездействием которого порождены вредные последствия. Причина (акт поведения) либо непосредственно порождает результат, либо создает реальную возможность его возникновения. В связи с этим причинная связь может быть прямой или косвенной. Примером первого вида может служить связь между поставкой недоброкачественной продукции и убытками, возникшими у ее получателя: расходы на проведение проверки по качеству, расходы по хранению такой продукции до того, как поставщик ее распорядится, расходы на приобретение другой партии однородной продукции и т. п.

Косвенная причинная связь существует в тех случаях, где причина "порождает" результат опосредованно: создается возможность его возникновения. Эта возможность фактически реализуется либо в силу естественных причин, либо поведением самого потерпевшего, либо действиями третьего лица. Так, при погрузке в вагоны ящиков с товаром в стеклянных бутылках грузоотправителем были нарушены правила погрузки. В пути половина ящиков перевернулась и их содержимое разбилось. В данном случае существует опосредованная причинная зависимость между неправомерными действиями грузоотправителя и возникшим вредом. Возможность вреда, созданная действиями грузоотправителя, реализована перевозчиком, исполнившим свои обязанности по договору надлежаще. Если бы ящики были уложены правильно, обычный порядок и условия перевозки не могли бы привести к подобному результату.

В гражданском праве учитывается и прямая, и косвенная причинные связи.

Поскольку институт гражданско-правовой ответственности в настоящее время строится на двух началах - на принципе вины и принципе причинения, вновь, как в 50-70-х гг., достаточно остро может встать вопрос об отграничении юридически значимой и юридически безразличной причинной зависимости. В науке было предложено несколько путей его решения. Так, в наиболее распространенной и нередко используемой практикой концепции¹ различались случайные и необходимые причинные связи. Подобное разграничение связей на объективно случайные и объективно необходимые, однако, не является достаточным водоразделом между юридически значимым и юридически безразличным: независимо от характера причинности, если результат порожден данным действием, причинная связь есть. То обстоятельство, что действием реализована объективно случайная возможность наступления вредных последствий, влияет лишь на субъективные возможности лица ее предвидеть, а это уже характеристика вины. Более того, случайной причиной может быть реализована объективно существующая возможность вреда. Так, гражданин Н. ночью проводил до квартиры гражданку С. Муж С. на почве ревности ударил Н. по щеке. Через два дня Н. скончался от кровоизлияния в мозг. По данным экспертизы Н. страдал болезнью сосудов, и удар по щеке спровоцировал резкое ухудшение состояния его здоровья. Поскольку у Н. был малолетний ребенок, который лишился кормильца в связи со смертью отца, его мать Н. обратилась в суд с иском о взыскании с гр. С. утраченного ребенком средств к существованию. В данном случае причиной смерти явилась болезнь Н. Действия С. реализовали одну из объективных возможностей ее обострения, и с этих позиций они могут рассматриваться в качестве причины резкого обострения заболевания, но не причины самой болезни и смерти лица. Поскольку действия С. были противоправными (он нарушил требования закона о неприкосновенности личности) и явились одной из опосредованных причин смерти лица, они должны быть оценены с субъективной стороны: был ли он виновен в причинении смерти. Гр. С. может доказать, что он, не будучи знаком с Н., не знал и не мог знать о его болезни, т. е. действовал невиновно. Для удовлетворения иска нет оснований. Но и утверждение о том, что между действиями С. и смертью Н. нет хотя бы опосредованной объективной зависимости, также безосновательно.

В связи с этим на практике целесообразно ставить вопросы о наличии причинной связи или ее отсутствии, о характере существующей связи, если она установлена, а затем переходить к оценке поведения лица с точки зрения его право-правности, а там, где это необходимо, - вины.

§ 3. Виды гражданско-правовой ответственности

Гражданско-правовая ответственность возникает и реализуется как особый вид охранительных правоотношений - относительных и односторонних. Объем права требования потерпевшего лица обусловлен реализуемой мерой воздействия на нарушителя. Особенности этих правоотношений и мер воздействия, реализуемых в них, позволяют определить следующие виды гражданско-правовой ответственности.

1. По признаку сферы возникновения охранительных правоотношений различаются договорная, внедоговорная ответственность, ответственность за нарушение

правопорядка.

Договорная ответственность является реакцией на нарушение договорных и сходных с ними обязательств. К последним относятся обязательства регулятивного характера, возникающие из договоров, односторонних сделок типа объявления конкурса, административных актов, обязательных для обеих или одной из сторон. Охранительные отношения в этой сфере являются акцессорными – дополнительными, подчиненными цели защиты прав кредиторов в основном договорном обязательстве.

Внедоговорная ответственность – это реакция на нарушение прав субъектов, которые не связаны договорами, либо на нарушение, которое выходит за пределы отношений, которыми связаны субъекты. Опосредующие эту реакцию охранительные отношения называются внедоговорными; основанием их возникновения являются деликты и иные правонарушения, не связанные с договорными обязательствами. Они имеют относительно самостоятельный характер, их нормативной основой служат институты возмещения вреда. По характеру охранительного правоотношения к данному виду следует отнести ответственность за причинение морального вреда. Даже если моральный вред явился результатом грубого нарушения договора, его компенсацией преследуется цель обеспечения неприкосновенности личной сферы, жизни, здоровья лица, защиты моральных и нравственных основ общества.

К внедоговорной относится ответственность недобросовестной стороны в случае недействительности сделки.

Особый вид ответственности составляет реакция государства на нарушение основ правопорядка и нравственности, злоупотребление правом. В этих случаях возникают охранительные правоотношения, в которых субъектом правопритязания выступает государство в лице властных структур. В рамках таких правоотношений реализуются меры воздействия в форме лишения права, отказа от его защиты, конфискация имущества и т. п.

2. С учетом специфики оснований возникновения охранительных правоотношений к особому виду можно отнести смешанную ответственность (учет вины потерпевшего (кредитора)). Обычно охранительные отношения связываются только с противоправным поведением нарушителя. Однако потерпевшая сторона и ее поведение также небезразличны для права и в договорной, и во внедоговорной сферах. Она может своим поведением увеличить объем вреда, способствовать его появлению. В связи с этим в законе выделяются возможные формы противоправного виновного поведения потерпевшей стороны, которые входят в юридический состав, лежащий в основании охранительного обязательства наряду с правонарушением причинителя (должника). Учет виновного поведения потерпевшей стороны влияет на объем вреда, подлежащего компенсации. В рамках обязательства происходит как бы перераспределение ответственности между причинителем и потерпевшим.

В ст. 404 ГК РФ в качестве оснований смешанной ответственности предусматривается неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по вине обеих сторон. Имеются в виду случаи, когда требуются активные действия и должника, и кредитора, причем от поведения каждой стороны зависит исполнение обязательства. Так, если заказ по договору подряда испорчен по вине заказчика, потребовавшего внесения деталей, не соответствующих модели, и подрядчика, неквалифицированно исполнившего его заказ в целом, есть основания для смешанной ответственности. Кроме того, в качестве юридически значимых принимаются во внимание действия кредитора в форме: 1) виновного содействия увеличению размера убытков; 2) виновного непринятия мер к уменьшению убытков, причиненных нарушителем.

Таким образом, в п. 1 ст. 404 ГК РФ приведены обобщенные составы нарушений, совершенных кредитором. Особенность поведения кредитора состоит в том, что, во-первых, его действия связаны с правонарушением должника, во-вторых, направлены против своих интересов и интересов должника, в-третьих, это должны быть виновные акты поведения (действие, бездействие). Вина кредитора в форме умысла или неосторожности по своей сути и содержанию не отличается от вины нарушителя. В соответствии с п. 2 ст. 404 ГК РФ предусмотренные п. 1 составы нарушений, совершенных кредитором, учитываются и в тех случаях, если должник отвечает за нарушение независимо от вины.

Смешанный характер ответственности состоит в том, что с учетом вины кредитора размер ответственности должника уменьшается.

В силу ст. 1082 ГК РФ (возмещение внедоговорного вреда) размер ответственности причинителя уменьшается, если грубая неосторожность потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, кроме случаев, предусмотренных законом.

3. Долевая, солидарная и субсидиарная ответственность разграничиваются по признакам множественности лиц на обязанной стороне и способу исполнения охранительных обязанностей.

Множественность лиц на стороне должника в охранительных отношениях может возникать при множественности лиц в договорном обязательстве, при совместном причинении вреда несколькими лицами во внедоговорной сфере, при признании сделки недействительной, если на стороне должника в такой сделке участвовало несколько лиц.

Долевая и солидарная ответственность возникает по правилам ст. 321-325 ГК РФ, субсидиарная – ст. 399 ГК РФ.

Долевая ответственность в договорной сфере состоит в том, что каждый из обязанных содолжников отвечает в объеме, соразмерном его доле в обязательстве. В силу ст. 321 ГК доли предполагаются равными. Например, если три гражданина заняли у С. в долг 3 тысячи руб., то каждый из них обязан возместить основной долг в размере 1 тысячи руб., а также проценты за пользование деньгами и неустойку за несвоевременный возврат из расчета его доли. Поскольку ст. 321 ГК РФ является диспозитивной, должники своим соглашением могут определить неравные доли.

Во внедоговорной сфере долевая ответственность возникает у родителей (усыновителей, опекунов разных детей) за вред, причиненный несколькими малолетними (до 14 лет). Родители каждого из непосредственных причинителей привлекаются за собственное виновное поведение, выразившееся в ненадлежащем отношении к воспитанию или надзору за ребенком, поэтому отвечают соразмерно своей доле вины. Долевая ответственность возникает и в тех случаях, когда вред является следствием актов виновного противоправного поведения нескольких лиц, однако при этом нет оснований считать их сонаправленными на совместное причинение вреда. Так, если должностное лицо допустило халатность в осуществлении своей деятельности, чем воспользовались расхитители имущества фирмы, то нельзя рассматривать как совместно действующих должностное лицо и расхитителей.

Солидарная ответственность (ст. 322 ГК РФ) состоит в том, что любой из солидарных должников (причинителей) обязан по требованию потерпевшей стороны принять на себя бремя ответственности в том объеме, в каком она возлагается на него потерпевшей стороной (в полном объеме, в части долга). Если невозможно получить компенсацию от одного должника, остальную часть долга кредитор может возложить на другого или всех оставшихся должников.

Солидарная ответственность возникает в договорной сфере, если солидарность обязанностей ответчиков предусмотрена договором либо вытекает из закона.

Законом солидарность предусматривается при неделимости предмета договора, а также в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью (ст. 322 ГК РФ).

Норма п. 2 ст. 322 ГК РФ является диспозитивной: законом, иными нормативными актами или условиями обязательства может быть установлена долевая ответственность.

В законодательных актах могут быть установлены иные случаи возникновения солидарной обязанности должников. Например, в силу п. 3 ст. 363 ГК РФ поручитель, по общему правилу, отвечает за нарушения должника солидарно с последним. Эта норма диспозитивна. Законом или договором может быть предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Во внедоговорной сфере солидарная ответственность наступает для лиц, совместно причинивших вред. Совместное причинение предполагает действия нескольких лиц, сонаправленные на достижение одной цели. Этой целью может быть само причинение вреда при умышленных действиях либо иная цель, достижение которой сопряжено с возникновением вреда для другого субъекта (при неосторожности в формах небрежности или самонадеянности). Это может быть случайное причинение вреда третьему лицу совместными действиями, например, при столкновении автомобилей.

При солидарной ответственности один из должников (причинителей), возместивший убытки, уплативший неустойку в полном размере (возместивший внедоговорной вред), приобретает право регрессного требования к остальным. В регрессном обязательстве содолжники отвечают перед новым кредитором в объеме приходящихся на них долей возмещения. Однако, если один из должников в регрессном обязательстве не уплачивает своей доли новому кредитору, эта доля в равных объемах распределяется между новым кредитором и остальными должниками (подп. 2 п. 2 ст. 325 ГК РФ). Так, если Сидоров возместил вред, причиненный совместными действиями Иванова, Сидорова, Пахомова, в сумме 6 тыс. рублей, Иванов и Пахомов должны ему возратить в регрессном порядке по 2 тыс. рублей. Если долю Пахомова взыскать невозможно, Сидоров вправе взыскать с Иванова, помимо 2 тыс. рублей, еще 1 тыс. рублей долга, т.е. 1/2 доли Пахомова. Субсидиарная ответственность. Субсидиарной называется ответственность, которую несет лицо в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства за нарушения, совершенные основным должником (или непосредственным причинителем), дополнительно к ответственности последнего. К особенностям этого вида ответственности относятся:

1) она возлагается на лицо, не являющееся нарушителем, в силу закона (другого

правового акта) или договора, либо иного обязательства между этим лицом и кредитором основного должника;

2) она является дополнительной: требования лицу, несущему субсидиарную ответственность, могут быть предъявлены кредитором (потерпевшим) после того, как те же требования были предъявлены основному должнику (причинителю), но либо не были удовлетворены им, либо кредитор (потерпевший) в разумный срок не получил от основного должника ответ на предъявленные требования. Кредитору, кроме того, следует принять необходимые меры к возложению ответственности на основного должника: использовать возможность бесспорного взыскания суммы, если она существует, принять меры к зачету встречного требования к основному должнику;

3) требования кредитора (потерпевшего) удовлетворяются в сумме, которую основной должник не покрыл из своего имущества;

4) дополнительное обязательство, в рамках которого на лицо возлагается субсидиарная ответственность, как правило, существует в определенных временных границах;

5) по общему правилу, лицо, удовлетворившее субсидиарные требования, имеет право регресса к основному должнику (причинителю).

Субсидиарная ответственность может быть возложена на поручителя в соответствии с договором между кредитором основного должника и поручителем. Законом она возлагается на родителей, попечителей и усыновителей за вред, причиненный несовершеннолетними детьми (от 14 до 18 лет). Особенность ответственности родителей (попечителей) состоит в том, что они отвечают хотя и субсидиарно, но за собственную вину и не имеют права регрессного требования к причинителю вреда. В силу закона за долги казенных предприятий субсидиарную ответственность несет Российская Федерация при условии недостаточности имущества самого предприятия (п. 5 ст. 115 ГК РФ). По общему правилу (п. 3 ст. 399 ГК РФ), лицо, несущее субсидиарную ответственность, обязано предупредить основного должника о предъявленных к нему требованиях. Если к нему заявлен иск, он обязан привлечь основного должника к участию в деле. При нарушении этих обязанностей основной должник может выдвинуть против его регрессных требований все те возражения, что и против требований кредитора.

Особый характер имеет ответственность гаранта. Будучи по своей сути субсидиарной, она реализуется в рамках обязательства между гарантом и бенефициаром, независимо от основного обязательства, обеспеченного гарантией. Ответственность гаранта за неправомерные действия принципала ограничивается условиями гарантийного обязательства и суммой, определенной в гарантии (ст. 370, 376, п. 1 ст. 377 ГК РФ).

4. Ответственность должника за действия третьих лиц. В силу ст. 313 ГК РФ исполнение обязательства может быть возложено на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий Или существа данного правоотношения не вытекает обязанность должника исполнить его лично. Третье лицо не является стороной в обязательстве, оно выступает лишь как его исполнитель. По общему правилу, если третье лицо не исполняет обязательство или исполнит его ненадлежаще, ответственность возлагается на должника. Так, подрядчик для выполнения отдельных видов работ может привлекать субподрядчика. За несвоевременное или ненадлежащее выполнение им своих работ перед заказчиком отвечает подрядчик (ст. 706 ГК РФ).

Однако в законе может быть установлено, что ответственность несет третье лицо - непосредственный исполнитель. Так, в силу п. 1 ст. 28 ГК РФ сделки от имени малолетних совершают их родители, усыновители и опекуны, а некоторые виды - сами малолетние (п. 2 ст. 28). Исполнение сделок, субъектами которых являются малолетние, возлагается на законных представителей. Они же по закону несут ответственность за нарушение обязательств, возникающих из таких сделок.

Во внедоговорной сфере ответственность за действия третьих лиц возникает только из закона и связывается с особыми случаями, когда следует различать ответственное лицо и непосредственного причинителя. Примером ответственности за незаконные действия непосредственного причинителя может служить обязанность государства по возмещению вреда, причиненного должностными лицами органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в результате нарушений закона при отправлении следствия, суда или пресечения административного правонарушения (п. 1 ст. 1070 ГК РФ).

§ 4. Применение отдельных мер ответственности в сочетании с иными последствиями правонарушения

1. Возмещение убытков.

Ответственность в данной форме подчинена принципу полного возмещения имущественного вреда (п. 1 ст. 15 ГК РФ). В соответствии с ним возмещению подлежат все убытки в форме реального ущерба и упущенной выгоды, причинно связанные с правонарушением. Эта санкция относится к числу законных. Даже если в договоре не предусмотрено право потерпевшего лица взыскать убытки, они подлежат возмещению, кроме случаев, когда

договором или законом ответственность прямо ограничивается взысканием, например, исключительной или альтернативной неустойки. Анализируемая форма ответственности является наиболее общей, используемой при нарушении прав субъектов в любой сфере. Расчет подлежащих возмещению убытков осуществляется по следующим правилам (ст. 393 ГК РФ).

За основу расчетов берутся:

- а) для определенных видов вещей (товаров, продукции), услуг, работ - цены, установленные в конкретных нормативных актах и действующие в месте исполнения обязательства, на день добровольного удовлетворения требований кредитора, а при принудительном взыскании - на день предъявления иска в суд;
- б) договорные цены, установленные сторонами в соглашении и действующие на день добровольного исполнения обязательства либо на день предъявления иска, если иное не предусмотрено законом (иным нормативным актом) или договором;
- в) рыночные цены на товары (продукцию), услуги, работы, действующие в том месте, где надлежало исполнить обязательство, на день добровольного исполнения или на день предъявления иска.

Днем добровольного исполнения обязательства считается дата фактического исполнения, а не день, определенный по условиям обязательства. Следует иметь в виду, что нормы п. 3 ст. 393 ГК РФ являются диспозитивными, т. е. стороны могут определить иной порядок подсчета убытков.

Пункт 3 ст. 393 ГК РФ дает право суду, исходя из обстоятельств дела, удовлетворить требования кредитора в размере убытков, подсчитанных исходя из цен, существующих в день вынесения решения.

В силу п. 4 ст. 393 ГК РФ, кроме того, при подсчете убытков учитываются расходы кредитора, связанные с принимаемыми им мерами и приготовлениями для получения выгоды, которая была упущена в связи с нарушением обязанностей должником. Подобные расходы, безусловно, должны быть возмещены в рамках реального ущерба. Нарушение обязательства является косвенной причиной такого вреда; им создается ситуация, при которой предпринятые приготовления и связанные с ними расходы оказались бесполезными.

Упущенная выгода определяется исходя из тех же цен, что и реальный ущерб. В данном случае также могут приниматься в расчет наряду с ценами, фиксированными законом или договором, рыночные цены. При этом нормой абз. 2 п. 2 ст. 15 ГК РФ кредитору дается право соизмерить упущенную выгоду с доходом, который получил должник в связи с тем, что нарушил право кредитора. Кредитор может требовать возмещения упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы должника. Следует иметь в виду, что доходы последнего должны быть причинно связаны с совершенным им правонарушением. Вместе с тем кредитор не обязан ориентироваться на доходы должника. Это лишь его право.

Имущественный вред во внедоговорной сфере, если он не возмещается в натуре, также измеряется в убытках по правилам ст. 15 и 393 ГК РФ. Несколько более сложные расчеты применяются при определении утраченного заработка (доходов) в случае причинения вреда здоровью гражданина или вреда, связанного со смертью потерпевшего. В первом случае размер возмещения зависит от среднего месячного заработка (доходов) потерпевшего, степени утраты трудоспособности, а иногда - от его грубой неосторожности. Во втором случае принимается в расчет, кроме среднемесячного заработка умершего, количество иждивенцев, как имеющих право на возмещение вреда, возникшего в связи со смертью кормильца, так и не имеющих этого права.

Будучи общей мерой ответственности, возмещение убытков сочетается с иными правовыми последствиями правонарушения.

2. Понуждение исполнить обязательство в натуре. Это общее правило закреплено в диспозитивной норме п. 1 ст. 396 ГК РФ и применяется, поскольку иное не установлено договором или законом. Возмещение убытков и уплата неустойки, по общему правилу, не исключают исполнения обязательства в натуре.

Следует иметь в виду, что подобная обязанность возникает только в случае ненадлежащего исполнения обязательства, т. е. когда должник исполнил его, но либо ненадлежащему субъекту, либо некачественно, либо с иным нарушением. Если должник вообще не исполнил обязательства, понудить его к этому, по общему правилу, нельзя, если он возместит убытки и уплатит неустойку. Но и это правило закреплено в диспозитивной норме п. 2 ст. 396 ГК РФ и действует постольку, поскольку иное не предусмотрено законом или договором.

3. Исполнение обязательства за счет должника. Нарушение должником обязательств по исполнению работ, предоставлению услуг, по изготовлению и передаче вещи в собственность (хозяйственное ведение, оперативное управление) или по передаче вещи в пользование дает кредитору право, наряду с возмещением убытков, передать исполнение обязательства третьему лицу либо исполнить его собственными силами. На

должника возлагается обязанность по возмещению необходимых расходов, которые в таких случаях несет кредитор. Под необходимыми расходами понимается реальный ущерб кредитора, исчисленный из расчета разумных цен, т. е. не превышающих рыночных, по обыкновению взимаемых при срочном исполнении подобных обязательств, либо, если это аренда (имущественный наем) вещи, - в размере арендной платы из расчета рыночных ставок, существующих в месте исполнения обязательства. В необходимые расходы входят иные издержки, связанные с исполнением обязательства.

Требование закона о передаче исполнения третьему лицу или о выполнении обязательства своими силами в разумный срок является одним из критериев оценки расходов как необходимых. Затягивание сроков может существенно увеличить издержки на выполнение работ или на арендную плату. Связанные с такой задержкой расходы взысканию не подлежат.

Все расходы, которые понес кредитор в подобных ситуациях, взыскиваются сверх тех убытков, которые возникли в связи с нарушением обязательства.

4. Последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь (ст. 398 ГК РФ). Основным последствием непередачи кредитору индивидуально-определенной вещи в собственность (хозяйственное ведение, оперативное управление) или в возмездное пользование является обязанность реального исполнения в добровольном или принудительном порядке. Эта обязанность сопровождается взысканием убытков, которые возникли в связи с ее неисполнением. Обязанность реально передать индивидуально-определенную вещь отпадает, если она уже передана третьему лицу, имеющему на нее право собственности (хозяйственного ведения или оперативного управления). Например, продавец заключил с покупателем Н. письменный договор о продаже ему за 15 тыс. руб. мягкой мебели, которую он обязался передать покупателю в день получения от него денег. На следующий день Н., наняв автомобиль, приехал к продавцу с нужной суммой, однако продавец заявил, что накануне продал мебель своей племяннице, которая ее вывезла. Поскольку в момент передачи вещи племянница стала собственницей, изъять у нее мебель нельзя. В подобной ситуации можно лишь взыскать с должника убытки, возникшие у первого кредитора. Однако, "если вещь еще не передана третьему лицу, преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить - тот, кто раньше предъявил иск" (ч. 1 ст. 398 ГК РФ).

Кредитору также предоставлено право отказаться от вещи и потребовать возмещения убытков в качестве отступного. 5. Убытки и неустойка (ст. 394 ГК РФ). Взыскание неустойки - гражданско-правовая мера ответственности и способ обеспечения основного обязательства. Неустойка также может служить формой отступного (ст. 409 ГК РФ). В качестве меры ответственности неустойка, по общему правилу, используется как реакция на правонарушение договорного обязательства.

Размер неустойки зависит от стоимости нарушенного обязательства, а иногда и от сроков нарушения. Ее размер определяется либо в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства, либо в твердой сумме.

Избрание сторонами в качестве меры ответственности неустойки не исключает возмещения убытков. В связи с этим в ст. 394 ГК РФ предусматривается различное соотношение этих двух мер при возложении ответственности на должника.

По общему правилу п. 1 ст. 394 ГК РФ, в договорных обязательствах используется зачетная неустойка. Это значит, что убытки, если они возникли, подлежат взысканию лишь в сумме, не покрытой неустойкой.

В законе или договоре может устанавливаться штрафная неустойка, т. е. в полном размере взыскиваются и неустойка, и убытки.

Законом и договором может устанавливаться также исключительная неустойка, при которой убытки возмещению не подлежат, или альтернативная, где кредитору предоставляется право реализовать только одну меру: либо неустойку, либо убытки.

б. Убытки и проценты за неправомерное пользование чужими денежными средствами. Согласно ст. 395 ГК РФ к мерам штрафной ответственности приравнены проценты, уплачиваемые должником за неправомерное пользование чужими денежными средствами. Основанием для возложения на должника ответственности по ст. 395 ГК РФ является нарушение денежного обязательства в виде: 1) неосновательного удержания чужих денежных сумм; 2) уклонения или просрочки их возврата; 3) неосновательного обогащения.

Размер ответственности за нарушение денежного обязательства может быть установлен сторонами в договоре либо в специальном законе. Однако, если в договоре или законе особые меры не установлены, применяются правила ст. 395 ГК РФ. Размер ответственности в таких случаях определяется учетной ставкой банковского процента, существующей в месте жительства кредитора (в месте нахождения кредитора - юридического лица) на день фактического добровольного исполнения денежного

обязательства либо на день фактического исполнения решения суда (при принудительном взыскании долга). Суду предоставлено право также удовлетворить требования кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или вынесения решения. В этом случае суд в решении конкретизирует процентную ставку, из расчета которой определяется долг. Например, суд взыскал долг из расчета учетной банковской ставки процента на день предъявления иска, а она составила 50% годовых. Если фактическое исполнение произойдет через месяц после предъявления иска, судебный пристав исчисляет сумму долга исходя из этого процента, даже если на момент исполнения ставка повысится либо понизится.

Указанный расчет основан на норме п. 3 ст. 395 ГК РФ: проценты взыскиваются за весь период неправомерного пользования чужими денежными средствами по день их уплаты кредитору. Но эта норма диспозитивна: в законе или договоре может быть установлен более короткий срок для начисления процентов.

Проценты за неправомерное пользование чужими денежными средствами относятся к категории зачетных мер воздействия. Убытки кредитора, причинно связанные с нарушением денежного обязательства, подлежат возмещению в размере, не покрытом общей суммой взысканных процентов.

При этом следует иметь в виду, что проценты за неправомерное использование чужих денег начисляются на всю сумму, подлежащую возврату. В нее могут входить как основной долг, так и сумма, образовавшаяся из начисленных процентов за период правомерного пользования деньгами.

Проценты начисляются и взыскиваются с должника на общих началах гражданско-правовой ответственности. 7. Последствия просрочки должника и кредитора. Под просрочкой должника понимается нарушение общих и частных сроков исполнения обязательства (ст. 405 ГК РФ). Например, договор заключен на год при условии поставки продукции поквартально равными партиями. Нарушение частных сроков квалифицируется как просрочка поставщика. Просрочка как вид правонарушения влечет ответственность в форме взыскания убытков и (или) неустойки на началах вины либо, если имеет место случай ответственности без вины, - на началах причинения.

Но просрочкой должника может быть вызвана невозможность исполнения, не зависящая от воли сторон. Риск (т. е. опасность) случайного наступления невозможности исполнить обязательство возлагается на просрочившего должника. К таким последствиям относятся, в частности, случайно наступившие убытки кредитора.

В силу п. 2 ст. 405 ГК РФ с просрочкой должника связывается право утратившего интерес кредитора отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков. Наличие причинной связи между утратой кредитором интереса к исполнению обязательства и просрочкой должника в случае спора доказывает кредитор.

Отказ от принятия исполнения кредитор может заявить независимо от того, виновен ли должник в просрочке. Но убытки взыскиваются лишь за виновную просрочку, за исключением ответственности должника независимо от вины (на началах причинения).

При просрочке кредитора, если это обстоятельство явилось причиной невозможности исполнить обязательство, должник просрочившим не считается (п. 3 ст. 405 ГК РФ).

Просрочка кредитора (ст. 406 ГК РФ). Под просрочкой кредитора понимается его неправомерное действие или бездействие в виде: 1) отказа от принятия предложенного должником надлежащего исполнения, 2) несовершения действий, без которых должник не мог исполнить своего обязательства (так, заказчик не подготовил фронт работ для подрядчика, в связи с чем он нарушил сроки производства работ по договору строительного подряда), 3) отказа выдать расписку либо иной долговой документ, а также отказа учинить отметку в расписке о невозможности возврата долгового документа.

Просрочка кредитора является основанием для взыскания с него убытков в пользу должника. Убытки взыскиваются на началах вины либо началах причинения.

Кредитор утрачивает право на взыскание процентов по денежным обязательствам за весь период просрочки. Ограничение размера ответственности. По общему правилу п. 1 ст. 15 ГК РФ, убытки лица, право которого нарушено, возмещаются в полном объеме. Это значит, что взысканию подлежат весь причиненный реальный ущерб и упущенная выгода.

Однако норма п. 1 ст. 15 является диспозитивной: в законе или договоре может быть определена ответственность в меньшем размере. Так, в абз. 3 п. 1 ст. 171 ГК РФ прямо предусмотрена обязанность недобросовестной дееспособной стороны возместить реальный ущерб, причиненный недееспособному лицу в связи с недействительной сделкой. Упущенная выгода при этом не возмещается. В договоре также может быть установлена ответственность в виде возмещения только реального ущерба либо убытков в заранее определенной сторонами сумме.

В п. 1 ст. 400 ГК РФ установлено право законодателя по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, устанавливать

ограниченную ответственность.

Что касается соглашения сторон об ограничении ответственности, то это право предоставлено им диспозитивной нормой п. 1 ст. 15 ГК РФ. В п. 2 ст. 400 ГК РФ установлены случаи, когда подобные соглашения не допускаются. К ним относятся договоры присоединения, а также иные договоры, в которых кредитором является гражданин в статусе потребителя (например, договор бытового заказа, договор розничной купли-продажи). Если для таких договоров размер ответственности определен законом, соглашение о ее ограничении ничтожно при условии, что оно совершено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность. Например, если стороны в договоре бытового подряда записали условие о том, что за конкретное нарушение подрядчик отвечает только в размере 1/2 стоимости испорченного по его вине материала, он не может сослаться на подобное условие. Однако после нарушения (при отсутствии спора) стороны вправе согласовать вопрос о снижении размера ответственности.

Ограничить ответственность можно не только в сфере возмещения убытков. Если за нарушение обязательства взыскивается зачетная неустойка, при ограниченной ответственности убытки возмещаются, во-первых, в размере, не покрытом неустойкой, а, во-вторых, непокрытая неустойкой часть убытков возмещается до пределов, установленных ограничением. При взыскании иных видов неустоек действует тот же порядок определения их размера.

Возможны и иные виды ограничения ответственности. Так, убытки не могут взыскиваться, если законом или договором установлена исключительная неустойка. Неустойка, исключая возмещение убытков, например, используется при нарушении обязательств организационного характера, предшествующих заключению договора железнодорожной перевозки грузов. Установление альтернативной неустойки также может ограничить ответственность.

Статьей 333 ГК РФ суду предоставлено право уменьшить неустойку при ее явной несоразмерности последствиям нарушения обязательства.

§ 5. Основания освобождения от гражданско-правовой ответственности

Под основаниями освобождения от ответственности понимаются различные обстоятельства, с которыми закон или договор связывает соответствующие последствия. Основные признаки таких обстоятельств также закреплены в законе. К ним относятся субъективный и объективный случаи, умысел кредитора (потерпевшего), управомочие должника (причинителя), согласие кредитора. На указанные обстоятельства должник может сослаться как на достаточные для исключения ответственности. Кроме того, суду предоставлено право учитывать иные обстоятельства, например, грубую неосторожность потерпевшего при причинении вреда его имуществу, состояние крайней необходимости и т. п.

Субъективный случай учитывается при возложении ответственности на должника (причинителя) на началах вины. Под ним понимается невиновное нарушение лицом субъективных прав и охраняемых законом интересов. Невиновность своего поведения, как правило, доказывает должник (причинитель). В абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК РФ Даются критерии невиновности: принятия лицом мер по надлежащему исполнению обязательства, свидетельствующих о проявлении им той степени заботливости и осмотрительности, которая требуется по характеру обязательства или по условиям оборота. Таким образом, в качестве критериев называются, во-первых, объективно предъявляемые требования к степени заботливости и осмотрительности, вытекающие из специфики обязательства или условий оборота, во-вторых, субъективные возможности лица предвидеть достаточность принимаемых мер и вероятные последствия своего поведения при исполнении конкретного обязательства в конкретных условиях оборота. Если речь идет о внедоговорной сфере, критериями невиновности по аналогии могут быть степень заботливости и осмотрительности, требуемые при совершении действий в данной обстановке и с учетом всех объективных условий, и возможности лица адекватно оценивать ситуацию, предвидеть вероятные последствия своего поведения, Объективный случай связывается законом с непреодолимой силой. Он учитывается в качестве границы гражданско-правовой ответственности, если она строится на началах причинения.

Непреодолимая сила - чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Под обстоятельствами, характеризующимися как чрезвычайные и непредотвратимые, понимаются реальные явления естественного (природного) и социального порядка. К естественным относятся землетрясения, наводнения, извержение вулкана, ливни необычной интенсивности и иные природные катаклизмы.

Их чрезвычайность состоит в том, что они являются событиями, хотя и нередко известными, даже предсказуемыми, но всегда для людского сообщества несущими глубокие нарушения устоявшихся условий жизни и деятельности. Непредотвратимость

как признак непреодолимой силы свидетельствует, во-первых, о неподвластности человеку объективного разрушительного процесса, а во-вторых, невозможности при данном уровне науки и техники "погасить" процесс либо уменьшить его вредные последствия. Примером могут служить последствия землетрясения в Спитаке, на Сахалине.

Человек может сам создать условия для возникновения непреодолимой силы. Достаточно вспомнить чернобыльскую аварию и ее последствия.

К социальным событиям относятся народные волнения, войны и т. п.

Непреодолимая сила как юридически значимый объективный случай рассматривается в качестве основания, исключающего ответственность конкретного должника (причинителя), если она причинно связана с вредными последствиями, возникшими у кредитора (потерпевшего). Так, если бомбовыми ударами разрушены цеха производителя-поставщика, он освобождается от ответственности за неисполнение договора поставки. В то же время поставщик не может ссылаться на непреодолимую силу, если срыв поставки произошел по его вине либо если он не связан с непреодолимой силой.

Вина потерпевшего в форме умысла и грубой неосторожности рассматривается в качестве основания для исключения ответственности только во внедоговорной сфере. При этом умысел потерпевшего во всех случаях исключает ответственность причинителя. Так, если гражданин получил травму в связи с тем, что, решив покончить "с собой", бросился под колеса автомобиля, его владелец будет освобожден от ответственности. Грубая неосторожность потерпевшего может, как правило, служить основанием для уменьшения размера ответственности. Но суду предоставлено право с учетом конкретных обстоятельств дела учесть и эту степень неосторожности для освобождения причинителя от ответственности, кроме случаев причинения вреда жизни или здоровью гражданина. Управомочие на причинение вреда, необходимая оборона, состояние крайней необходимости – основания, исключающие ответственность, которые также используются, по общему правилу, во внедоговорной сфере.

Глава 22 Прекращение обязательств

Под прекращением гражданско-правовых обязательств понимается разрыв правовой связи между кредитором и должником с утратой сторонами корреспондирующих прав и обязанностей и без порождения иных правовых последствий (прав на взыскание убытков, неустойки; ответственности в иных формах и т. п.). Прекращение обязательств связывается с определенными юридическими фактами или юридическими составами (основаниями их прекращения), перечень которых дан в главе 26 ГК РФ. В силу п. 1 ст. 407 ГК РФ основания, прекращающие обязательства, могут быть предусмотрены в законе, иных нормативных актах и (или) в договорах. Это означает, что перечень юридических фактов и составов, данный в главе 26 ГК РФ, не является исчерпывающим. Важно лишь, чтобы такие основания не противоречили общим началам и смыслу гражданского законодательства (ст. 8 ГК РФ). Однако в силу п. 2 ст. 407 ГК РФ прекращение обязательства по требованию одной из сторон возможно лишь в том случае, если это предусмотрено законом или договором. В иных актах (в том числе локальных) такое основание предусматриваться не может, а предусмотренное – не имеет юридической силы.

При полном прекращении обязательства аннулируются все права и обязанности сторон. При частичном – лишь определенный их объем. Например, заимодавец простил должнику две трети долга. Это значит, что право требования, принадлежащее заимодавцу, сохраняется на 1/3. Соответственно, у должника прекращается обязанность по уплате 2/3 долга. Таким образом, при прекращении обязательства частично сама правовая связь не прерывается, но изменяется ее содержание вследствие уменьшения объема прав и обязанностей сторон. Следует иметь в виду, что частичное прекращение обязательства должно в данном случае исключать порождение иных правовых последствий, например ответственность должника за неисполнение отпавшей обязанности.

Прекращение обязательства исполнением. Основанием, полностью прекращающим обязательство, является его надлежащее исполнение (ст. 408 ГК РФ).

Под исполнением обязательства понимается совершение должником действий, удовлетворяющих требования кредитора. Это может быть передача имущества, уплата долга, оказание услуг и т.п.

Под надлежащим понимается исполнение, во-первых, полностью удовлетворяющее требования кредитора, во-вторых, совершенное в точном соответствии с договором или законом (гл. 22 ГК РФ). Частичное исполнение не прекращает обязательства и может породить для должника дополнительные обязанности по уплате убытков, неустойки,

утраты задатка и т. п.

Требования подтвердить исполнение обязательства могут быть различными. Исполнение сделки, совершаемой в устной форме, по общему правилу, не требует письменного подтверждения. По соглашению сторон сделки во исполнение договора, совершенного в письменной форме, могут осуществляться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору (п. 3 ст. 159 ГК РФ), и соответственно также не требуют специального письменного подтверждения.

Но в ряде случаев факт исполнения должен быть подтвержден письменно. Например, исполнение договора поставки - накладными, актами приемки товара и т. п. В абз. 1 п. 2 ст. 408 ГК РФ закреплено правило, согласно которому должник вправе потребовать от кредитора расписку в получении надлежащего исполнения обязательства (в полном объеме или в части), а кредитор обязан ее выдать. Если должник не потребовал расписку, он принимает на себя риск неблагоприятных последствий, в частности, в случае спора на нем будет лежать обязанность доказать факт исполнения с представлением иных письменных доказательств.

Если в удостоверение обязательства должником был выдан долговой документ, кредитор обязан его вернуть. Исполнение этой обязанности не зависит от требований должника о выдаче документа или расписки. Если документ возвратить невозможно, он обязан об этом сделать указание в расписке. Вместо выдачи расписки кредитор вправе совершить надпись об этом на возвращенном долговом документе. Наличие такого документа у должника удостоверяет прекращение обязательства, пока не доказано иное.

Отступное. Основанием прекращения договора может быть предоставление кредитору отступного (ст. 409 ГК РФ). Отступное - конкретный способ удовлетворения требований кредитора, избранный и согласованный сторонами взамен исполнения обязательства. Отступным может быть определенная сумма денег, установленная договором неустойка, конкретное имущество, предоставленное вместо исполнения, и т. п. Соглашение об отступном должно содержать его размер (стоимость), характеристику имущества, предоставляемого вместо исполнения, сроки и порядок предоставления.

Поскольку соглашение об отступном - сделка, на него распространяются все нормативные требования, определяющие правовой режим сделок.

Соглашение об отступном может быть достигнуто сторонами на любой стадии исполнения обязательства. Так, установленной в договоре неустойке может быть придана функция отступного при просрочке исполнения и иных нарушениях условий договора.

Следует отметить, что прямая цель соглашения об отступном - прекратить обязательство с помощью иного способа удовлетворения интереса кредитора. Оно не влечет замены одного обязательства другим (как при новации). Прекращение обязательства зачетом. В силу ст. 410 ГК РФ обязательство может быть прекращено полностью или частично зачетом встречного однородного требования. При этом требования кредитора погашаются правом требования должника (как кредитора другого обязательства).

Зачетом встречных требований полностью или частично прекращаются любые два или более обязательств, связывающих одних и тех же субъектов. При этом, как правило, не играет роли содержание и правовая цель обязательств, кроме случаев, предусмотренных законом или договором (ст. 411 ГК РФ).

Для применения зачета достаточно заявления об этом одной стороны. Возражение другой стороны не принимается во внимание, если предъявленное к зачету требование отвечает следующим нормативным условиям:

- 1) оно должно быть встречным. Это означает, что, во-первых, требование исходит от должника, который в другом обязательстве между теми же лицами выступает в качестве кредитора, а во-вторых, это требование должно быть заявлено им в качестве способа исполнения и первого, и второго (нескольких) обязательства;
- 2) оно должно быть однородным с требованием, заявленным кредитором по первому обязательству, что определяется однородностью предмета исполнения. Взаимно погашаются требования о передаче денежных сумм, вещей, определенных родовыми признаками. Существенным является то, что стороны при этом не принимают на себя каких-либо дополнительных обязательств: происходит зачет взаимных требований без фактической передачи предметов исполнения;
- 3) в соответствии со ст. 410 ГК РФ срок исполнения заявленного к зачету требования либо должен наступить, либо не определен, либо определен в обязательстве моментом востребования.

Если момент исполнения обязательства не наступил, зачет встречного требования не состоится: кредитор в силу ст. 315 ГК РФ не вправе требовать от должника досрочного исполнения обязательства.

Не допускаются к зачету требования, по которым истек срок исковой давности, если заинтересованная сторона заявит о несогласии произвести такой зачет по мотиву

истечения срока.

Не подлежат зачету требования, возникающие из обязательств о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, из алиментных обязательств, из обязательств о пожизненном содержании с иждивением (ст. 601-602 ГК РФ).

В законе или договоре могут быть предусмотрены иные обязательства, требования из которых не могут быть заявлены к зачету.

Согласно ст. 412 ГК РФ при уступке права требования кредитором другому лицу должник не утрачивает возможности зачета своего встречного требования против требования нового кредитора. Помимо общих условий, при которых зачет может состояться, заявляемое требование должно отвечать дополнительным условиям. Во-первых, оно должно возникнуть из оснований, существовавших к моменту получения должником уведомления об уступке права требования. К этому моменту должен существовать либо договор, либо факт причинения внедоговорного вреда имуществу должника (по первому обязательству), либо иной юридический факт (состав), из которых возникает право требования к кредитору по первому обязательству. Во-вторых, срок исполнения обязательств из соответствующего основания должен наступить до того, как получено уведомление об уступке.

Если основание, из которого возникло требование, утратило силу (договор расторгнут, завещание оспорено и т. п.), зачет невозможен, равно как и зачет требования, срок исполнения которого не наступил.

Прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ).

При совпадении должника и кредитора в одном лице происходит преемство одним из участников, например должником, права требования, принадлежащего кредитору (и наоборот). Основанием для этого может служить универсальное правопреемство при завещании, если должник является наследником кредитора, или при реорганизации юридического лица (слияние, присоединение). Сосредоточение корреспондирующих друг другу прав и обязанностей у одного лица обязательства прекращает эту правовую связь. Прекращение обязательства новацией (ст. 414 ГК РФ). Под новацией понимается соглашение сторон (сделка) о замене первоначального обязательства другим. Новое обязательство возникает между теми же лицами, его содержание зависит от первоначального обязательства в том смысле, что неудовлетворенное требование из первого обязательства сохраняет свой объем, но предмет и способ исполнения изменяются. Например, в силу п. 1 ст. 818 ГК РФ по соглашению сторон долг, возникший из договора купли-продажи (аренды имущества и иного основания), может быть заменен обязательством займа. При этом продавец становится заемщиком, а покупатель, не уплативший стоимость вещи, - заемщиком. Размер долга остается тем же, но изменяется режим предмета, сроки и способ исполнения. Зависимость нового обязательства от прекратившегося проявляется также в том, что недействительность первого влечет недействительность второго.

Не допускается новация обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, алиментных обязательств.

По общему правилу, новация прекращает не только основное, но и дополнительное обязательство (п. 3 ст. 414 ГК РФ). Однако в соглашении о новации стороны могут предусмотреть иное: в частности, сохранить обязанность должника, не исполнившего первоначальное обязательство, уплатить кредитору предусмотренные этим обязательством санкции. Прощение долга (ст. 416 ГК РФ).

Прощение долга - односторонняя сделка, совершаемая кредитором обязательства и направленная на освобождение должника (полностью или частично) от лежащих на нем обязанностей. На данный вид сделок распространяются общие требования, предъявляемые к форме и к действительности сделки.

Прощение долга не допускается, если им нарушаются права других лиц. Например, если лицо прощением долга приводит себя к банкротству, это может быть основанием для признания судом сделки (прощения долга) недействительной по иску его кредиторов.

Если прощение долга оформляется как договор дарения, происходит новация.

Прекращение обязательства невозможностью исполнения (ст. 416 ГК РФ).

Основанием прекращения обязательства в силу п. 1 ст. 416 ГК РФ является невозможность его исполнения, вызванная обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает. В составе данного основания выделяются следующие факты:

- 1) вынужденное бездействие субъекта обязательства, не способного исполнить свои обязанности фактически (физически), например, в связи с гибелью предмета исполнения, либо юридически, в связи с отсутствием у него права совершить действия по исполнению обязанности. Такая невозможность исполнения должна быть обусловлена внешними обстоятельствами, за которые субъекты не отвечают;
- 2) внешние по отношению к обязательству обстоятельства, относимые либо к категории

непреодолимой силы (пожар, землетрясение, бомбовые удары во время войны и т. п.), либо к уважительным причинам (авария на предприятии, при определенных случаях исключая ответственность грузоотправителя, не предоставившего груз к перевозке), либо к нормативным запретам (предмет исполнения нормативно отнесен к вещам, исключенным из оборота).

Основными характеристиками таких фактов (факта) являются их возникновение или существование независимо от воли участников обязательства и то, что они являются причинами бездействия субъекта обязательства.

Если невозможность исполнения вызвана виновным поведением должника, обязательство не прекращается: у виновного лица возникают обязанности по возмещению убытков, неустойки и др. Если ответственность должника строится на началах причинения (например, в сфере предпринимательства), он не может сослаться на невозможность исполнения, вызванную субъективным случаем, т. е. обстоятельством, которое не относится к непреодолимой силе.

Если невозможность исполнения обязательства должником была вызвана виновными действиями кредитора, обязательство прекращается, даже если кредитор исполнил его в части или полностью. При этом кредитор утрачивает право требования к должнику о возврате исполненного. Например, если при загрузке средствами грузоотправителя им виновно и существенно поврежден вагон и тем самым создана невозможность перевозки данного груза по данному договору, грузоотправитель не вправе требовать возврата сумм, переданных в качестве платы за перевозку.

Прекращение обязательства на основании акта государственного органа (ст. 417 ГК РФ).

Невозможность исполнения обязательства полностью или частично может быть связана с изданием государственным органом акта, обязательного для обеих сторон. Например, прекращается договор о сервитуте в связи с принятием решения о сносе здания, обремененного сервитутом. В подобных случаях стороны могут требовать возмещения убытков за счет соответствующей казны при условии, что есть основания для признания акта недействительным (ст. 13 и 16 ГК РФ). Кроме того, при признании акта государственного органа недействительным восстанавливается само прекращенное обязательство, если иное не возникает из соглашения сторон или существа обязательства, а также если кредитор не утратил интерес к его исполнению (п. 2 ст. 417 ГК РФ).

Прекращение обязательства смертью гражданина (ст. 418 ГК РФ) и ликвидацией юридического лица (ст. 419 ГК РФ).

По общему правилу, в связи со смертью гражданина его права и обязанности переходят по наследству, т. е. обязательство не прекращается. Однако из этого правила есть исключение.

Смерть должника прекращает обязательства, которые не могут быть исполнены без его личного участия либо иным образом неразрывно связаны с его личностью. Речь идет, например, о таких доверительных связях, как агентские правоотношения (ст. 1010 ГК РФ), обязательства, возникающие из договора поручения (ст. 977 ГК РФ), из договора доверительного управления имуществом (п. 1 ст. 1024 ГК РФ).

Смертью кредитора прекращается обязательство, если его исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с его личностью. Смертью кредитора прекращается обязательство пожизненного содержания с иждивением (п. 1 ст. 605 ГК РФ), договор поручения (п. 1 ст. 977 ГК РФ) и т. п. Юридическое лицо считается прекратившим свое существование после внесения записи о его ликвидации в единый государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК РФ). С этого момента, как правило, все права и обязанности юридического лица прекращаются, независимо от того, кредитором или должником оно было в обязательстве. Правопреемства в таком случае не происходит. Исключения из этого правила могут быть предусмотрены только в законе либо в ином правовом акте. Указанными актами определяется лицо, на которое возлагается исполнение отдельных видов обязательств ликвидированного юридического лица. Так, в силу п. 2 ст. 1093 ГК РФ его обязанности по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, не прекращаются. Еще в период ликвидации соответствующие платежи капитализируются и передаются страховой организации для осуществления последующих выплат.