

## **Лекции по Гражданскому и торговому праву зарубежных стран**

### **Содержание лекций:**

**Лекция №1. Предмет и система гражданского и торгового права зарубежных стран. 1**

**Лекция №2. Системы права 2**

**Лекция № 3. Источники гражданского и торгового права. 3**

**Лекция №3. Систематизация права 9**

**Лекция № 4. Единообразный Торговый кодекс. 10**

**Лекция № 5. Юридические лица: порядок образования, понятие виды 12**

**Лекция №6. Торговые товарищества, а именно акционерные общества. 19**

**Лекция № 7. Денежные обязательства 30**

**Лекция № 8. Ответственность за неисполнение и ненадлежащее исполнение договорных обязательств 38**

**Лекция №9. Обязательства из причинения вреда (деликты) 42**

**Лекция №10. Имущественный найм в зарубежных странах 47**

**Понятие договора аренды в зарубежных странах 47**

**Права и обязанности сторон 48**

**Прекращение договора 50**

**Лекция №1. Предмет и система гражданского и торгового права зарубежных стран.**

**Предметом гражданского и торгового права (во всех странах) является**

**имущественные и личные неимущественные отношения.**

**Имущественные отношения - это субъективные волевые отношения между отдельными**

**лицами по поводу вещей или совокупности вещей - имущества.**

**Неимущественные отношения - отношения, связанные с защитой чести, достоинства,**

**репутации, все это неимущественные вещи.**

**В неимущественные отношения входят: изобретательское право, семейное право,**

**авторское право (то, на что направлено регулирование).**

**Методом признается метод равенства сторон. По этому признаку гражданское и**

**торговое право отличается от других отраслей права и норм императивных (обязывающих).**

**В гражданском и торговом праве стороны равны.**

**Гражданское и торговое право относятся к области частного права.**

**Право делится на:**

**1. Публичное (конституционное право, уголовное право, административное право);**

**2. Частное (гражданское право, торговое право, семейное право); трудовое право относится, как и к публичному, так и к частному праву.**

**Концепция публичного и частного права, как наука возникла в начале 19 века.**

**Процесс вторжения государства в частное право - публицизация частного права -**

**это появление публично-правовых прав в частном праве.**

**В гражданском и торговом праве существует диспозитивная, (т.е. лица сами все**

**регулируют) и императивная формы.**

**Гражданское право зарубежных стран охватывает широкий круг правоотношений,**

**который, как правило, распределяется между собственно гражданским правом и**

**торговым.**

**Торговое право отделилось от гражданского права еще в средние века, начиная с XI**

**- XII.**

**Первоначально под торговым правом понималась собственно торговля, а такие виды**

**работ как закупка сырья, производство продукта, перевозка, хранение, обработка**

**не охватывалось торговым правом.**

**Сейчас торговое право регулирует весь процесс производства, сбыт, закупка сырья,**

**а также всю торговлю и всю обслуживающую ее сферу:**

**банковские дела, реклама,**

**финансирование и т.д. Т.е. все услуги приносящие прибыль.**

**Торговое право - обособленная часть гражданского права, которая исключительно**

**или преимущественно регулирует деятельность**

**предпринимателей (индивидуальных и коллективных).**

**Торговое право считается специальным по отношению к гражданскому (общему) праву.**

**(“Специальный закон отменяет закон общий”).**

**Но если норм специального права недостаточно, тогда субсидиарно (дополнительно)**

**применяются нормы гражданского права.**

**Впервые торговое право возникло в средние века. Его родиной считается район**

**Средиземноморья, где уже зародился феодализм. Города - XI - XII вв. - купечества**

**- гильдии - функционировали по определенным правилам (обычай + создаваемые**

**правила), в составе купечеств-гильдий - коммерческие суды, т.к. общие суды были**

**весьма формализованы (длит. время, сложные процессуальные правила и т.д., а в то**

**время требовалась быстрота, эффективность и справедливость).**

**Субъектами права**

**были купцы. Постепенно все эти обычаи, условия торговли перекидывались в другие**

**районы и города через путешественников (купцов).**

**Франция. Торговое право появилось впервые как отрасль в 17 веке. Кольбером было**

**принято два закона:**

**1) 1673 г. - ордонанс о морской торговли.**

**2) 1681 г. - ордонанс о сухопутной торговли.**

**Эти законы были положены в основе кодекса Франции (1807 г.),**

**который до сих пор действует.**

**Германия. В Германии кодификация произошла впервые в 19 веке.**

**Англия. (Торговое право - low-merchant) Торговля в Англии происходила на ярмарках, поэтому каждый купец обязан был получить лицензию на торговлю за определенную сумму. Суды были неформальные и решения принимались быстро на основе обычаев (взвешивание уток или монет).**

**1353г. - по закону о торговых судах торговые суды стали создаваться в больших городах, состояли из судьи и присяжных; принимались торговые обычаи в большей степени, чем нормы общего права.**

**С 1613 года суды общего права стали принимать к рассмотрению все споры, в том числе коммерческая сторона - истец должна была доказать наличие торгового обычая; суды общего права стали рассматривать их как обычаи в составе общего права; за ненадобностью торговые суды перестали существовать, следовательно торговое право в составе частного права. Поэтому в Англии нет ни гражданского, ни торгового кодексов.**

**Дуализм частного права (двойственность права) - страны, у которых есть и гражданское, и торговое право.**

**А о странах, где нет отдельно торгового и гражданского права, говорят, что нет дуализма частного права.**

**Швейцария. страна, которая пыталась преодолеть дуализм, но ничего не вышло. Был разработан “обязательственный закон” 1911 г. Все регулируется этим законом, а не гражданским кодексом. Но полностью преодолеть дуализм не**

удалось.

**Италия.** Это вторая страна, где также стремились преодолеть дуализм. Гражданский кодекс Италии 1942 г.

**Нидерланды.** В Нидерландах, где кодекс принимается и разрабатывался по книгам в течение многих лет, начиная с 70 годов, нормативный акт включает в себя и торговые сделки.

**Лекция №2. Системы права**

**I. Романо-германская семья**

Она основана на рецепции (восприятия) римского права; начинает формироваться с

XI - XII веков в рамках университетов. В эту семью входят:

Франция, Германия,

Бельгия, Люксембург; юг Европы - Испания, Италия,

Португалия; к германской

системе относят Австрию, Швейцарию; Скандинавские страны - смесь германской,

английской систем + местные обычаи .....

**II. Система общего права (common law).**

Она возникла в Англии, и в странах последних систем англосаксонского права -

отличие - отсутствие рецепции Римского права. Ведущий источник права - судебный

прецедент, т.е. правила которые вырабатываются судами и становятся нормами

права. ( Англия, Ирландия, США, Канада, ЮАР, Австралия, Новая Зеландия, в

определенной степени Израиль и т.д.).

В странах романо-германской системы, правовые нормы формулируются в основном

законодателем, абстрактные нормы.

В системе общего права нормы формулируются в основном судами применительно к

конкретному спору и становятся обязательными к применению

### **Лекция № 3. Источники гражданского и торгового права.**

**Источники - внешняя форма права, т.е. та форма, в которую облакаются сами правовые нормы.**

**Существует четыре вида источников:**

- 1) законы или акты (высшей законодательной власти)**
- 2) подзаконные акты (административная, исполнительная власть)**
- 3) судебная практика**
- 4) обычаи**

**+ доктрина (формально не является источником права).**

**Доктрина влияет на решение суда и т.д. Но формально она не является источником права.**

**Система источников права - совокупность источников права.**

**Система источников права не одинакова для разных правовых семей.**

**1. В системе романо-германского права закон стоит на первом месте,**

**административные акты - на втором. Суда творить право не могут. Судебная**

**практика - не явл. источником права. Обычаи - дополнительный источник права**

**(субсидиарный). Частная практика кодифицирована. Кодексы утверждены, введены**

**законом и поэтому обладают наиболее высокой властью в иерархии источников права.**

**Административные акты - формально стоят на втором месте, но их роль постоянно**

**увеличивается и объем их более широк по сравнению с законами, потому что**

**законодатель - лицо выборное, избирается на определенный срок, парламент**

**существует в течение определенного срока, в парламенте существуют определенные**

**течения, складываются определенным образом политические силы, поэтому акты не всегда быстро проходят рассмотрение в парламенте, поэтому во всех странах**

**законодатель делегирует (передает) достаточно большую часть своих полномочий**

**исполнительной власти. Поэтому делегированное**

**законодательство - это объем**

**административных актов, которые приняты в связи с**

**делегированием полномочий**

**исполнительной власти.**

**В ряде стран делегирование полномочий закреплено в**

**конституции.**

**Например: Франция 38 статья Конституция “Ордонанс (акты**

**правительства) имеют**

**силу закона”.**

**Конечно, такие акты не должны противоречить конституции и законам.**

**Судебная практика - не источник права.**

**Например: Франция 5 статья ГК.**

**“Судья не должен выносить решение в виде общего**

**постановления.”**

**4 статья “В случае неясности, недостаточности закона или его**

**отсутствии судья не**

**может отказать в правосудии. Под страхом уголовного**

**преследования.”**

**Между ними противоречий нет, судья должен будет толковать законодательство**

**вообще и определяет закон в частности, или искать аналогию**

**закона, или прибегать**

**к аналогии права вообще, или исходить из общих принципов**

**права, но рассмотреть**

**дело требуется обязательно.**

**Французская судебная практика сделала много, чтобы дополнить ФГК.**

**Если при создании ФГК отсутствовал институт страхования, то**

**судебная практика**

**выработала договор страхования, исходя из аналогии закона,**

**применяя договор в пользу третьего лица.**

**ФГК не определял круг отношений, на который был рассчитан, т.е. не указывал, что**

**эти отношения имущественные и лично неимущественные; судебная практика**

**постепенно определила, какие отношения регулирует ГК.**

**Роль судебной практики велика.**

**Швейцария. ГК 1907 г.г дал самые широкие полномочия судьям.**

**1 статья “при**

**отсутствии в законе соответствующего положения судья должен решить согласно**

**обычному праву, т.е. по обычаю, а при отсутствии обычая согласно тем правилам,**

**которые он установил бы, если бы был законодателем.”**

**Те правила, которые разрабатывает швейцарский судья,**

**обязательны для применения**

**всеми остальными судьями.**

**Обычай - это есть правило поведения, сложившийся в определенной области**

**отношений, носящий постоянный характер, используемое в течение длительного**

**времени и санкционированное государством, т.е. государство разрешает применение**

**обычаев судами и другими правоприменительными органами, тем самым, возводя**

**обычай в рамки источников права. Обычаев не так уж и много, в основном в**

**семейном праве, сохраняются обычаи территориального характера: обычаи провинций**

**и земель в том или ином государстве, сохраняются местные (локальные) обычаи.**

**Местные экономические обычаи - обычаи морских портов (начало работы порта,**

**порядок захода судов, порядок лоцманской проводки и т.д.); (этот обычай связан с**

**географической особенностью порта). Обычай внешней торговли, кот. складываются**

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter

**при заключении внешнеторговых договоров. Эти обычаи систематизирует**

**международная торговая палата (МТП или ICC - International Chamber of Commerce)**

**и дает им толкование.**

**Обыкновение - это не источник права. - только в торговом кодексе США есть**

**определение торгового обычкновения - это любая практика или порядок деловых**

**отношений в тех или иных местах, профессиях или сфере деятельности, кот. носит**

**относительно постоянный характер применения и тоже ожидается в отношении**

**конкретной сделки.**

**Наличие содержания обычкновений доказываются как факты.**

**(Этим обычкновения**

**отличаются от обычая), но обычай санкционирован государством, а обычкновения суд**

**не обязан знать. Последнее время роль обычкновения постоянно возрастает. За**

**последние десять лет в предпринимательской сфере, в торговом обороте все чаще**

**предприниматели, занимающиеся какой-либо деятельностью, вступают в союзы,**

**ассоциации и создают свои собственные своды правил, правила поведения или**

**кодексы этики поведения, кот. доводится до сведения покупателя и кот. может не**

**быть у нечленов? союза, ассоциации. Эти своды правил и есть обычкновения. И таких**

**обыкновений становится все больше и больше.**

**Заведенный порядок (чаще используется в американской практике) - order of**

**dealing - это единообразное поведение сторон по данной сделке, т.е. между**

**конкретными лицами, которые устанавливают основу их взаимоотношений на основании**

**предшествующего поведения сторон по данной сделке (т.к. не все**

**записывается в контракте, то используется их предшествующее поведение, т.е. заведенный порядок, который сказывается на толковании договора судом или исполнении договора).**

**Заведенный порядок касается только конкретных сторон по данному договору. Это понятие менее широкое, чем торговый обычай и торговые обыкновения.**

**В романо-германской семье систематизация права осуществляется с помощью кодексов.**

**Кодифицированный акт - это акт, в котором все правовые нормы расположены в строгой логической связи и в точном соответствии одна за другой не имеет, как правило, противоречий между собой.**

**В системе общего права кодексов нет (ни гражданского, ни торгового).**

**Систематизация в этих странах строится иначе.**

**Англия. Все многообразие законов подзаконных актов в судебной практике систематизируется путем издания консолидированных актов, в которых достаточно механически собираются все правовые нормы из всех предшествующих законов или судебной практики (для того, чтобы сделать более удобную работу с правовыми нормами).**

**Консолидированные акты могут содержать в себе противоречия.**

**Франция. Это страна с дуализмом частного права; страна романо-германского правовой системы; страна кодифицированного частного права. Французский гражданский кодекс (ФГК) принят в 1804 г. - это, как говорят, первая кодификация победившей буржуазии.**

**ФГК был создан в результате свершения Великой Французской**

**революции.**

**До принятия ФГК во Франции действовало две правовые системы:**

**на севере - обычаи (кутюмы)**

**на юге - римский правовой кодекс Юлис цивилис (кодекс императора Юстиниана) .. В**

**начале XIX в. требовалось новое гражданское право. На кануне революции, на**

**севере действовало не менее 60 общих котюмов (свода правил) и более 300 местных**

**котюмов, которые не редко противоречили друг другу.**

**ФГК разрабатывался довольно-таки быстро, рабочая группа по его разработке**

**состояла из наиболее известных правоведов того времени.**

**Возглавлял ее Наполеон**

**(он принимал самое активное участие в ее работе: он требовал, чтобы**

**юристы-разработчики показывали на конкретные ситуации, как та или иная норма**

**будет работать) Наполеон, не будучи юристом, дал массу полезных советов. Поэтому**

**кодекс еще называют кодексом Наполеона (и под этим названием его знает весь мир,**

**это один из известнейших нормативных актов мира).**

**ФГК построен по институционной системе:**

**В основу ФГК положена кодификация императора Юстиниана (римский правитель), одна**

**из ее частей такой элементарный учебник по ГК, разработанный римским юристом**

**Гаем; в этом учебнике было 3 части, которые назывались институции.**

**По этому типу и был написан ФГК:**

**1 часть - яйца**

**2 часть - вещи**

**3 часть - обязательства (договора, наследование и т.д.)**

**(у римского юриста Гая вместо обязательств были иски, которые в 19в. отошли в**

**процессуальное право).**

**Начинает ФГК вводный титул.**

**Принципы ФГК.**

**- свобода и неприкосновенность собственности**

**- равенство всех перед законом**

**(в 1804 г. замужние женщины не имели прав и подчинялись мужьям; они не**

**признавались недееспособными: не могла выбирать сама место жительства, свободно**

**заниматься профессией, свободно распоряжаться имуществом, только с согласия мужа**

**совершать сделки. Замужние женщины были приравнены к лицам, лишенным**

**дееспособности: несовершеннолетним детям, психически больным. Такое положение**

**сохранялось долго. Только в начале XX в. под давлением феминистского движения**

**замужние женщины получили свои права и окончательно лишь после второй мировой**

**войны оно было отменено (неравенство).**

**- свобода договора**

**- ответственность за вину как основание договорной или деликтной (обязательство**

**за причинение вреда) ответственности (нет вины нет ответственности)**

**Эти принципы потом были воспроизведены во всех кодификациях. Язык, то, как**

**изложены нормы, явл. точным, ясным и понятным.**

**Это одна из наиболее совершенных кодификаций.**

**Всякий гражданин может прочитать ФГК и понять его. ФГК рассчитан не только на**

**юристов.**

**ФГК оказал влияние на многие др. страны: полная рецепция ФГК**

**- Бельгия,**

**Голландия, Люксембург, Испания, Италия, Португалия, в США штат Луизиана (бывшая**

**французская колония) до сих пор использует гражданский кодекс 1810 года,**

**основанный на ФГК, здесь иная система права, чем в остальных**

**штатах; провинция**

**Квебек в Канаде; Латинская Америка, кроме трех стран, где германская система;**

**юго-восточная Азия (бывшая французская колония).**

**После II мировой войны пытались переработать ФГК, но дальше дело не пошло.**

**ФГК меняется, но основной костяк сохранен.**

**Наряду с ФГК во Франции действует французский торговый кодекс (ФТК) 1807 г.,**

**основан на ордонансах Кольбера 17 в. Т.к. в основу были положены архаичные**

**нормы, то уже к моменту принятия кодекс оказался устаревшим.**

**ФТК не имел такого**

**резонанса как ФГК.**

**Сейчас из 648 статей сохраняется не более 100 первоначальных.**

**ФТК состоит из 4-х книг:**

**1. о торговле вообще**

**2. о морской торговле**

**3. о банкротствах**

**4. о торговой юрисдикции (о торговых судах)**

**ФТК стал сильно меняться после вступления Франции в ЕЭС (ЕС) (отдельные части**

**ФТК изымались, заменялись законами на базе норм ЕС)**

**Сейчас ФТК - не кодификация, а собрание торговых законов.**

**(отдельные статьи**

**определяют понятие коммерсанта, понятие торговой сделки;**

**законы о торговой**

**регистрации; о ведении бух. отчетности коммерсантами; о**

**деятельности биржевых**

**маклеров и т.д.)**

**Германия.**

**Признаки:**

**1 - романо-германская правовая система**

**2 - дуализм частного права**

**3 - кодифицированное частное право**

**В Германии действуют германское гражданское уложение (ГГУ) и германское торговое**

**уложение (ГТУ) с 01.01.1900 г.**

**До создания Германской империи в 1871 г. на территории Германии существовало масса мелких государств (княжеств), в которых были самостоятельные частноправовые системы.**

**Наиболее известные из них Баварская, Саксонская и Прусская правовые системы.**

**Саксония разработала свое саксонское гражданское уложение 1865 г., которое как-то было воспринято при разработке ГГУ.**

**К западу от Рейна действовал ФГК, в других землях действовали либо местные обычаи (статуты) и были земли, действовала напрямую римское право.**

**После объединения Германии появилась насущная потребность в разработке общегерманского гражданского нормативного акта. И германское гражданское уложение строилось на рецепции римского права и на местных германских обычаях.**

**Большую роль в разработке ГГУ сыграли видные германские ученые, поэтому ГГУ нередко называют схоластическим, слишком научным.**

**Одним из разработчиков ГГУ был правовед Карл Фон Савиньи. Первый проект ГГУ был разработан в 1888 г., разрабатывали его ученые, очень схоластический. нормы были очень громоздкими, сложными для понимания. И этот проект пришлось переработать.**

**Второй проект был представлен в Рейхстаг в 1895 г., а в 1896 г. его подписал император Вильгельм и с 1.1.1900 он вступил в действие вместе с ГГУ.**

**ГГУ строится по пандектной системе.**

**Пандекты - это средневековое название одной из частей кодификации Юстиниана, которая в Риме называлась дегеста - сборник изречений пяти наиболее известных**

**римских юристов, которые были построены по определенной системе (принципу).**

**Суть: - есть общая часть (распространяется на все остальные разделы кодекса, на все остальные правоотношения)**

**- есть особенная часть (каждый раздел этой части касается отдельного конкретного правоотношения).**

**ГГУ состоит из пяти книг:**

**1 кн. - общая часть**

**2 кн. - обязательственное право**

**3 кн. - вещное право**

**4 кн. - семейное право**

**5 кн. - наследственное право**

**плюс: вводный титул (в котором сейчас включается раздел**

**“международное частное**

**право”, которого раньше не было, и раздел “о распространении**

**ГГУ на земли бывшей**

**ГДР)**

**По пандектной системе строится и ГК РФ, т.к. на российское право очень сильное**

**влияние оказало германское право. В конце XIX в., когда в России параллельно с**

**Германией шла разработка ГК, в основу российского ГК была положена пандектная**

**система, которая сохранилась и в кодексе 1924 (существовал до 1961 г.) А сейчас**

**стала традиционной.**

**Особенность ГГУ:**

**- написано сложным юридическим языком, использует сложные конструкции и сложные**

**формулировки, поэтому ГГУ весьма не прост для восприятия не юристами.**

**- в ГГУ имеются наряду с императивными нормами (жесткими) достаточное число**

**предписаний и норм, дающих свободу усмотрения для участников гражданских**

**правовых отношений, т.е. они могут самостоятельно**

**регулировать те или иные отношения.**

**ГГУ строится на тех же принципах, что и ФГК:**

- свобода и неприкосновенность собственности**
- равенство перед законом**
- виновная ответственность**
- свобода договора**

**ГГУ строится по пандектной системе. Особенность ГГУ**

**заключается в том, что оно**

**было разработано видными теоретиками права и в определенной степени носит на**

**себе черты научного труда, поэтому конструкции в ГГУ**

**достаточно сложны для**

**понимания. И еще одна особенность ГГУ - в значительном числе его норм**

**используются такие общие понятия и критерии как:**

- добрая совесть;**
- добрые нравы;**
- обычаи гражданского оборота.**

**Общие критерии позволяют широко толковать, применять свои нормы этих старых... ,**

**на которые нормы не были рассчитаны при разработке.**

**В качестве примера можно сослаться на параграф 242 ГГУ:**

**“должник должен**

**использовать свои обязанности добросовестно,”**

**Такие нормы (их много в ГГУ) юристы называют “каучуковыми параграфами” или**

**“каучуковыми нормами”. Они могут применяться в тех правовых отношениях, которые**

**несут за счет применения террора ???**

**Есть еще одна особенность ГГУ - в нем содержится некоторые отступления от**

**принципов свободы и неприкосновенности собственности.**

**ГГУ было принято в конце 19 века в 1900 г. После рождения ГГУ прошел практически**

**век и за это время многое изменилось и в экономической жизни и в социальной**

**сфере, поэтому ГГУ знает ограничения прав собственности, в том**

**числе на землю.**

**Собственник земельного участка обязан в соответствии с правилами ГГУ терпеть проникновение на свой участок дыма, копоти, сажи, колебания тепла, шума и др., если это не влияет или не значительно влияет на пользование участком. (однако наравне с этим правом очень активно развивается в Германии и др. странах экологическое право, которое включает в себя комплекс правовых норм: нормы административные, уголовные нормы, гражданско-правовые нормы.)**

**ГГУ оказало значительное влияние на ряд зарубежных классификаций. По образцу ГГУ созданы гражданские кодексы таких стран как Япония (однако, сейчас на японский кодекс идет влияние американского права), Греция, Бразилия, Перу, в определенной степени Аргентина.**

**Германское торговое уложение (ГГУ) - это специальный закон для сферы торгового права коммерческих организаций.**

**ГГУ введено в действие с 1 января 1900 г., также как и ГГУ. ГГУ неоднократно подвергалось изменениям и усовершенствованиям по структуре, и по содержанию. ГГУ считается классическим образцом торговых уложений**

**европейского вида. И если задумываются создать торговую кодификацию, торговый кодекс в той или иной стране, то обычно обращаются к ГГУ, чтобы узнать какие именно нормы должен включать в себя торговый кодекс.**

**ГГУ состоит из пяти книг:**

**1 - торговое сословие (регулируется правовое положение, правовой статус коммерсантов);**

**2 - торговые товарищества (из всех видов торговых товариществ**

**в ГТУ**

**распространено только три: полное, коммандитное, негласное.)**

**Важно, что АО и**

**товарищества с ограниченной ответственностью регулируются отдельными законами,**

**не входит в торговое уложение.**

**3 - торговые книги (нормы, разработанные под влиянием права европейского союза о**

**бухгалтерской отчетности. Первоначально в этой книге купцы должны были**

**регистрировать все свои сделки, т.е. велась отчетность. Но сейчас эта книга**

**сильно изменена)**

**4 - торговые сделки**

**5 - заморская торговля или международная торговля**

**ГТУ, не смотря на многочисленные изменения, внесенные в них, продолжает**

**действовать уже практически век (96 лет).**

**Англосаксонская правовая семья.**

**Англия. В настоящее время в Англии гражданское право не кодифицировано и вообще**

**роль так называемого писанного права значительно меньше, чем роль неписаного**

**права (прецидентного - case low и считается до сих пор ведущим источником**

**гражданского права).**

**Общая суть прецедента: вынося решение по конкретному делу, суд формулирует**

**судебный документ, который называют решением. В этом судебном документе**

**содержится обязывающие предписания в отношении конкретных сторон спора, а также**

**содержится общая правовая норма, сформулированная судом, обязательно для**

**применения всеми ниже стоящими судами и судами на равном положении.**

**Прецедент - это сердцевина судебного решения, правовая норма**

**сформулированная  
судебным решением.**

**Судебное решение делится на две части:**

**1 - ratio decidendi (суть решение - перевод) - это и есть правовая норма.**

**2 - obiter dicta (попутно сказано)**

**Суть английского права заключается в том, что суд, формулируя решение по**

**конкретному делу, формулируя правовую норму никоим образом ее в принципе,**

**правовое решение, не проверяет ..ниже стоящих судов, судов равных не только**

**применить правовую норму, но и найти ее?>????**

**Судья должен еще и описать правовую норму в решении вышестоящих судах. В**

**определенной степени помогают судьям в нахождении правовых норм издания**

**судебников или ежегодников судебных решений. Судебники издаются палатой Лордов,**

**высшей судебной инстанцией, и при составлении уже происходит некий отбор**

**правовых норм, решений. Судебные решения, которые не вошли в ежегодник, не**

**содержат правовой нормы. Значит, судьям не нужно обращаться к архивам, а**

**достаточно прочитать этот ежегодник. Есть одна проблема - проблема толкования**

**правовых норм, сформулированных судом. Очень редко, когда все обстоятельства**

**дела бывают абсолютно аналогичными, и при рассмотрении дела судья уже описал**

**правовую норму и готов ее применить, задумывается над тем, что может ли эта**

**правовая норма регулировать правоотношения, которые он сейчас рассматривает**

**конкретно и именно эта ситуация дает возможность так называемому широкому**

**путейшему толкованию. Судья должен решить какую норму**

**применить, можно ли ее  
применить или он будет применять какую-то иную норму. (Хотя  
по общему правилу он  
должен был бы применить правило сформулированное в  
ежегоднике.?)**

**При общем подходе английское право совершенно отличается от  
права  
континентальных стран.**

**Судебная инстанция в Англии явл. палата Лордов (это высшая  
апелляционная  
инстанция). Решение палаты Лордов является окончательным.  
В 1966 г. палата Лордов, как и любой другой суд, была связана  
своими предыдущими  
решениями. Палата Лордов принимает решение, заявляет, что  
отныне судья не  
связаны никакими своими предыдущими решениями и будут  
действовать по своему  
усмотрению. И получилось, что палата Лордов поставила себя на  
место  
законодателя. А это противоречиво.**

**Палата Лордов относительно редко вносит изменения в свою  
практику, и это широко  
оповещается о внесении таких изменений.**

**Прецедентное право состоит из двух частей:**

- 1) common law (общее право)**
- 2) law of equity (право справедливости).**

**Право зародилось в Англии начиная с 1066 г. Это год завоевания  
Британских  
островов нормандскими войсками (Вильгельм I явился  
завоевателем). Покорив,  
Вильгельм поставил перед собой задачу доказать, кто является  
законным  
наследником престола и для выполнения этой задачи он сделал  
мудрое решение: он  
не стал ломать той системы обычаев, которые сложил к этому  
времени, он только  
обобщал и вот основу общего права и создали обычаи  
существовавшие и до 1066 г. В**

дальнейшем прецедентное право стало складываться в системе королевских судов (начиная с 1066 г.) Королевские судьи заседали не только в Лондоне, но и выезжали на места, соединяли там местные обычаи, а затем собирались в Лондоне в Бергемптсменском аббатстве. Затем каждый докладывал какие он дела рассматривал и какие правовые нормы применял. В результате таких дискуссий судьи отбирали наиболее удачные обычаи и рекомендовали следовать тем или иным решениям, которые были вынесены их коллегами. И таким образом сложилась система общего права. Она и получила название “общее право”, потому что общее право стало общим для всей страны. Так и дальше могло развиваться общее право, пока в 1285 г. по указу короля Якова королевским судам было запрещено рассматривать такие иски, которые оказывались иными, чем те что ими были заранее рассмотрены. Т.е. если появлялись какие-нибудь новые правоотношения, новые интересы, то такие не могли быть защищены королевским судом. Т.е. он практически остановил развитие права. Но это произошло потому, что проверка была не достаточно сильна, очень сильна была власть нижних пороков? и те сами вершили правосудие, но когда появились королевские суды, то люди предпочитали обращаться к королевским судьям, платить судебную пошлину за получение королевского приказа, но зато рассчитывать на беспристрастное рассмотрение спора и справедливое решение. А у феодала они вряд ли могли найти справедливое разрешение. Но появились феодалы, которые сумели

**добиться от короля определенных услуг на время. Все люди (во время правления Якова) сначала обращались к королю за разрешением споров, а он сам этим не занимался и поэтому передавал для рассмотрения Лорд-канцлеру. Он рассматривал дела простого народа и у него появился свой комплекс инцидентов.**

**В стране сложилось к этому времени как бы две параллельные системы судов:**

**1 - королевские суда**

**2 - суд Лорд-канцлера**

**Люди не знали куда им именно обращаться, в какой суд и поэтому в Англии возникло сословие стряпчих.**

**В конце 19 века 1833 - 35 гг. в Англии проходит судебная реформа.**

**В ней уже**

**практически современная система судов (единая). Цель**

**законодателя заключалась в**

**том, чтобы постепенно общее право, право справедливости сольются, возникнет**

**такое общее прецедентное право, но это уже произошло до настоящего времени. Хотя**

**система судов единая, система прецедентов в США состоит из общего права и права справедливости.**

**Общее право никогда не знало института исполнения обязательств в натуре,**

**реальное исполнение обязательств так как указано в договоре.**

**Общее право всегда**

**считало, что денежной компенсации достаточно для удовлетворения требований**

**кредитора, главное, чтобы денежная компенсация была адекватной и тогда кредитор**

**за эти деньги сможет купить себе или десять аналогичных или получить работу,**

**чтобы ее выполнить. Но оказывается, что в отношении некоторых объектов права**

**денежная компенсация не бывает адекватной. Есть такие вещи, которые невозможно заменить деньгами и именно в праве справедливости возник этот институт исполнения обязательств в натуре. Есть ряд других правоотношений, которые также защищают норму права справедливости. Например: общее право всегда считалось, что имущество мужа и жены явл. неким единым целым также как муж и жена - это единое целое. Раздела имущества не существует между мужем и женой. И только право справедливости может разрешить спор между мужем и женой (раздел имущества). Имеется также прецедентное право и статутное право. Законы принимаются парламентом, имеются полные административные акты. В праве существует признак верховенства закона, т.е. закон всегда стоит на первом месте. Закон может отменить прецедентную норму, законодатель тоже может отменить прецедентную норму. Но вот тут возникает особенность: ниже стоящие суды при применении закона руководствуются не только нормами этого закона, но и решениями всех вышестоящих судов, которые этот закон уже применяют. И получается, что любой новый закон прежде чем он начнет работать, он должен постепенно обрасти прецедентами, как ракушками. (Великий английский юрист сказал: “закон живет в прецеденте”). Формально закон стоит на первом месте, а фактически прецедент остается ведущим источником права. Статутное законодательство собрано в сборнике законов, которое составляет более 50-ти томов. Прецедентов тоже очень много, и насчитывается**

**более 800 тыс.**

**(уголовные, административные, гражданские).**

**Административные акты. Эти акты могут (в Англии) издавать целый ряд органов:**

**правительство, местные органы исполнительной власти,**

**отдельные корпорации,**

**юридические лица, находящиеся на гос. службе.**

**Английские суды выступают в роли контролера, проверяющего вышел или не вышел за**

**рамки своей резиденции тот или иной административный орган (мог ли тот или иной**

**министр издать подобный акт или он вышел за рамки своих полномочий).**

**Лекция №3. Систематизация права**

**В США систематизация ведется законодателем, который издает субсидированные**

**законы, объединенные законы. Эти законы включаются нормами конституционных**

**законов и судебной практики.**

**Второй способ носит более мягкий характер. В Англии имеется несколько ...**

**который собирает, обобщает и систематизирует правовые нормы прецедентной и**

**статутной. И создают так называемый moscow business их**

**несколько таких важных**

**изданий, одно из них по фамилии издателя носит название "helpbilly".**

**США унаследовала английскую правовую систему, кроме штата Луизиана.**

**Особенность США заключается в том, что это федеративное государство в отличие от**

**Англии. В каждом штате имеется своя система судов, своя юрисдикция и свое**

**собственное право, основанное на английском. Суд определенного штата не обязан**

**следовать решениям судов других штатов. Они следуют только своим собственным**

**решениям. У каждого штата имеется своя система прецедентного права. Верховный**

**суд США как высший федеральный суд своими решениями не связан. Поэтому встал**

**вопрос о разграничение между федерациями и штатами. Этот вопрос был решен в**

**конституции США (1991 г.).**

**Разграничение компетенции федерации штатов в сфере частного права.**

**Статья 1, раздел 8: Конституция США рассматривает перечень тех полномочий,**

**которые относятся к федерации. Перечень вопросов, по которым Конгресс в праве**

**принимать законы. Но нас интересует только 5 правовых вопросов. Конгресс США**

**вправе принимать законы в области:**

**1) международной торговли**

**2) торговля между штатами**

**3) патентное право**

**4) авторское право**

**5) несостоятельность и банкротство.**

**А все остальное отнесено к ... штатам и здесь Конгресс не вправе принимать**

**никаких правовых норм.**

**Унификация права США.**

**Унификация - единый, единообразный.**

**Есть несколько направлений унификации права, которые позволяют в определенной**

**степени сблизить правовые системы отдельных штатов:**

**1 - создание свода законов. Этим занимается частная организация - американский**

**институт права. Это научно-исследовательское учреждение. Эта частная организация**

**собирает и издает сборники правовых норм, действующих во всех штатах**

**(официального характера не имеет). Это не унификация, это сборник нормативных**

**актов, который позволяет работать юристу.**

**2 - разработка типовых или модельных законов. Этим занимается ассоциация**

**американских адвокатов. Все адвокаты США входят в эту ассоциацию. Она имеет широкую сферу деятельности, но одним из ее направлений явл. разработка модельных законов - создается модель некоего закона, которую рассылают по всем штатам и законодатели каждого штата, рассматривая эту модель, как некое предложение создать закон у себя в штате, могут либо принять его, либо не принять. Эти модели создаются для того, чтобы как-то сблизить законодательство штатов. И такие модельные законы есть, например, модельный закон о предпринимательских корпорациях (1985 г.).**

**3 - разработка единообразных законов. Этим занимается Национальная Конференция уполномоченных штатов по унификации права. Эта Национальная конференция в каждый штат направляет своих представителей и все вместе они разрабатывают единообразные законы. Этот единообразный закон не явл. федеральным законом. Эти законы рассматриваются очень внимательно и на базе этого текста создаются законы каждого штата. Наиболее известным нормативным актом явл. “единообразный торговый кодекс”. Но он абсолютно не похож на торговые кодификации (европейские). Это абсолютно иной нормативный акт и у него другие цели. Единообразный торговый кодекс - это утверждение торгового оборота США и оборота ценных бумаг. Первая его редакция была в 1952 г. Но эта первая редакция была принята только штатом Консильвания. Другие штаты его не**

**восприняли. И он был затем переработан и последующая его редакция была принята всеми остальными штатами. Сегодняшний единообразный торговый кодекс принят 49 штатами, кроме штата Луизиана. Он явл. основным законом для всех штатов и он постоянно дополняется и изменяется. В каждом штате этот единообразный торговый кодекс может несколько меняться.**

#### **Лекция № 4. Единообразный Торговый кодекс.**

**1. Общее положение (список терминов)**

**2. Купля-продажа**

**3-10. Ценные бумаги и оборотные документы.**

**Унификация регулирования ценных бумаг - “кодекс банкиров”.**

**Цель единообразного торгового кодекса: упрощение, модернизация, уточнение права,**

**регулирующего торговые сделки. А также обеспечение единообразного развития торговой практики.**

**Унификация торгового права отдельных штатов.**

**Единообразный торговый кодекс действует как закон каждого штата в 49 штатах**

**(кроме штата Луизиана); ряд штатов внесли свои изменения в предложенный закон.**

**Единообразный торговый кодекс - модель права унифицирования.**

**Не федеральный закон.**

**1990 г. - последние поправки в ТК и каждый раз текст одобрялся конференцией**

**штатов. Судебная практика решительно толкует ТК и применяет его нормы и к другим**

**видам договоров, не только к договору купли-продажи.**

**Юридические лица.**

**Субъекты гражданских и торговых отношений наряду с физическими лицами.**

**Понятие юридического лица во всех странах практически**

**совпадает.**

**Юридические лица - организации, которые обладают обособленным имуществом, могут от своего имени приобретать права и нести обязанность, быть истцами и ответчиками в судах и в третейских судах (арбитражных).**

**Признаки:**

- 1) имущественная обособленность юридического лица от имущества его участников;**
- 2) организационное единство;**
- 3) самостоятельная имущественная ответственность по долгам;**
- 4) выступление в обороте от своего собственного имени (фирменное наименование).**

**Юридические лица как субъекты гражданского права были не сразу признаны.**

**Теория функции юридического лица - объединение граждан, скрывающиеся за “ширмой” организации (19 век., Папа Римский).**

**Теория реальности юридического лица (Германия): юридическое лицо обладает практически теми же правами и обязанностями, что и граждане, за редким исключением.**

**Идея самостоятельной имущественной обособленности => “one-man company”.**

**США:**

- 1) corp. de-jure (нормально созданные корпорации)**
- 2) corp. de-facto (предпринимают попытку зарегистрировать как юридическое лицо, но попытка не удалась).**

**Для того, чтобы корпорация была признана, как корпорация de-facto:**

- необходимый закон штата, который допускает создание корпорации;**
- добросовестная попытка создания корпораций;**
- выступление в обороте “as a corporation”.**

**При этих условиях в суде такая корпорация может быть признана юридическим лицом,**

**оспорить может прокурор штата => официальная регистрация или аннулирование.**

**Виды юридических лиц.**

**(в континентальных странах Европы)**

**1. Публичного права (гос-во, государственные образования, гос. учреждения, гос.**

**органы, церковь, университеты)**

**2. Частного права.**

**а. гражданского права**

**- юрид. лица имеющие цель извлечения прибыли**

**- юрид. лица не имеющие цель извлечение прибыли**

**б. торгового права**

**Франция.**

**Юридические лица:**

**1. публичного права**

**2. частного права:**

**а. товарищества**

**- гражданские товарищества (ФГК)**

**- торговые товарищества (регулируется законом о торговом товариществе)**

**б. ассоциации**

**Товарищества - это объединение лиц, созданные для достижения общих целей, при**

**этом гражданские товарищества не ставят целью извлечь**

**прибыль, а торговые**

**товарищества обязательно ставят такую цель.**

**Ассоциация - это юридическое лицо, созданная частными лицами, как правило, в**

**благотворительных целях (университеты, больницы..).**

**Германия.**

**Юридические лица:**

**1. публичного права**

**2. частного права:**

**а. союзы (федеральные)**

**- хозяйственные (торг.)**

**- нехозяйственные (гражд.)**

**б. учреждения, фонды**

**Союзы - объединения лиц.**

**Хозяйственные союзы регулируются ГТУ и законами. А**

**нехозяйственные союзы**

**регулируются ГГУ.**

**Учреждение - юридическое лицо, созданное одним или**

**несколькими гражданами в**

**благотворительных целях (в основе лежит имущество,**

**выделенное каким-то лицом).**

**Союз - это юрид. лицо, созданное несколькими лицами со своим имуществом.**

**Англия.**

**Все юридические лица признаются корпорациями. (не путать**

**единоличную корпорацию**

**с one-man company)**

**Корпорации:**

**1. единоличные корпорации (персонифицированные должности:**

**королева, министр**

**почт, публичный доверительный собственник).**

**2. объединение лиц (классификация по основе их возникновения)**

**a. корпорации, созданные по давности (утеряны документы о**

**регистрации церковных**

**общин).**

**b. создание по указу короля (Английский банк; ряд страховых**

**компаний, ВВС).**

**g. создание специальным актом парламента (ряд**

**национализированных предприятий).**

**d. создание общим актом парламента, например законом “о**

**компаниях”.**

**США.**

**Не возможно провести общую классификацию, отдельный в**

**каждом штате. Юридические**

**лица признаются корпорациями.**

**Корпорации:**

**1. в некоторых штатах сохранились единоличные (церковные должности).**

**2. публичные (создание государством в общепольных целях; муниципал)**

### **3. частные:**

**а. местные (создаются в данном штате)**

**б. иностранные (за границей или в других штатах)**

**с. в некоторых штатах “как бы” корпорации (выполняет общие функции)**

**Специальные корпорации - создаются в определенных сферах деятельности (банки, страхование, транспорт).**

**Профессиональные корпорации - это юридические лица, которые имеют “одну профессию”. Это корпорации, не имеющие целью извлечения прибыли, создаются в благотворительных целях; фонды создаются на иных основаниях.**

### **Лекция № 5. Юридические лица: порядок образования, понятие виды**

**Существует три способа:**

**1. разрешительный;**

**2. нормативно-явочный;**

**3. явочный (заявительный).**

**1. предполагается получение разрешения от компетентного органа управления на создание юридического лица => создание юридического лица публичного права.**

**В отношении частных юридических лиц - редко, но в некоторых странах частные -**

**только торговые образования (банки, страховые общества, предприятия,**

**занимающиеся транспортными услугами);**

**2. предусматриваются определенные в самом законодательстве требования к**

**учредительным документам и к способу учреждения юридических лиц (регистрация).**

**Упрощенный порядок по сравнению с 1. не требует специальных разрешений (АО, ТОО**

**и другие юридические лица частного права);**

**3. предусматривает подачу заявления о создании юридического лица в**

**соответствующий орган местного исполнения власти или в суд => публикация**

**сведений за счет заявителя о создании предприятия =>**

**определенный срок, в**

**течение которого заинтересованное лицо может предоставить возражения против**

**создания юридического лица => в судебном порядке оспорить решение (в Швейцарии -**

**для всех юридических лиц национальные права).**

**Правоспособность юридических лиц.**

**Правоспособность юридических лиц совпадает с их дееспособностью.**

**Способность юридических лиц своими действиями преобразуют для себя права и несут обязанности.**

**Различается общая и специальная правоспособность:**

**Общая правоспособность допускает, что юридическое лицо было учредителем любых**

**гражданских правоотношений наряду с физическими лицами, за исключением**

**специфических (право семейное, наследственность).**

**Специальная правоспособность. Предполагается, что юридическое лицо может**

**вступать только в те правоотношения, которые указаны в учредительном документе**

**юридического лица (уставе).**

**Общая правоспособность для всех юридических - только в Швейцарии.**

**В странах ЕС общая правоспособность для торговых товариществ установлена**

**директивой совета ЕС 1968 год.**

**США - общая правоспособность установлена для предпринимательских корпораций на**

**основе законов о корпорациях, действующий в каждом штате.**

**Торговые товарищества.**

**В гражданском и торговом праве существуют разные толкования термина "товарищ".**

**В гражданском праве. Товарищ - договор, в соответствии с**

**которым двое и более лиц принимают на себя обязательства совместного усилия стремиться к достижению указанной в договоре цели, разделяя при этом все выгоды и убытки от этой деятельности.**

**В торговом праве. Товарищество - это коллективный коммерсант, т.е. организация, созданная для введения предпринимательской деятельности.**

**Большинство торговых товариществ признаются юридическими лицами.**

**Классификация торговых товариществ.**

- 1. Полное товарищество.**
- 2. Коммандитное товарищество (товарищество на вере).**
- 3. Акционерное общество.**
- 4. ТОО.**
- 5. Внегласное товарищество.**

**В Англосаксонской системе нет такой классификации.**

**Торговые товарищества подразделяются на:**

- 1. объединения лиц (соединение общего усилия всех учредителей) - персональные:**

**полное, коммандитное товарищества.**

- 2. объединение капитала (создание на базе складочного капитала или имущества):**

**АО, ТОО, коммандитные (частично), негласные товарищества.**

**По основанию возникновения торговые товарищества подразделяются на:**

- 1. договорные (основывается на договоре, заключаемые между учредителями => при выбытии одного из учредителей прекращает свое существование или вносятся изменения в договор при смене учредителя): полное товарищество, коммандитное и негласное товарищество.**

- 2. уставные (основывается на уставе - документ разрабатываемый учредителями и не изменяется при смене учредителей. Новые учредители присоединяются к уставу): АО,**

**ТОО.**

**Полное товарищество.**

**Франция - “societe en nom collectif” - юридическое лицо.**

**Германия - “offene Handelgesellschaft” (О.Н) - не юрид. лицо**

**Англия - “unlimited partnership” - не юрид. лицо**

**США - “unlimited partnership” - не юрид. лицо**

**Во Франции полное товарищество регулируется законом о торговых товариществах**

**(67-68 год), в Германии - нормы ГТО, в Англии - законом 1890 года плюс**

**прецеденты, в США - uniform law of unlimited partnership 1916 года +**

**соответствующие законы в различных штатах.**

**Полное товарищество - это объединение лиц, которое ведет торговлю или занимается**

**иным видом деятельности, под единым фирменным наименованием.**

**Каждый из учредителей товарищества отвечает по его долгам всем своим имуществом.**

**Ответственность устанавливается солидарная.**

**Товарищество строится на доверительных (фидуциарных) отношениях => не вполне устойчиво.**

**Договорное товарищество => смена учредителей влечет внесение изменений в договор.**

**Товарищество создается с момента заключения договора, даже если подлежит регистрации.**

**Учредители товарищества несут неограниченную ответственность по долгам всем своим имуществом (плюс тем имуществом, которое не внесено в товарищество) =>**

**кредиторы могут обратиться к любому учредителю с требованиями погашения долга => возмещение долей у сотоварищей.**

**Все учредители товарищества явл. управляющими, т.е. могут вести дела и вступать**

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter  
**в сделки с третьими лицами, если нет иного положения в договоре.**

**Франция. Полное товарищество в своем названии должно содержать имена всех учредителей или одного с указанием существования остальных плюс “полное товарищество”.**

**Полное товарищество - это юридическое лицо => кредиторы должны обращаться с требованиями сначала к самому товарищу и только при недостатке имущества - ...**

**имущество. Прибыли и убытки делятся пропорционально ...**

**Германия. Полное товарищество - не юридическое лицо.**

**Товарищество может под своим именем вступать в гражданские и торговые правоотношения, может иметь имущество, быть истцом и ответчиком в суде.**

**Для принудительного исполнения в отношении имущества - специальный исполнительный документ, направленный против товарищества. Товарищество подлежит регистрации.**

**Полное товарищество в Германии - “относительное юридическое лицо”. В отношении с третьими лицами: обращается кредитор либо к ПТ, либо к его участникам.**

**В конце каждого хозяйственного года на основе баланса - прибыль и убытки => доля**

**каждого учредителя. Прибыль причисляется к паю учредителя, убытки списываются с**

**пая => из годовой прибыли каждому учредителю причитается в первую очередь 4% от**

**.. его пая (если годовой прибыли не хватает => % уменьшатся по решению**

**учредителей). Сумма может быть выдана или причислена к паю.**

**Учредителем полного товарищества может быть не только физическое, но и юридическое лицо.**

**Англия. “Партнерство с неограниченной ответственность” (ПНО)  
- правоотношения**

**между лицами, которое может быть доказано всеми возможными способами => договор**

**о создании может быть заключен в любой форме, так же и в устной.**

**ПНО - не юридическое лицо, но выступает в обороте под общей фирмой.**

**ПНО не регистрируется. Каждый учредитель, являясь управляющим, действует как**

**агент партнерства на основе агентского договора, который в действительности не**

**заключается, а предполагается => агент не может выходить за рамки полномочий,**

**которые ему даны.**

**США. ПНО - не юридическое лицо, но судебная практика признает право**

**собственности на имущество, может быть истцом и ответчиком в суде**

**(процессуальная правоспособность) => кредиторы сначала обращаются к ПНО, а потом**

**- к участникам (по общему правилу).**

**ПНО не регистрируется => о состоянии учредителей можно узнать только из**

**наименования.**

**Существуют старшие партнеры и младшие партнеры. Старшие партнеры управляют делами.**

**Партнерство - переходная форма от индивидуального предпринимательства к коллективному.**

**В форме ПНО создаются мелкие и средние предприятия о профессиональном принципе?**

**Отсутствуют публичные отчетности ПТ в странах, где ПТ - не юридическое лицо, ПН**

**не является субъектом налогообложения, учредители платят подоходный налог.**

**Об отрицательных чертах говорить не будем, т.к. они видны не вооруженным глазом**

**(повышенная ответственность, повышенная степень риска, вместе со всем своим имуществом, солидарность ответственности “один за всех, и все за одного”). Все**

**эти присущие полному товариществу черты, конечно же, на первый взгляд кажутся не совсем удобными для цели ведения бизнеса. Но, тем не менее, полные товарищества создаются, функционируют, регулируются законодательством. Положительные черты (преимущества) товарищества.**

**1. Простота образования (достаточно заключить договор между участниками, чтобы товарищество было создано. В тех странах, где полные товарищества не явл.**

**юридическими лицами иногда и не требуется регистрация, а там даже, где она**

**требуется, то товарищество все равно считается созданным с момента заключения**

**договора между участниками. В этом состоит простота образования. Закон не**

**содержит никаких требований по содержанию договора, участники сами определяют**

**его содержание. Единственное от чего они не могут отказаться? так это от**

**неограниченности и солидарности ответственности. Даже если в договоре будет**

**сказано, что все участники несут неограниченно-солидарную ответственность по**

**долгам полного товарищества, эта запись не будет иметь юридической силы, потому**

**что закон требует иное.)**

**2. Отсутствие публичной отчетности (полные товарищества в отличие от акционерных**

**обществ не публикуют ежегодных отчетов о хозяйственной деятельности. И отчеты**

**являются внутренней документацией товарищества, но конечно**

**удобно для того,  
чтобы участники сами определяли объем имущества, объем вкладов и направления деятельности, по которым работает товарищество.)**

**3. (Это очень важная положительная черта.) В тех странах, где полное товарищество не юридическое лицо, оно не явл. субъектом налогообложения. А это значит, что налоги платят сами участники, как подоходный налог. Поэтому полные товарищества, конечно же, с большей степенью оперативностью могут действовать, но это не значит, что они могут уходить от налогов. Собственно они не явл. субъектами налогообложения .... , сами участники должны будут отчитываться перед налоговой инспекцией. Но нет необходимости составлять декларации о налогах, обращаться в налоговую инспекцию. Там же, где полное товарищество является юридическим лицом, оно является субъектом налогообложения со всеми вытекающими последствиями.**

**4. (Это не для всех стран) В Германии участниками полного товарищества могут быть не только граждане (физические лица), но и юридические лица. И такая возможность предоставляемая законодательством позволяет создавать новые структуры ведения бизнеса, даже несколько акционерных обществ или акционерные общества и товарищества с ограниченной ответственностью или акционерные общества и несколько граждан могут создать полное товарищество для одного из направлений деятельности. В Германии полное товарищество не юридическое лицо, хотя оно относительно юридическое лицо, по крайней мере, к нему не все**

**нормы юридических лиц применимы, в том числе и в отношении налогообложения. Вот эти все черты являются привлекательными при создании полных товариществ, не смотря на очень высокий риск их деятельности.**

**Коммандитные товарищества (товарищество на вере)**

**Франция - *societe en commandite* (регулируется законом о торговых товариществ)**

**[субъекты являются юридическими лицами]**

**ФРГ - *Kommanditgesellschaft (K.G.)* (регулируется - ГТУ) [не явл. ю.л.]**

**Англия - *Limited partnership* (ограниченное партнерство, оно соответствует**

**коммандитному товариществу) (есть специальный закон 1907 года) [не явл. ю.л.]**

**США - *Limited partnership* (есть единообразный закон о *Limited partnership* 1913,**

**затем переиздавался в 1976, последняя редакция в 1986 году) В настоящее время более, чем в 30 штатах действует этот закон последней редакции. [не явл. ю.л.]**

**Испания - коммандитное товарищество является юридическим лицом.**

**Коммандитное товарищество - это объединение лиц, в котором имеется две категории**

**лиц: 1- полные товарищи, которые несут неограниченную солидарную ответственность**

**и 2- коммандитисты - вкладчики, рискующие только своим вкладом.**

**Коммандитное товарищество возникло в средние века, поскольку такие объединения в**

**основном создавались в сфере морской торговли и судовладелец приглашал**

**вкладчиков поучаствовать своими вкладами в каком-то рискованном предприятии**

**(доставка грузов и т.д.). Вкладчики доверяют судовладельцу рисковавшего всем**

**своим имуществом, отсюда возникло название товарищество на вере. Но в случае**

**удачи этого предприятия на долю вкладов выплачивалась соответствующая сумма.**

**Во всех странах в отношении полных товарищей применяются нормы законов о полных товариществах.**

**Ведение дел в командитном товариществе.**

**Управляющие в командитном товариществе могут быть только полные товарищи,**

**командитисты не участвуют в управлении делами, но могут требовать выдачи им**

**годового баланса, чтобы ознакомиться с положением дел. Если командитист**

**заключает сделки от имени товарищества, он автоматически становится полным**

**товарищем, и на него распространяется правило о неограниченной солидарной**

**ответственности. (исключение: французский закон гласит о том, что если**

**командитист заключает одну сделку от имени товарищества, то он отвечает**

**неограниченно солидарно по этой сделке, но не становится тем самым полным**

**товарищем по всем остальным сделкам). В других странах всякое вмешательство**

**командитистов в управление делами ставит их в положение полных товарищей. То же**

**происходит, если имя командитиста попадает в фирменное наименование. Фирменное**

**наименование строится под правилам, которое действует в отношении полных**

**товариществ, т.е. указываются имена всех участников или некоторых из них с**

**указанием на то, что есть другие, но эти имена явл. именами полных товариществ.**

**Если там оказывается имя командитиста, то он становится полным товарищем.**

**В Германии коммандитное товарищество не явл. юридическим лицом, но, тем не**

**менее, должно быть зарегистрировано. Если в период между созданием коммандитного**

**товарищества, при заключении договора и его регистрации, товарищество заключает**

**сделки с третьими лицами, все участники будут считаться полными товарищами.**

**В Англии и США limited partnership подлежит регистрации. Если регистрация не**

**произведена, такое партнерство считается unlimited partnership, т.е. партнерство**

**с неограниченной ответственностью.**

**У партнерств имеются фирменные наименования, в которых есть слово limited**

**(Ltd.). Но они в любом случае будут называться партнерствами (partnership), а не**

**корпорациями.**

**Судебная практика в США иногда рассматривает limited partnership в качестве**

**корпораций юридических лиц, но это не общее правило, и такая практика мало**

**распространена.**

**В настоящее время в странах европейского континента получило широкое**

**распространение некая гибридная форма, которая называется акционерное**

**коммандита. В такой форме акционерное общество выступает полным товарищем и сами**

**акционеры могут считаться вкладчиками, а, кроме того, могут быть вкладчики и со**

**стороны.**

**Целью создания таких образований, акционерных коммандит явл. привлечение**

**дополнительного финансирования со стороны. У акционерного общества имеется**

**возможность прибегнуть к внешнему финансированию с помощью получения банковских**

**кредитов, выпуск облигаций, но если по каким-то причинам эти способы получения дополнительных средств либо исчерпаны, либо не могут быть применены, можно создать некий очень гибкий механизм, гибридную форму, сочетание акционерного общества с командитным товариществом. Это образование не во всех странах признается юридическим лицом (в Германии это не юрид. лицо), оно должно быть зарегистрировано. Ответственность по долгам будет нести акционерное общество, но уже всем своим имуществом, акционеры не рискуют и привлеченные вкладчики, командитисты, рискуют только своим вкладом. Обычно такого рода образования создаются для одного или двух направлений деятельности. Эта форма позволяет ограничивать ответственность. Достаточно широко эта форма развита во Франции, например, фирма “Mishlen”, универсам “Казино” (это акционерные командиты) В Германии, помимо акционерного командита, допускается создание еще одно гибрида - общество с ограниченной ответственностью (товарищество с ограниченной ответственностью) и командитного товарищества. Такого рода образования очень популярны в Германии. Товарищество с ограниченной ответственностью выступает полным товарищем и еще имеются вкладчики**

**Это были все формы примитивного ведения бизнеса и во всех странах полные товарищества и командитные товарищества признаются как начальные формы ведения бизнеса.**

## **Акционерное общество**

**Это наиболее развитая и распространенная форма, которая позволяет собирать**

**большие капиталы;**

**Франция - societe anonyme (S.A) - анонимное товарищество;**

**Германия - aktiengesellschaft (A.G.);**

**Англия - company limited by share - паевая компания. Она наиболее соответствует**

**акционерному обществу;**

**США - joint stock corporation (JSC) Если после этого стоит значок inc**

**(зарегистрировано), а если cor. - корпорация. Очень редко в США используется**

**аббревиатура "Ltd".**

**"Ltd" в основном применяется в Англии, британских странах, странах Африканского континента, в Индии, Испании.**

**Источники регулирования:**

**Франция - законом о торговых товариществах**

**Германия - законом об акционерных обществах 1965г. с последующими изменениями**

**Англия - законом о компаниях 1985 (89)г.**

**США - модельный закон о предпринимательских корпорациях - это унифицированные законы штатов о предпринимательских корпорациях. (последняя редакция 1985г.)**

**Во всех странах акционерное общество явл. юридическим лицом.**

**Акционерное общество - организация, являющаяся юридическим лицом, капитал**

**которой поделен на определенные части, называемый акциями и участники которой**

**рискуют по долгам общества лишь в пределах своего вклада.**

**Акционеры не несут никакой ответственности по долгам, они не собственники, они**

**не совладельцы, не пайщики. Они рискуют только своим вкладом. Если происходят**

**какие-нибудь неприятности с акционерным обществом, оно ликвидируется в**

**добровольном, либо в принудительном порядке, могут быть применимы оба порядка.**

**Акционеры могут лишь рассчитывать на возвращение той денежной суммы, которую они внесли в уплату за акцию. Но, как правило, все уходит на покрытие долгов кредиторам, облигационерам.**

**Акционерное общество - это объединение капиталов и это товарищество уставное.**

**Историческая справка: первые акционерные общества возникли в средние века и их история права до нас донесла первое упоминание: банк Святого Георгия в Дневнике, созданный в 1418 г. по принципам создания акционерного общества, на основе складочного капитала.**

**Порядок возникновения акционерных обществ:**

**Во всех странах существует нормативно-порядочный (ярмарочный?) порядок возникновения или создания акционерных обществ.**

**Разрешительный порядок действует только в отношении банков, страховых компаний и иногда в отношении транспортных предприятий.**

**В США существуют помимо корпораций де-юре (юридически созданных) и корпорации де-факто. Эти корпорации могут также создаваться на базе складочного капитала.**

**Процесс создания акционерного общества.**

**Во всех странах различают две фазы (стадии) создания АО**

**1. экономические изыскания (на этой стадии учредители или лица действующие по их указанию (на основании договора, к примеру) проводят исследования рынков приложения капитала, наличия сырья, рабочей силы (квалифицированной или неквалифицированной), рынки сбыта, возможность привлечения капиталов - это**

**размещение акций. Определяется сумма основного капитала, которая должна быть**

**зарегистрирована в уставе, и которая должна быть собрана. Эти все исследования**

**должны быть положительными, после чего наступает вторая стадия;**

**2. юридическое оформление АО.**

**В США даже имеется две разные группы людей, которые занимаются экономическими**

**исследованиями и юридическим оформлением. Те лица, как правило,**

**специализированные фирмы, которые изучают рынок, называют promoters. А те, кто**

**занимается непосредственно оформлением создания корпораций, называется**

**incorporators.**

**В западной Европе (континентальная) нет такого подразделения, все эти лица**

**получили название учредителей, но учредители могут по разному вести дела, они**

**могут лично заниматься учреждением, могут нанимать специализированные фирмы.**

**Последняя стадия регистрации: подача документов.**

**В США эти две группы лиц появились на практике, законодательство их тоже не**

**различает.**

**На этом стадии (юридическое оформление) имеются 4 этапа создания акционерных**

**обществ:**

**I. разработка и утверждение устава;**

**II. создание акционерного капитала;**

**III. создание первых руководящих органов;**

**IV. регистрация акционерного общества. Оно возникает как юридическое лицо.**

**I. Акционерные законы предусматривает минимальное число учредителей.**

**Франция - по закону не менее 7 лиц.**

**Германия - не менее 5 лиц**

**Англия - не менее 2 лиц**

**США - нет ограничений по минимуму учредителей, т.е.**

**корпорацию может создать**

**одно лицо.**

**Учредители, на стадии создания АО, как правило, заключается учредительный**

**договор. Этот учредительный договор служит для защиты их собственных интересов.**

**В нем указывается цель деятельности создания АО, определяются обязанности**

**учредителей и их права. По завершении создания АО на первом собрании акционеров**

**(учредительном собрании) учредители отчитываются перед акционерами о проделанной**

**работе и сообщают какие расходы они понесли в связи с созданием АО (расходы**

**могут быть не малыми). Если учредители действовали в рамках учредительного**

**договора то, как правило, эти расходы АО принимает на себя (или часть из них).**

**Разработка устава.**

**Устав - это документ, в котором определяется правила организации и деятельности**

**АО. Устав должен соответствовать федеративным требованиям закона (если будут**

**какие-нибудь расхождения, то такое АО не будет зарегистрировано).**

**В странах континентальной Европы устав это довольно обширный документ, который содержит:**

**1. наименование АО (фирменные наименования. Они строятся по принципу свободы**

**фирмы. Это значит, что само название может быть абсолютно произвольным. Оно не**

**должно включать имен учредителей или имен его участников.**

**Однако принцип свободы**

**фирмы должен не нарушать исключительности фирмы, - это означает, что если есть**

**уже предприятие с аналогичным фирменным наименованием не может быть использовать**  
**пользовано другого предприятия с таким же наименованием. Если такое случается,**

**то это передается в суд и такое предприятие закрывают. В фирменном наименовании**

**обязательно присутствует указание на форму (S.A, A.G, Ltd и т.д.);**

**2. место нахождения АО (место нахождения определяется, как правило, по месту нахождения правления [штаб квартиры], это юридический адрес АО);**

**3. размер уставного капитала;**

**4. предмет деятельности АО;**

**5. срок, на который создается АО, если срок не указан, считается что бессрочный.**

**Но в некоторых законах стоит ограничение (до 99 лет), правда не все законы не во**

**всех странах знают об этих ограничениях;**

**6. количество выпускаемых акций, их виды, с описанием тех преимуществ, которая дает каждый вид;**

**7. сведения об органах управления акционерным обществом;**

**8. порядок распределения прибылей, порядок выплаты дивидендов на акцию,**

**образование резервных фондов;**

**9. правила о реорганизации и ликвидации АО, порядок распределения имущества**

**после ликвидации;**

**10. порядок выпуска облигационных займов;**

**11. отчетность АО.**

**Годовой отчет. Это документ купечной сделки, поэтому он требует законодательного регулирования.**

**Если на континенте устав это единый документ, то США и Англии устав состоит из**

**двух документов.**

**Англия:**

**1-внешний регламент (меморандум)**

**2-внутренний регламент (article of incorporation)**

**1 и 2 составляют устав компании.**

**США:**

**1-внешний регламент (charter)**

**2-внутренний регламент (by laws)**

**1 и 2 составляют устав компании.**

**Внешний регламент (в США и Англии) - это тот документ, который предъявляется на**

**регистрацию. В этом документе определяется статус правового положения компании,**

**дается ее наименование, указывается юридический адрес, цель деятельности, даются**

**указания на то, что ответственность участников ограничена, указываются имена,**

**фамилии директоров компании или корпорации, а также секретаря, указывается**

**размер уставного или паевого капитала. Во внешнем регламенте содержится**

**минимальное число сведений, относящиеся к корпорации или компании.**

**Внутренний регламент. Это документ не предъявляемый на регистрацию. Он**

**определяет взаимоотношения между участниками и именно во внутреннем регламенте**

**определяются указываются наиболее важные аспекты деятельности компании или**

**корпорации (это порядок распределение прибыли, порядок распределение за них**

**акции или паев, компетенция органов управления, отчетность, порядок переизбрания**

**органов управления, все те вопросы, которые не входят во внешний регламент).**

**В Англии artical of incorporation признается договором между пайщиками (это**

**внутреннее обязательство друг перед другом и перед компанией).**

**По английскому**

**закону о компаниях считается, что если в компании не выработан**

**этот внутренний регламент, то у них будет считаться типовой регламент, который есть в законе.**

**Очень важно, что внутренний регламент может быть изменен решением совета**

**директоров. Для внесения изменений во внешний регламент требуется одобрение**

**большинства акционеров на общем собрании акционеров.**

**В США документ by laws (внутренний регламент) часто рассматривается как**

**конфиденциальный документ, или как составная часть коммерческой тайны**

**предприятия и доступ к нему имеют не все акционеры, а только управляющий или**

**высший служащий корпорации.**

**В этом и отличие устава акционерных обществ континентальной Европы от корпораций**

**в США.**

**II. образование акционерного капитала.**

**Известны два способа образования акционерного капитала:**

**1 - единовременное учреждение**

**2 - ступенчатое учреждение**

**При единовременном учреждении вся сумма уставного капитала распределяется или**

**расписывается между учредителями на момент регистрации АО.**

**При ступенчатом учреждении, как правило, часть акции распределяется между**

**учредителями, а другая часть предлагается широкой публике.**

**Во всех странах, кроме Германии применяется оба способа. В**

**Германии по закону**

**акционерному существует только единовременное учреждение.**

**Во всех странах объявление подписки на акции (при ступенчатом учреждении) еще не**

**означает образование акционерного капитала вообще**

**возможность создания АО. Для**

**того, чтобы акционерное общество могло быть создано**

**устанавливается срок на**

**проведение подписки. У новейших акционерных законов**

**(например, закон Испании, который впитал в себя все новшества европейского законодательства) обычно устанавливается два срока: первоначальный срок и дополнительный срок; определяется финансовое учреждение, которое занимается распределением акций и проводится подписка. К моменту регистрации необходимо, чтобы вся сумма, заявленного уставного капитала была покрыта подпиской. И из этой суммы, 25% акций, должны быть оплачены. Если не удастся покрыть, то АО передается не созданным, т.е. неудачной была попытка, и финансовое учреждение возвращает те деньги, которые она получила от возможных вкладчиков. Если вся сумма (25%) покрыта подпиской происходит созыв первого собрания акционеров, учредительное собрание, который констатирует в своем решении факт удачного проведения подписки и оплаты этих капиталов или требуют чтобы акционеры, подписавшиеся и принявшие обязательство, доплатили суммы до известной даты. Только после этого учредители или лица, назначенные собранием акционеров, проводят регистрацию АО. На первом собрании избирают первые руководящие органы АО. В законодательстве ряда стран установлен минимум уставного капитала, при котором должно быть создано АО:**

**Во Франции два минимума:**

**1-ый для акционерных обществ проводящих публичную подписку на акции - 1500000 франков.**

**2-ой для акционерных обществ, которые не проводят публичной подписки - 250 тыс. франков.**

**Но для некоторых видов АО этот минимум может быть либо больше, либо меньше.**

**Например: для банков, создаваемых в форме АО, минимум уставного капитала 15млн.**

**франков. Для страховых обществ минимум - 5млн. франков. Для АО действующих в области с/х - 10тыс. франков.**

**В Германии существует единый минимум - 100 тыс. марок (из-за того, что там только существует единовременное учреждение).**

**В Англии для публичных компаний с ограниченной ответственностью (public company limited by share) - минимум 50тыс. фунтов стерлингов. Публичные компании - это**

**те компании, которые публикуют публичные проспекты, эмиссии паев и привлекают**

**публику. Частные компании (private company) могут создаваться с любым минимумом,**

**для них закон минимум не установил.**

**В США законы штатов не предусматривают минимум уставного капитала. И получается,**

**что можно создать корпорацию с одним долларом в качестве уставного капитала,**

**хотя это не так. Потому что есть ряд других законов, в том числе и федеральных**

**законов, об обороте ценных бумаг и оборотных документов, в том числе и акций. И**

**существует очень сложная система федерального контроля за выпуском ценных бумаг.**

**[Эти законы объединены общим понятием законы “голубого неба” (“blue sky laws),**

**они получили свое название в 30 гг., потому что ряд наиболее активных членов**

**общества начали создавать такие корпорации, которые позволяли быстро собрать**

**капитал и быстро исчезнуть. Продавали они кусочки голубого неба]. И чтобы такого**

**не происходило и общество было спокойным, и финансовая**

**система была стабильной, существует очень жесткий контроль за выпуском акций. Поэтому корпорация, даже по закону не имеющая минимум уставного капитала, тем не менее, определенный минимум капитала в зависимости от направления деятельности будет обязательно заявлять.**

**Лекция №6. Торговые товарищества, а именно акционерные общества.**

**Все акционерные законы обычно устанавливают правило, по которому акции расписанные между акционерами могут быть оплачены не сразу на момент регистрации, а в определенной пропорции. Но практически эта пропорция стала стандартной для почти всех стран и составляет 25% от суммы уставного капитала.**

**Это означает, что если акционер подписался на определенное количество акций к моменту регистрации АО он должен уплатить 25% от подписанных акций.**

**В течении какого времени акционер может оплачивать оставшиеся акции (неоплаченные)?**

**Этот срок устанавливается по-разному в разных странах. В странах членов**

**Европейского Союза этот срок обычно достигает 5 лет (это довольно большой срок).**

**Но в некоторых странах (страны Скандинавии) этот срок достигает 10 лет.**

**Рассрочка платежа весьма льготная. Это, на самом деле, весьма не благоприятно**

**может сказываться на деятельности самого АО, которое будет долго работать с**

**неполным уставным капиталом, но самое главное на сколько АО имея этот минимум**

**(оплаченного уставного капитала) сможет наработать себе**

**имущество.**

**Правило об оплате 25% акций не действует в англо-американской системе права. Там вообще другой порядок выпуска капитала и оплаты капитала.**

**Имущество АО.**

**Это имущество, как правило, состоит из двух больших частей:**

**1) собственные средства:**

**а) уставной (основной или акционерный) капитал. Все эти названия тождественны;**

**б) резервы или резервные фонды;**

**в) распределяемая прибыль.**

**2) заемные средства:**

**а) кредит (обычно банковский);**

**б) облигационные займы.**

**АО - единственный вид торговых товариществ, которое может выпускать облигации.**

**а) Уставной капитал - эта та сумма, которая указана в уставе АО, эта величина**

**постоянная, она может изменяться только по общему решению собрания акционеров.**

**И, как правило, изменение суммы уставного капитала сопряжено с определенными**

**сложностями (изменение политики АО, увеличение уставного капитала, уменьшение).**

**Сумма уставного капитала - это та величина, которая явл.**

**гарантией кредиторам АО**

**на случай возникновения долгов у АО. Обычно лица**

**заключающие договоры с АО**

**интересуются суммой уставного капитала для того, чтобы**

**сравнить эту сумму с**

**ценой сделки. Уставной капитал не равен имуществу АО. В**

**случае выплаты всеми**

**акционерами всех акций сумма уставного капитала должна, по**

**идее, равняться сумме**

**или стоимости имущества. Но в действительности, когда**

**происходит оплата всех**

**акций АО уже работает и оно уже имеет какое-то дополнительное**

**имущество. (Первые два года, как правило, АО работает без прибыли). Если имущество опускается до величины уставного капитала, это первый признак того, что дела в АО идут не совсем благополучно.**

**Акционерные законы устанавливают такое правило: при снижении суммы или стоимость имущества ниже суммы уставного капитала возможна ликвидация АО, либо по требованию акционеров, либо по требованию кредиторов, либо самого АО.**

**В странах континентальной Европы уставной капитал - это общая ... , общая ....**

**В Англии и в США уставной капитал складывается из трех частей:**

- 1) номинальный или разрешенный капитал;**
- 2) выпущенный капитал;**
- 3) оплаченный капитал.**

**Теперь узнаем, что из себя представляет номинальный или разрешенный капитал -**

**это та сумма, которая указана в уставе, во внешнем регламенте, т.е. в**

**меморандуме в Англии или в чартере США. На эту сумму разрешено выпускать акции,**

**поэтому называется разрешенный. Но в Англии и США по законодательству компания**

**или корпорация может выпустить акции или паи не на всю сумму сразу, а только на**

**часть капитала. Скажем в корпорации США разрешенный капитал составляет 100 тыс.**

**долл., а выпущенный капитал - 10 тыс. долл., но о выпуске акций на какую-то**

**сумму уже решает не общее собрание акционеров, а совет директоров.**

**Оплаченный капитал - это та часть выпущенного, которая оплачена на конкретный**

**момент времен. Так выпустили акции на 10 тыс., эти акции**

**расписываются между  
акционерами, но акционерам предоставляется время для оплаты  
акций, так это будет  
решено советом директоров (может несколько недель, месяцев) и  
в каждый  
конкретный период времени число оплаченного капитала будет  
увеличиваться по мере  
оплаты акций, пока не достигнут суммы выпущенного капитала.  
Корпорация имеет  
право выпускать акции до суммы разрешенного или  
номинального капитала.  
Достаточно гибкая система для фиксирования капитала во  
внешнем регламенте и для  
действительного набора уставного капитала.**

**б) Вторая часть собственных средств АО в любой стране - это  
резерв или резервные  
фонды. Существует два вида резервных фондов:**

**1 - законные резервные фонды**

**2 - уставные**

**Законные резервные фонды создаются в любом АО на основании  
закона. Это часть**

**прибыли направляемой ежегодно в резервный фонд (где-то 5%,  
т.е. пока резервный  
фонд не составит 5-ти % от суммы уставного капитала), но в  
некоторых странах в  
законе установлена более высокая плата: не 10%, а 25%.**

**Резервные фонды**

**используются для самофинансирования АО в том случае, если  
собственных средств,**

**прибыли не хватает для проведения политики расширения  
производства, а также для**

**оплаты процессов по облигациям, если вдруг не оказывается  
прибыль, а средства**

**потребовались. Однако любое АО может в уставе увеличить  
размер резервного фонда**

**(уменьшить нельзя). Увеличение зависит от того, насколько они  
хотят себя**

**подстраховать.**

**в) Распределяемая прибыль. Для того, чтобы понять каким образом распределяется прибыль в Акционерном обществе можно выяснить понятие акции. По общему определению акция - это часть уставного капитала, номинальная стоимость которой, как правило, указывается на самой акции. Номинальная цена акции, как правило, не совпадает с ее реальной стоимостью. Реальная стоимость акции определяется спросом на акции того или иного акционерного общества ... принцип. Акции могут оплачиваться денежными средствами либо иным имуществом, если время такой платы наступает, как правило она есть. Нигде в зарубежном законодательстве так называемые интеллектуальные вклады, интеллектуальная собственность, как мы называем, know how, знание, умение, навыки профессиональные - не рассматриваются в качестве средств оплаты акций, только деньги или осуществленное имущество. В ряде стран законодательство допускает выпуск акций без указания номинала (США, Япония, Бельгия). Поскольку реальная стоимость акций не совпадает с номиналом указанным на акции, то в принципе сумма, указанная на акции, значения не имеет, она имеет значение только при выплате дивидендов, которые осуществляются по номинальной стоимости. Также можно определить ту цену, по которой будет продаваться акция на первичном рынке ценных бумаг, определить заранее какую-то фиксированную сумму, которую будет выплачивать дивиденд, а потом стоимость акции будет определяться уже спросом и предложением. Впервые такого**

**рода акций**

**появились в США и были их выпуску законодательно разрешен с начала издать в**

**New-York 1912 году. Затем такие акции стали выпускаться в других странах**

**(Япония, в странах европейского континента только одна страна идет по этому**

**пути, потому что здесь имеется подпункт: некоторый риск совершение не всегда**

**закономерность действий со стороны акционерных обществ идет очень жесткий**

**государственный контроль за выпуском ценных бумаг, потому что при выпуске акций**

**с номиналом всегда можно определить какое количество акций выпущено, по какому**

**номиналу и чтобы этот номинал совпадал с суммой уставного капитала. Если вы**

**хотите довыпустить акции, то нужно увеличивать сумму уставного капитала ибо для**

**первичного рынка ценных бумаг они, как правило, должны продаваться по номиналу.**

**Если выпускаются безноминальные акции, то их цена определяется только протоколом**

**общего собрания акционеров, они сами определяют по какой цене выпускать).**

**В ряде стран установлен номинальный размер акций, минимальная цена:**

**Германия - минимальная цена акции 50 марок (меньше - запрещено законом);**

**Япония - 50 тыс. ен;**

**Ни во Франции, ни в Англии, ни в США не указывается минимальная цена акции.**

**Одна акция - это часть уставного капитала, поэтому по общему правилу она не**

**дробима, не делима. Если несколько лиц приобретают совместно акцию, то они**

**становятся собственниками. И если при этом акция голосующая и нужно выбрать**

**представителя для того, чтобы он мог голосовать на собрании или если проводится**

**голосование в письменном виде представитель должен**

**действовать от имени всех**

**остальных собственников акции. Но в настоящее время это правило (а не**

**дробилась ли эта акция) преодолено выпуском как бы новых разновидностей ценных**

**бумаг в том числе купонов акций, которые могут продаваться акционерам другим**

**лицам. Лицо, которое приобретает такой купон оно имеет право на получение**

**дивидендов на эту часть, но не получает право голоса. Как правило, дробные доли**

**акции, типа купонов, устанавливаются только на неголосующие акции**

**(привилегированные). Акция - это ценная бумага во всех странах или оборотный**

**документ.**

**Ценная бумага - это документ, в котором право связано таким образом, что без**

**предъявления этой бумаги право не может быть реализовано, использовано или**

**передано другому лицу. Вот в этом и заключается основной смысл любой ценной**

**бумаги, будь то акция, облигация, товарораспорядительный документ, например**

**коносамент, складское свидетельство, другие бумаги, которые относятся по**

**законодательству к понятию ценных бумаг. Ценная бумага не потому, что она ценна**

**из-за своего какого-то состава бумаги, а потому, что с этой бумагой связано**

**право. Есть и другие бумаги, скажем расписки долговые по договору займа, но**

**долговая расписка не будет признана ценной бумагой, потому что договоры займа**

**можно доказать иными способами, кроме ?развить, что был**

**заклучен сложнее**

**доказывать, но можно. А вот утрата, скажем, акции влечет за собой утрату права.**

**Есть и на этот случай подстраховки в законе, которые допускают постановление**

**акций, выдача дубликата акций, но это сложный процессуальный ход.**

**В акции воплощены два вида прав: 1) имущественные права (под ними понимается**

**право на получение дивидендов, т.е. прибыли, на номинальную стоимость акции; и**

**еще одно имущественное право - это право на получение части имущества**

**акционерного общества после его ликвидации Обычно после ликвидации или в ходе**

**ликвидации имущество распределяется среди кредиторов акционерного общества,**

**акционеры явл. последними, кто может претендовать на оставшуюся какую-то часть**

**общества, вот эта вот часть пропорциональна в зависимости от количества акций**

**номиналу акций распределяется между акционерами, если вообще такое имущество**

**остается).**

**2) неимущественные (это право участвовать в управлении АО, т.е. право голоса на**

**собрании акционеров, в том числе право выбирать органы правления и решать**

**остальные вопросы предусмотренные планом.**

**Виды акций.**

**Прежде всего различаются акции именные и предъявительские или на предъявителя,**

**ну говорят, что в этом случае классификация акций происходит по средству их**

**легитимации, т.е. по удостоверению законности прав держателя.**

**Предъявительские**

**акции легитимируются простым предъявлением. Именные акции**

легитимируются  
предъявлением самой акции, в которой обычно указывается имя  
акционера,  
документом удостоверяющим личность акционера, и запись в  
книгах АО. До тех пор  
пока имя акционера не будет внесено в книгу или скажем не будет  
внесено имя др.  
акционера, которому продали акции, АО будет считать  
акционером того, кто внесен  
в книгу и соответственно дивиденды будут ему направляться и  
повестки на общее  
собрание акционеров ему будут направляться и т.д. Поэтому при  
отчуждении именных  
акций они отчуждаются легко, но несколько в более усложненном  
порядке, чем  
другие виды акций, но тоже отчуждаются. Важно, обязательно  
делать запись, новую  
запись лиги АО.  
В настоящее время соотношение именных и предъявительских  
акций складывается  
таким образом: на первом этапе создания акционерных обществ  
при обращении к  
широкой публике в основном выпускаются предъявительские  
акции и отсюда берется  
само название “анонимное общество” так как оно называется во  
Франции, потому что  
неизвестно кто явл. участниками общества, если акции  
предъявительские, но по  
мере работы акционерного общества, если оно начинает успешно  
действовать,  
конечно важно знать, кто же входит в состав акционеров, кто как  
будет голосовать  
на собрании, кого будут избирать, создав правление совета  
директоров, и поэтому  
в тех обществах, которые работают давно на рынке,  
зарекомендовали себя, имеют  
репутацию, можно проверить, практически все акции  
распределены, т.е. постепенно

**происходит переход от предъявительских на именные акции. Отсюда утрачивается**

**значение анонимности акционера.**

**Еще одна категория акций: акции простые и акции привилегированные. Простая акция**

**- это та, которая воплощает в себе все виды прав имущественные и**

**неимущественные, т.е. простая акция - это акция голосующая.**

**Привилегированные акции называются так потому, что дают акционерам, владельцам,**

**право на получение фиксированного дивиденда в конце хозяйственного года. Этот**

**дивиденд устанавливается в определенной проценте от номинала, скажем 3 процента,**

**5 процентов, т.е. держатель такой акции твердо знает, что, если АО получит в**

**конце года прибыль, он получит на свою акцию 3-5 процентов дивидендов. Дивиденд**

**по привилегированным акциям выплачивается в первую очередь, в этом тоже**

**привилегия привилегированных акций. Уже после выплаты дивидендов по**

**привилегированным, выплачивается дивиденд по простым, если прибыли хватает.**

**Может получиться так, что после выплаты по всем привилегированным акциям,**

**простым акционерам ничего не достанется. Но во всех странах привилегированные**

**акции - это акции не голосующие (безголосые).**

**Сочетание привилегированных и простых акций дает**

**возможность АО- вам проводить**

**достаточно гибкую политику по концентрации голосов у наиболее состоятельных**

**акционеров. В уставе АО может быть сделана запись о том, что право на**

**приобретение одной простой акции имеет только тот акционер, который приобрел**

**известное количество привилегированных акций. Вот такая**

**политика сочетания привилегированных и простых акций дает возможность, как подсчитали в США, корпорации выпускать примерно 10-12 процентов простых акций и остальное число привилегированных акций. При этом возможно проводить и подписку на акции среди широкой публики, не обязательно проводить закрытую. Наоборот можно привлекать публику, привлекать ее денежные средства, но только мелкие акционеры, имеющие небольшое количество акций, не могут купить себе простые акции, не могут себе купить голос, соответственно вся стратегия АО будет вершиться теми, кто имеет большее число акций или определенное число акций. Вот это подсчет - это очень важная задача тех экономистов, коммерсантов, которые занимаются продумыванием деятельности АО на будущее, какое число акций заложить. По современным законам акционерных привилегированные акционеры могут создавать свои собрания. Собрания привилегированных акционеров и решения, которые там принимаются носят рекомендательный характер АО, потому что эти акционеры не голосуют, но это способ доведения мнения привилегированных акционеров до собрания акционеров голосующих и до органов управления. Имеются еще несколько видов акций, например многоголосые. Многоголосые - это разновидность привилегированных акций, это, в которых воплощены более, чем один голос. Они особенно распространены в США, но также выпускаются и в странах континентальной Европы, хотя там имеются определенные ограничения. Во Франции и Германии многоголосая акция не может воплощать больше, чем**

**два голоса.**

**Законодатель здесь тоже установил определенную планку для того, чтобы избежать**

**манипулирования голосами теми акционерами, которые могут приобрести многоголосые**

**акции, здесь тоже могут быть ограничения какие-то.**

**Еще один вид акций - кумулятивные акции, это тоже разновидность**

**привилегированных акций, дающих право на получение дивиденда за прошлый период**

**времени, который дивиденд не выплачивает(ся).**

**По общему правилу дивиденд выплачивается только из прибыли и только за**

**конкретный хозяйственный год, если в каком-то году нет прибыли или прибыль**

**оказывается не достаточно дивиденд не выплачивается акционеры утрачивают право**

**на получение прибыли за этот хозяйственный год.**

**Кумулятивные акции дают возможность получение дивиденда за тот год, когда**

**появилась прибыль и дивиденд за тот год, когда прибыли не было (обычно в той же**

**сумме, в которой выплачивается прибыль в первом году появления прибыли). Но хотя**

**такие акции только разрешены к выпуску обычно АО ограничивает этот период не**

**более 3-х 2-мя годами.**

**Последний вид акции: учредительские акции - это те акции, которые выдаются**

**учредителям по решению учредительского общего собрания акционеров (т.е. первого**

**собрания) как бы в награду за оказанную обществу услугу, т.е. эти акции не**

**оплачиваются учредителями (акции без покрытия) Закон не запрещает АО выступать**

**таким образом, но судебная практика крайне настороженно подходит к такого рода**

**действиям со стороны акционеров, поскольку объявлен уставной**

**капитал, объявлено**

**число акций, которое выпускает АО - эти акции должны быть оплачены -, а услуги**

**оказанные обществу, их же в денежную форму уже не вернешь, поэтому акции**

**выданные учредителями оказываются не оплаченными, отсюда снижается реально сумма**

**уставного капитала полученная АО и могут снизиться доходы, прибыли, дивиденды,**

**которые выплачиваются остальным акционерам. Поэтому по иску акционеров,**

**предъявленному в суд к АО суд, может вынести решение об оплате этих акций**

**учредителями или о предложении любого другого решения акционерного общества (это**

**может быть и возврата этих акций акционерному обществу, или предложение, чтобы**

**они оплатили эти акции).**

**В ряде стран акции, как бумажное выражение ценной бумаги вышло из оборота. Во**

**Франции в 1984 г. был принят закон о переводе всех акций в категорию электронных**

**ценных бумаг и с 1988 г. акции, как бумага вообще ушли из обращения (только на**

**компьютере). В других странах такого нет, но все постепенно идет к этому.**

**Вторая часть АО: заемные средства.**

**Облигационный заем.**

**Облигация - это ценная бумага, дающая право ее держателю, облигационеру, на**

**получение фиксированного процента от номинала облигации и на погашение**

**облигации, т.е. на возврат ее акционерному обществу, в установленный период**

**времени. Облигационеры - это кредиторы АО, лица посторонние по отношению к АО,**

**не члены, не участники. При этом облигационеры явл.**

**привилегированными**

**кредиторами, это значит, что в очереди кредиторов при ликвидации АО**

**облигационеры становятся первыми.**

**В настоящее время происходит некоторое стирание различий между облигацией и**

**акцией. Юридически это абсолютно разные документы, дающие разные права.**

**Облигационер в отличие от акционера свой процент всегда обязан получить на**

**облигацию. Процент на облигацию выплачивается не из прибыли, но в принципе из**

**прибыли, а если прибыли нет тогда выплачивать надо из резервов, если и в**

**резервах нет ничего, то тут возникает вопрос о возможной ликвидации АО. В первую**

**очередь АО выпускающее облигационный заем должны думать как они будут оплачивать**

**процент по облигации. Процент не зависит от прибыли. Но в настоящее время**

**облигационеры по закону могут собираться на собрания облигационеров. Современные**

**акционерные законы давно уже и законодатель давно уже ?поняли, что облигационеры**

**могут составлять значительное число и в сумме имущества акционерного общества,**

**облигационные займы иной раз составляют значительную часть, буквально**

**приравниваются к уставному капиталу. Очень часто АО-ва прибегают к выплату займа**

**облигационных, увеличивая свое имущество за счет как бы внешнего финансирования.**

**Вот и получается, что если облигационеры в какой-то момент не поверят АО и**

**предъявят свои облигации к погашению, у них такое право есть, и разом предъявят**

**их, то АО может потерпеть крах. Эти собрания облигационеров проводятся по**

**каталогу выпуска облигаций, либо вообще всех облигационеров АО и на этих собраниях принимаются решения, которые касаются стратегии, деятельности АО или какого-то одного из известных направлений деятельности, потому что в конце концов облигационеры заинтересованы в том, чтобы общество продолжало работать и они могли получать свой процент и не потерять заем. С учетом того, что есть разные категории акционеров, и говорят, что проводится стирание грани между акцией и облигацией. Если посмотреть внешне, не вникая в суть предмета: привилегированный акционер имеет право на получение фиксированного дивиденда, но у него нет права голоса, облигационер имеет право на получение фиксированного процента, но у него тоже нет права голоса, и те и другие проводят собрания. Допускается сейчас акционерными законами перевод облигаций в акт и даже появился новый термин “конвертируемые облигации”. Пример: наступает год погашения облигации определенного года выпуска, и АО должно расплачиваться, но на собрании акционеров и АО предлагает тем, кто хочет обменять свои облигации на акты и стать участником, если такие находятся, то та сумма, которая им уже выплачена, она засчитывается в уставной фонд или уставной капитал, при этом уже можно принимается решение об увеличении уставного капитала. А те, кто не хочет из облигационеров переходить в разряд акционеров ему возвращаются его деньги плюс проценты и облигация погашается. И в этом происходит стирание грани между акцией**

**и облигацией.**

**На фондовых рынках некоторых стран появляются новые ценные бумаги, которые получили название гибридные бумаги. В США их называют конами (это бумага, которая дает право ее держателю получать фиксированный процент и премию, обладатель такой бумаги не считается облигационером, у него нет прав облигационера, он не будет привилегированным лицом, он не может участвовать в собраниях, но он получает возможность на получение фиксированного процента, т.е. прибыли). Это еще один способ получения дополнительного внешнего финансирования для АО. И если, скажем корпорация известна, на фондовом рынке ее акции пользуются спросом, а акции не продаются или именные, но нужно получить внешнее финансирование, вот теперь допускается, но для этого нужно, чтобы во-первых законы не запрещали, и второе обязательное условие, чтобы биржа допустила котировки такого рода бумаги, они допускают и признают ценные бумаги - это новая разновидность ценных бумаги или оборотный документ, который закупают акционеры. (И появились они из-за того, что есть возближение облигаций) таким образом в уставе рассмотрели из чего состоит имущество с юридической точки зрения.**

**Структура АО.**

**Различают трехзвенную структуру органов и двухзвенную структуру органов акционерного общества.**

**Трехзвенная состоит из:**

**а) правления; б) наблюдательного совета; в) общее собрание.**

**Двухзвенная:**

**а) правление (или совет директоров); б) общее собрание.**

**В Германии всегда существует трехзвенная структура.**

**Во Франции допустимо два варианта. (но по статистике сейчас насчитывается 137**

**тыс. с лишнем АО имеющие наблюдательный совет и 40 тыс. 300**

**АО без**

**наблюдательного совета.)**

**В Англии и США имеется двухзвенная система органов управления.**

**Ревизионная комиссия или ревизоры не входят в состав органов управления. Это еще**

**один орган, но не управленческий. При этом возможно создавать ревизионную**

**комиссию (собственную), а может АО обращаться к внешним ревизорам.**

**В настоящее время основным органом управления признается правление, а не общее**

**собрание. У него правильное название: во Франции -**

**“административный совет”, в**

**Германии - “правление”, в Англии и США - “совет директоров”.**

**Закон обычно**

**устанавливает требования к составу совета директоров, какое количество должно**

**быть директоров, устанавливаются требования в отношении того, что должны ли они**

**быть акционерами и не могут быть посторонними лицами, ни акционерами. По-разному**

**решается этот вопрос в зависимости от страны. Даже есть требование в отношении**

**возраста (в США директоров в возрасте 70 лет не должно превышать 1/3).**

**Теперь каким образом формируется правление. В странах, где есть наблюдательный**

**совет, правление назначается наблюдательным советом. В странах, где нет**

**наблюдательного совета, правление избирается общим собранием. Во всех странах**

**правление признается органом юридического лица АО, т.е. именно правление и может заключать сделки с третьими лицами и совершать все необходимые действия как орган юридического лица. В США имеется определенная особенность в отношении совета директоров; различают внутренний директорат и внешний директорат. Внутренний директорат - это профессиональные управленцы, менеджеры, которые могут и не быть акционерами, их нанимают как наемных работников, но как правило корпорация стремится сделать своих менеджеров акционерами поощряет их приобретением акций. Внешний директорат представляет собой определенное число лиц, приглашаемых корпорацией для участия в управлении. Каждая корпорация стремится заполучить себе в совет директоров как можно больше известных людей, которые зарекомендовали себя в обществе, это может быть и бывший гос. служащий, который вышел в отставку, потому что действующие не могут, или какой-нибудь бизнесмен. Функции внешнего и внутреннего директората разные. Внешний директорат решает только основные вопросы по стратегии; каждодневной, текущей работой занимаются менеджеры, выполняя решения внешнего директората и соответственно собрания акционеров. Связующим звеном между тем и другим явл. президент корпорации. Президент председательствует на собрании внешнего директората и он же возглавляет внутренний директорат. Эти приглашенные лица получают вознаграждения, но на зарплате они не сидят, либо по итогам года, либо за участие в каждом заседании. Обычно**

**устанавливаются**

**ограничения по количеству совета директоров, в которых могут**

**участвовать одно**

**лицо не более, чем десяти (США).**

**И так, что собой представляет наблюдательный совет как орган управления.**

**Наблюдательный совет, как орган управления возник в Германии в 1937 году именно**

**в этом году В Германии были внесены изменения в акционерный закон: во всех АО**

**-вах был создан орган, в котором принимали участие не только акционеры, но и**

**работники этого предприятия, т.е. трудовые коллективы . В дальнейшем не смотря**

**на изменения экономической и юридической ситуации в Германии и внесения**

**изменения в акционерный закон этот орган, наблюдательный совет, так и остался в**

**законе. В настоящее время наблюдательный совет, как правило, в Германии и в др.**

**странах там где он есть состоит на 2/3 из акционеров и на 1/3 из представителей**

**трудовых коллективов, т.е. орган, в котором имеется представительство рабочих. В**

**Германии и в других странах тоже, как правило, есть такое представительство. Во**

**Франции, правда, таких обязательных требований не предъявляется, но тем не**

**менее, если в АО создается такого рода орган, то обычно там бывает**

**представительство от трудового коллектива (США) . В США таких органов вообще**

**нет, потому что в США есть секретная система управления дел.....**

**. В Германии в**

**настоящее время тоже не во всех АО- вах должны присутствовать представители**

**трудовых коллективов, а только в тех, на которые распространяется специальный**

**закон, ну например: закон об участии в управлении производством в области угля и стали и закон об участии наемных работников в управлении (вот этот более общий закон распространяется, в принципе, на все АО-ва, но некоторые АО ввиду исключения имеются (сегодня в законе) создается наблюдательный совет без участия работников общества.**

**Функции наблюдательного совета.**

**Наблюдательный совет назначает членов правления директоров.**

**Правление подотчетно**

**наблюдательному совету. Наблюдательный совет вправе**

**знакомиться со всей**

**документацией, имеющейся в правлении АО, включая торговые книги, деловую**

**переписку, отчеты, результаты ревизионных проверок, т.е. члены наблюдательного**

**совета имеют доступ к коммерческим тайнам данного АО.**

**Наблюдательный совет**

**вправе созывать общее собрание акционеров через голову или минуя правление. По**

**общему правилу правление созывает общее собрание акционеров, но в случае**

**необходимости это может сделать наблюдательный совет. Если в уставе АО есть**

**специальная запись наблюдательный совет может одобрять сделку заключаемой**

**правлением, т.е. ни одна сделка не будет заключена без одобрения наблюдательного**

**совета, хотя такая редкость, запись, бывает достаточно редко ибо это усложняет**

**порядок прохождения всех бумаг. Но тем не менее закон не запрещает АО-вам самим**

**устанавливать такую процедуру. Ну и наконец наблюдательный совет в случае**

**необходимости может сместить правление, если считает, что оно**

**действует в ущерб**

**АО, занять его место, но одновременно созвать общее собрание акционеров для**

**того, чтобы доложить о сложившейся ситуации. После чего назначается новый**

**директорат, новые члены правления. Вот для каких целей создается наблюдательный совет, по крайней мере во Франции, Германии, там, где они действуют.**

**Ну и последний орган управления АО - это общее собрание акционеров.**

**Первоначально считалось, что общее собрание акционеров явл. высшим органом**

**управления, но в настоящее время ни в одной стране законодательство не**

**определяет общее собрание акционеров как высший орган управления, оставляя**

**основные пункты управления правлению совета директоров.**

**Общее собрание акционеров имеет несколько важнейших функций:**

**1) утверждение устава АО. (И утверждение изменений и дополнений заносимых в**

**устав. А также утверждение суммы уставного капитала);**

**2) в странах, где имеется двухзвенная система правления общее собрание избирает**

**членов правления. Там, где есть наблюдательный совет общее акционерное собрание**

**избирает членов наблюдательного совета. Но если есть представительства рабочих и**

**служащих то они просто туда каптируются? без всякого согласия собрания**

**акционеров, акционеры на 2/3 из своего состава избирают членов, направляют**

**работать в наблюдательный совет, а работники и служащие направляют своих, таким**

**образом он создается. Если нет представителей трудового коллектива, то полностью**

**наблюдательный совет избирается научным собранием;**

**3) общее собрание акционеров утверждает отчеты (ежегодные) представляемые правлением. Как правило общее собрание соглашается с теми отчетами, которые предлагает правление (совет директоров), но не всегда такое может произойти и акционеры могут потребовать получения изменений (например: порядок распределения прибыли, порядок выплаты дивидендов) если правление предлагает такую схему, а акционеры с этим не согласны. Это очень важная функция в любом АО;**

**4) общее собрание решает вопрос о реорганизации и ликвидации АО. Реорганизация может происходить путем слияния, присоединения. Ликвидация со всеми последствиями с порядком распределения имущества. Общее собрание - это король, но король сверху, он уже не играет такую роль, как играл на первых этапах создания АО.**

**Три вида общих собраний:**

- 1. Учредительное собрание**
- 2. Очередное собрание**
- 3. Внеочередное или чрезвычайное собрание**

**Обычно акционерные законы устанавливают в период времени, в течение которого должно быть создано собрание. Этот период времени определяется в месяцах (реже, чем раз в 15 месяцев должно быть создано очередное собрание акционеров).**

**Новейшие акционерные законы предусматривают то обстоятельство, что не все акционеры реализуют свое право, присутствовав на собрании акционеров. Поэтому созыв общего собрания может не состояться из-за отсутствия кворума и в разделе о созыве собраний дается возможность акционерному обществу**

**произвести первичный созыв собрания (назначается дата, время) и кворум на таком собрании будет составлять 50+1 % от голосующих акций. Но если в этот момент не удастся собрать необходимый кворум, то созывается собрание второго созыва, причем обычно они указываются по одной повестке: первая дата и вторая дата, разрыв между ними около недели или 2-х недель. Причем во время собрания второго созыва кворум заметно снижается и составляет 25% от капитала основного устава.**

**Есть еще один способ опроса, он используется не всегда, но в ряде стран допускается. Опрос по переписке. Предоставляются вопросы, на которые акционеры должны ответить и отправить на утверждение вами страны. Хотя не все законы допускают такое.**

## **Прекращение АО**

**1) добровольный порядок**

**2) принудительный порядок.**

**В принудительном порядке АО прекращается в случае истечения срока, его действия указанном в уставе. По достижению цели, в случае уменьшения числа участников ниже установленного количества, но в этом случае АО дается возможность в течении льготного срока набрать необходимое количество участников. Также принудительный порядок применяется в случае не состоятельности АО или его неплатежеспособности абсолютной (задолженность АО -ву), т.е. ниже установленной суммы в уставном капитале.**

**В добровольном порядке АО прекращается по решению общего**

**собрания. Если  
акционеры считают, что исчерпаны цели или по др. причинам.**

## **Особенности английского права**

**Английская компания. Закон о компаниях 1985 г. (с поправкой в 1989 г.)**

**предусматривает несколько видов компаний (все компания - это юридические лица в**

**отличие от partnership, кот. не юридическое лицо):**

**1. company ltd. by share (компании с ограниченным пределом паев)**

**2. company ltd. by quarantee (компании с гарантированной ответственностью). Эти**

**компания - юридические лица, созданные на базе паевого капитала, но пайщики**

**принимают на себя дополнительную ответственность:**

**определенную необходимую сумму**

**в случае, если дела компании того требуют. Такая**

**гарантированная сумма**

**определяется обычно кратным числом по отношению к паю.**

**3. unlimited company. Эти юридические лица, но участники этих компаний несут**

**ответственность по долгам компании всем своим имуществом.**

**Такие компании**

**создаются на базе partnership.**

**Основную массу компаний в Англии составляют компании с паевой ответственностью**

**(company ltd. by share), их два вида:**

**1) публичные компании (public comp. ltd. by shares);**

**2) частные компании (private comp. ltd. by shares).**

**Публичные компании должны быть зарегистрированы как публичные, т.е. в уставе, в**

**меморандуме компаний должно быть указано, что это публичная компания. Публичные**

**компании могут диктовать протесты миссии паев, т.е. проводить подписку среди**

**публики. Если она не зарегистрирована, то не может проводить подписку. В**

**отношении публичных компаний действует правило о минимально установленном капитале.**

**Частные компании регистрируются как непубличные компании.**

**Все пай распределяются среди узкого круга лиц учредителей. И к этой компании не применено правило о минимальном уставном капитале.**

**Private comp. ltd. by shares - это аналог товарищества с ограниченной ответственностью. А публичные компании - это аналог акционерного общества.**

### **Share (пай)**

**Пай - это доля в уставном капитале компании. В любом пае воплощены имущественные и неимущественные права. Пай дает право участвовать в собрании пайщиков и пай**

**дает право на получение дивиденда, т.е. внешне он похож на акцию, но в**

**действительности есть существенные отличия:**

**1.Пай может быть оплачен пайщиком в рассрочку по частям.**

**2.Дивиденд будет**

**выплачиваться только в случае полностью выплаченного пая.**

**3.После того как пай**

**полностью оплачен может быть принято решение компании о превращении паев в**

**акции. 4.Паи в отличие от акции могут дробиться на мелкие части, но не меньше,**

**чем в 1 фунт стерлингов и одновременно паи могут собираться в один большой пай.**

**Дробление паев происходит из-за того, что, например, пайщик не может выплатить**

**тот пай, на который он подписался или эти паи не пользуются популярностью и их**

**дробят на несколько частей.**

**Превращение паев в акции возможно только по решению общего**

**собрания пайщиков при наличии соответствующей записи во внутреннем регламенте и извещение регистратора о том, что пай превращаются в акции, (т.е. могут быть выпущены паевые свидетельства свидетельствующие о выпуске акций). В английских компаниях в обмен на уплату пая пайщикам выдается удостоверение о паях. В этом удостоверении о паях указывается количество принадлежащих пайщику паев, указывается имя пайщика, это всегда именные бумаги, и указывается сумма оплаченных паев. Если компания явл. публичной, то такой документ (удостоверение о паях) тоже может продаваться, но он не считается оборотным документом, это значит, что с ним право не связано так как с обычным оборотным документом (без предъявления документа право не может быть реализовано). Когда пай полностью оплачен и принято решение превращение паев в акции, то появляется другой документ, кот. называется “паевое свидетельство” (share warrant). Паевое свидетельство - это документ на предъявителя, он оборотный, к нему прилагаются купоны на дивиденды. Этот документ удостоверяет право собственности на часть, долю, пай в уставе компании.**

**Товарищество с ограниченной ответственностью.**

**Франция - societe a responsabilite limite (S a RL, SARL).**

**Германия - Gesellschaft mit beschrncker Haftung (GmbH)**

**Англия - Private comp. ltd. by share**

**США - Close (closed) corporation**

**Эти компании регулируются:**

**Во Франции - законом о торговых товариществах, в Германии - законом 1989г., хотя**

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter  
**с многочисленными изменениями, в Англии - законом о компаниях 1985 (89)гг., в США - в ряде штатов законы о предпринимательских корпорациях упоминают закон о корпорациях, а в других штатах где нет упоминаний они создаются просто практикой.**

**Во Франции, Германии, Англии, США эта компания - юридическое лицо.**

**Товарищество с ограниченной ответственность впервые возникло в Германии. Это торговое товарищество, юридическое лицо, риск участника, которого ограничен их вкладами в капитал. Это уставной товарищество. В нем сочетаются черты АО, ограничения ответственности и разделение капитала на определенные части, доли и персонального товарищества, которым важна личность участника.**

**Как правило, товарищество с ограниченной ответственностью представляет собой небольшой по количеству замкнутый круг лиц, несущих риск, ответственность в пределах своего вклада.**

**Во всех странах ограничено максимальное число участников, не более 50 участников. Если число участников увеличивается, то общество ликвидируют, либо его реорганизуют в акционерное общество.**

**В ряде стран допускается создавать товарищество с ограниченной ответственность одним лицом. Директива Европейского Союза № 12 в отношении компаний и других видов юридических лиц установило это правило и в принципе законодательство стран участниц должно соответствовать этой директиве и ввести это правило (товарищество может создаваться одним лицом), но пока еще не**

**все страны члены ЕС**

**ввели такое правило.**

**Каждый участник в товариществе имеет свой пай или долю.**

**Понятия пая или доли в**

**некоторых странах разграничены (Франция, Испания, Англия, США). В этих странах**

**капитал товарищества капитал товарищества разделен на равные, иногда неделимые**

**паи. Доля участия - это количество паев принадлежащих одному участнику. В других**

**странах эти понятия не разделяются, поэтому доля участия равна паю.**

**Особенности по странам:**

**Минимальная сумма капитала.**

**Во Франции - 50 тыс. франков, значительно меньше, чем в акционерных обществах.**

**Капитал поделен на равные пай по 100 франков, на всю сумму паев выдается одно**

**паевое свидетельство, паевое свидетельство не равно акции, это ни ценная бумага,**

**ни оборотный документ, на бирже не котируется. Уступка паев внутри общества или**

**товарищества, как правило, бывает свободной; уступка паев третьим лицам требует**

**согласия трех, четвертых частей паев, т.е. это закрытое, замкнутое товарищество,**

**оно не очень благоприятно относится к приходам кого-нибудь из вне, может**

**отказаться принимать со стороны и тогда этот пай должен будет выкуплен**

**остальными участниками, либо погашен товариществом с помощью уставного капитала.**

**В Германии - минимальный уставной капитал 50 тыс. марок, но в Германии**

**допускается возлагать на участников дополнительную ответственность, в случае**

**необходимости, поэтому в Германии товарищества с**

**ограниченной ответственностью**

**сочетает в себе черты еще и товарищества с дополнительной ответственностью.**

**Обычно указывается какова сумма или размер или кратная по отношению к его паю**

**может быть потребовано от участника в случае необходимости. В**

**Германии в законе**

**прямо указано, что участники общества не могут заниматься конкурентной**

**деятельностью, т.е. в принципе они могут участвовать в других товариществах,**

**будучи акционерами в других товариществах, АО-вах и ином бизнесе могут**

**участвовать, но есть правило о запрете конкуренции. Это правило может быть**

**применено в любой другой стране только как положение устава. В**

**Германии есть еще**

**одна особенность - очень широко распространен гибридный вид товарищества (gmbH +**

**kg{коммандитное общество}очень распространенный гибрид предпринимательской**

**деятельности). Товарищество с ограниченной ответственностью за МКВ выступает в**

**качестве полного товарищества в коммандитном товариществе, т.е. само юридическое**

**лицо - полное товарищество. Участники товарищества с ограниченной**

**ответственностью одновременно считаются коммандитистами. Не забудем, что**

**коммандитное товарищество в Германии не является юридическим лицом, значит, по**

**крайне мере корпоративный налог оно не будет уплачивать, налоги будет платить**

**товарищество с ограниченной ответственностью и ее участники.**

**При создании такого**

**гибрида используются у многих способы для уменьшения налогооблагаемой базы,**

**скажем участники товарищества с ограниченной**

**ответственностью выступают в  
качестве управляющего такого гибрида за это им выплачивается  
з/п и**

**осуществляются отчисления в пенсионный фонд и на их  
социальные фонды, страховые  
фонды, тем самым снижается налогооблагаемая база.**

**Коммандитисты могут выступать**

**и в качестве заимодавцев такого гибрида, с ними можно  
заключить договор займа и**

**в этом случае они уже будут выступать как лица постороннего  
отношения такому**

**объединению. Как видите предпринимательство публикует очень  
гибкие**

**организационные формы при том, что закон допускает эту  
гибкость и она**

**максимально используется.**

**В Англии частная компания - тоже закрытый круг лиц, минимум  
уставного капитала**

**не имеет, внутренний регламент компании это договор между  
пайщиками, которым**

**указываются их обязательства по выпуску паев и их права по  
отношению к компании.**

**США - закрытая корпорация - в закрытой корпорации участвует  
небольшой и**

**замкнутый круг пайщиков, она рассчитана на мелкий, средний  
бизнес, как правило**

**это семейные предприятия или предприятия лиц близко знающих  
друг друга.**

**Участники таких корпораций одновременно являются и  
работниками этих корпораций,**

**а не только пайщиками, они еще своими личными усилиями  
добиваются достижения**

**определенных целей, скажем корпорация закрытая состоящая из  
трех лиц**

**экскаваторщик, водитель грузовика и рабочий, вот они в троим  
составили**

**корпорацию, они работают, они же вместе управляют делами, они**

**же заключают сделки, и в тоже время они явл. юр. лицом; на свои паи они получают документы, которые называются stocks, но эти акции не котируются на бирже, поскольку корпорация закрытая. В закрытых корпорациях часто используются те же приемы, что и в германском праве по выплате з/п, значит все участники корпорации явл. сотрудниками, они все получают з/п, идут выплаты в страховые фонды, поэтому снижается налогооблагаемая плата, это выгодно с точки зрения налогообложения. Упрощен порядок управления, не собирают общих собраний, не нужно рассылать специальных повесток, если число участников достаточно велико, можно проводить письменные опросы и не созывать никаких собраний. Во всех странах управляющими могут быть как участники так и лица по найму. Главная особенность этого товарищества заключается в том, что создается оно в более упрощенном порядке, чем АО, не требуют уставу таких жестких как в акционерных законах, имеется закрытость товарищества для третьих лиц, В большинстве стран отсутствует публичная отчетность кроме Англии, в Англии практически такая же отчетность частной компании как и у публичной, за исключением нескольких пунктов, существует простота управления таким товариществом. С помощью этого товарищества возможно создавать, по крайней мере, достаточно гибкие гибридные формы ( сочетать с другими видами торговых товариществ.**

**Негласное товарищество.**

**Оно существует далеко не во всех странах. В Германии оно называется Stille**

**gesellschaft. Во Франции - Assaocialle en participacitch.**

**Негласное товарищество - это договорное товарищество между собственником**

**предприятия и лицом, которое вносит вклад в имущество собственника, но не желает**

**разглашать своего имени. Негласное товарищество не**

**юридическое лицо, все сделки**

**заключаются только собственником торгового дела, причем он не разглашает наличие**

**негласного товарищества. Внутренние отношения регулируются договором, в котором**

**указано, что негласный товарищ участвует в прибылях**

**предприятия в размере своей**

**доли.**

**Что касается убытков. В Германии по торговому уложению при заключении договора**

**негласный товарищ может указать, что в убытках он участвовать не будет, по**

**закону это допускается. Такая форма предпринимательства как создание негласного**

**товарищества обычно используется при инвестировании капитала за границей, если**

**имеется прибыльное предприятие, лицо желает участвовать в этом предприятии, но**

**не хотел бы оглашать своего участия. Негласный товарищ может требовать**

**представления ему отчета о деятельности предприятия и этим он отличается от**

**простого кредитора. При прекращении товарищества имущество товарищества делится**

**сообразно долям участия. Смерть негласного товарища не прекращает самого**

**товарищества его наследники могут участвовать в этом предприятии. В Германии**

**негласные товарищества регулируются нормами торгового уложения; во Франции -**

**гражданским кодексом. В Англии и США такой формы объединения предпринимательства не существует, считается, что если какое-то лицо дает другому лицу определенную сумму денег, осуществляет тем самым обычный договор займа, ни в Англии, ни США этой формы нет, и она там вообще-то не так уж и нужна, поскольку существует partnerships с ограниченной ответственностью или не с ограниченной, не являющимися юридическими лицами и сама форма partnership как бы поглощает вот эту потребность по созданию негласного товарищества, ибо и само партнерство может неоглашено. Эта форма соответствует только европейскому континентальному праву, в англо-американском праве ее нет.**

**Лекция № 10. Доверительная собственность (как специфическая особенность англо-американской системы). Классическая структура доверительной собственности.**

**В классической структуре доверительной собственности участвуют:**

- 1. учредитель**
- 2. доверительный собственник**
- 3. бенефициант**

**Доверительный собственник владеет и пользуется этим имуществом, но в пользу**

**бенефицианта. Учредитель может быть бенефициантом.**

**Права и обязанности доверительного собственника (трастит).**

**1) доверительный собственник обязан управлять имуществом в полном соответствии с**

**учредительным актом и в интересах выгодоприобретателя. В учредительном акте**

**перечисляются все функции доверительного собственника. Но он может отходить от**

**этих функций, если в учредительном акте существуют противозаконные функции.**

**2) доверительный собственник должен выполнять свои обязанности, проявляя должную меру заботливости и благоразумия. Это означает, что в отношении имущества переданного ему он не может рисковать (совершать рискованных сделок). (Со своим имуществом он может это делать.)**

**3) доверительный собственник по первому требованию бенефицианта должен предоставить отчет.**

**4) содержать имущество отдельно от своего собственного, не смешивая их.**

**5) доверительный собственник не может передоверять свои функции другому лицу, только в случае крайней необходимости. За действия третьего лица, в отношении имущества переданного ему, доверительный собственник отвечает как за свои.**

**б) доверительный собственник (и в Англии и в США) имеет право возмещать из состава имущества понесенные им расходы, но в Англии доверительный собственник презумпцируется, т.е. действует без вознаграждения, если в учредительном акте не указано иного. В США - наоборот, он получает вознаграждение. В лице доверительного собственника выступает, как правило, юридическое лицо поэтому они действуют безвозмездно.**

**Цели, ради которых учреждается доверительный собственник.**

**1) учреждается в целях управления имуществом несовершеннолетних при отсутствии опекунов, попечителей.**

**Public trusty занимается управлением имуществом недееспособных, несовершеннолетних и т.д.**

**2) создание благотворительных фондов или трестов**

**3) создание объединения предприятий под названием трест.**

**Доверительная собственность может использоваться в любых ситуациях, когда**

**имущество передается другому лицу на длительный или короткий срок во владение**

**или в управление (институт доверительной собственности в Англо-американской**

**системе помогает урегулировать те отношения, которые не были урегулированы**

**сторонами).**

**Доверительная собственность существует в разных формах, она может быть прямо**

**выраженной или подразумеваемой.**

**Прекращение доверительной собственности.**

**1) по достижению цели**

**2) по истечению срока, на который она была учреждена**

**3) по наступлению определенных обстоятельств ее прекращающих (по наступлению**

**совершеннолетия)**

**4) смертью бенефицианта.**

**Смерть доверительного собственника не прекращает управление доверительной**

**собственностью, должны продолжить наследники. Если таковых нет или они не могут,**

**то бенефициант подает в суд для назначения доверительного собственника.**

**Создание благотворительных фондов и трестов.**

**В Англии - тресты**

**В США - фонды**

**Государство поощряет создание трестов или благотворительных фондов. Поощрение**

**государства осуществляется тем, что доверительные собственники пользуются**

**значительной свободой управления имуществом и могут широко толковать рамки**

**учредительного акта.**

**Фонды или тресты создаются главным образом состоятельными людьми (В США высокие**

**налоги на наследство (77%) в зависимости от размера имущества).**

**Учредитель большую часть своего имущества передает доверительному собственнику**

**(90%). Доход от доверительной собственности тоже пользуется льготами по**

**налогообложению. Доверительный собственник (Д.С.) не может истратить из дохода**

**ни цента, все передается бенефицианту. Имущество переданное в доверительную**

**собственность тоже может пользоваться льготами. При всем этом можно бесплатно**

**подготовить специалистов (оплата учебы студентов и т.д.). Эта деятельность**

**приносит большие доходы.**

**Объединение предприятий в форме трестов.**

**Первый трест возник в США в 1882 году, изобретателем был юрисконсульт. Клан**

**Рокфеллеров, который владел многими предприятиями предложил акционерам 40**

**предприятий передать свои акции доверительному собственнику, в лице которого**

**выступала корпорация, а именно 9 человек клана Рокфеллеров.**

**Все эти акционеры**

**получили сертификаты, в которых было указано, что они являются учредителями этих**

**предприятий. Получив в управление большое количество акций доверительный**

**собственник сменил руководство и синхронизировал работу всех предприятий. И в**

**один прекрасный день 95% нефтеперерабатывающих предприятий в Англии были**

**сосредоточены в руках одного человека (произошла монополизация).**

**В 1890 году был создан закон Шермана в США. Он не запретил создание трестов, но**

**он запретил монополизацию.**

**Доверительная собственность используется и в других**

**конструкциях: холдинги, в лице этих предприятий выступают, как правило, банки; тресты для голосования, такие тресты создаются, как правило, банками, которые предлагают своим вкладчикам передать им в управление не акции, а право голоса на основании доверенности.**

**Обязательства и договоры (Обязательственное право).**

**Понятие обязательства. Содержание и основание возникновения.**

**Во всех странах обязательство понимается одинаково.**

**Обязательство - это правоотношения, в силу которого одно лицо, кредитор, имеет право требовать от другого лица, должника, выполнения каких-либо действий или воздержание от каких-либо действий.**

**В некоторых странах это обязательство указано в законе, а в других - в доктрине.**

**Два вида обязательства:**

**1. обязательство с позитивным содержанием (передать вещь, выполнить услугу и т.д.)**

**2. обязательство с негативным содержанием (не строить дом, который загромождает вид, не вступать в конкуренцию и т.д.)**

**Обязательства являются относительными правоотношениями, они связывают только должника и кредитора. Но обязательства могут относиться и к третьим лицам, в пользу третьего лица (страхование жизни).**

**Германия - ГГУ содержит определение обязательства;**

**Франция - ФГК содержит только определение договора, понятие обязательства**

**выведено доктриной;**

**В англо-американской системе вообще нет понятия обязательства, есть понятие**

**договора.**

**Между договорным правом и деликтным правом нет никаких соотношений.**

**Континентальное право и основания возникновения обязательств.**

**ФГК четко следует системе римского права и называет 5 оснований возникновения**

**обязательств:**

- 1. из договоров**
- 2. из квазидоговоров (как бы договоров)**
- 3. из деликтов**
- 4. из квазиделиктов (как бы правонарушения)**
- 5. из законов**

**Квазидоговор - это ведение чужих дел без поручения (пример: сосед видит, что у**

**его соседа прорвало водопровод, когда его не было и он решает эту проблему без разрешения, без поручения этого лица).**

**Квазидоговор - неосновательное обогащение (банк перевел по ошибке деньги на чужой счет)**

**Квазиделикт - действия наносящие вред, за которые отвечает другое лицо (родители**

**отвечают за действия детей, хозяева за действия своих животных).**

**Обязательства основанием возникновения, которых явл. закон: обязательство по**

**уплате алиментов лицами, которые имеют право на это, обязательства, возложенные на опекунов чужого имущества и др.**

**В Германии перечень обязательств сходен:**

- 1) договор**
- 2) деликт**
- 3) неосновательное обогащение**
- 4) ведение чужих дел без поручения**
- 5) односторонняя сделка, но в случае указанном прямо в законе.**

**Квалификация обязательств по их содержанию.**

- 1. делимые**

## **2. неделимые**

**Делимые или неделимые обязательства зависят от предмета самого обязательства**

**(оказание услуги можно выполнить по частям - делимое; автомобиль - неделимое; жилой дом - неделимое).**

**Если предмет обязательства делим и имеет несколько лиц на стороне должника и кредитора обязательство будет долевым. Это значит, что каждый кредитор может требовать выполнения своей части, если больше кредиторов, чем должников. А если много должников, чем кредиторов, то каждый должник должен выполнить свою долю перед кредитором, а потом уже потом разбираться между сотоварищами.**

**Если предмет неделим возникает обязательство солидарное.**

## **3. альтернативное обязательство**

### **4. факультативное обязательство**

**При альтернативных обязательствах предполагается, что право выбора одного из предусмотренных действий принадлежит должнику {и только в специально оговоренных случаях - кредитору} (должник должен предоставить мытую или немытую марганцовую руду, может выбирать). При альтернативном обязательстве совершение любого действия обязательно для должника, даже если наступает невозможность исполнения одного из альтернативных обязательств.**

**Факультативное обязательство - это обязательство, в котором есть главное и заменяющее. Т.е. должник обязан совершить прежде всего "главное" действие и только потом совершить другое, т.е. факультативное обязательство. При неисполнении главного обязательства, прекращается и факультативное**

**обязательство.**

## **5. денежное обязательство**

**Объектом этого обязательства являются денежные знаки.**

### **Лекция № 7. Денежные обязательства**

**Денежными обязательствами признаются любые обязательства, содержание которых**

**является уплата суммы денег. В принципе любое обязательство может быть**

**трансформировано в денежные обязательства, даже если первоначально своим**

**содержанием оно таковым не являлось. Денежные могут быть не только договорные**

**обязательства, но и обязательства причинения вреда (деликты).**

**В качестве объекта денежных обязательств выступают денежные знаки, выпущенные**

**тем или иным государством. Денежные знаки, которые в момент исполнения**

**обязательства являются законным средством платежа в данном государстве считаются**

**уплаченными надлежаще. Это значит, что должник может погасить денежные**

**обязательства, уплатить денежную сумму данных денежных знаков (законные средства**

**платежа), а кредитор обязан принять.**

**Если кредитор не принимает, то возникают обычные последствия при не исполнении**

**обязательства: должник может передать денежную сумму, депозит в суд?, получить**

**справку о внесении средств на счет суда и тем самым погасить свой долг с тем,**

**чтобы не начислялись проценты.**

**Денежные обязательства являются родовыми обязательствами, т.к. денежные знаки**

**взаимозаменяемы. А если объект денежных обязательств является определенная монета**

**или купюра, то такое обязательство уже не будет денежным.**

**Содержанием денежного обязательства явл. обязанность**

**должника перенести на  
ревизора право собственности на определенную или  
арифметически определенную сумму  
денег и передать денежные знаки в этой сумме во владение  
ревизора.**

**Вопрос: если должник вместо передачи кредитору определенного  
количества денежных  
знаков вручает ему чек в качестве оплаты при этом будет ли  
считаться денежное  
обязательство погашенным в момент получения чека?**

**Ответ: денежное обязательство будет погашено в момент  
получения денег в банке  
либо наличными либо по перечислению, но во всяком случае  
когда банк принимает  
такой чек к оплате.**

**Если денежные обязательства выражаются в иностранной  
валюте, различают:**

**1. валюту долга (валютный расчет)**

**2. валюту платежа**

**Валюта долга (money of accounting) - это денежная единица,  
которой исчислены  
денежные обязательства.**

**Валюта платежа (money of payment) - это денежные знаки,  
которые являются  
средством погашения денежного обязательства.**

**Иногда валюта платежа и валюта долга совпадают, а иногда нет.**

**Пример: в векселе  
выписанном на сумму 100 фунтов стерлингов с уплатой в Лондоне  
валютой долга**

**будет считаться 100 фунтов стерлингов, валютой платежа будет  
соответственно тоже**

**100 фунтов стерлингов, ибо в Великобритании знаками платежа  
явл. фунты**

**стерлинги. Но если возьмем ту же ситуацию, но уплата будет  
происходить в Париже**

**или в Нью-Йорке, тогда валютой долга будет считаться фунт  
стерлинга, валютой**

**платежа будет созаконный вид платежа, который существует в**

**стране платежа**

**(франки, \$). А соотношение между этими двумя валютами как правило**

**устанавливается по курсу валют на день платежа, либо может определяться самими сторонами в договоре.**

**(Денежные единицы, в которых сформулированы суммы денежных обязательств**

**постоянно изменяются. Колебания денежных единиц началось в основном в 19 в.**

**после начала I Мировой войны, в связи с тем, что покупательная сила денег**

**меняется, возникла необходимость в правовом определении того, как же поступать в**

**том случае, если к моменту заключения сделки изменяется разновидность денежных знаков.)**

**Во всех странах действует принцип номинализма. Его суть: сумма денежных единиц,**

**в которых выражены денежные обязательства остается неизменной, не смотря на**

**изменения металлических содержаний данной денежной единицы и не смотря на**

**изменения покупательной силы денег. Вывод: денежные обязательства не имеют своим**

**предметом предоставление кредитору ни определенного весового количества**

**драгоценного металла, ни покупательной силы денег, а имеет оно своим предметом**

**передачу ему денежных знаков, в номинальной сумме денежных единиц.**

**Если с учетом инфляции, которая идет во всех странах в различных масштабах и вот**

**если обязательство заключено в начале года, а платеж заключается в конце года и**

**за этот период времени покупательная сила денег изменяется, а стороны на этот**

**предмет не предусмотрели никаких оговорок, то это значит, что**

**должник может**

**платить законной денежной единицей в том номинальном количестве, которое указано в денежном обязательстве.**

**Значит право во всех странах защищает не покупательную способность денег, а платежную способность.**

**Принцип номинализма во всех странах применяется диспозитивно, т.е. в тех случаях когда стороны в договоре не установили иного.**

**В условиях экономических кризисов, а особенно кризисов финансовой системы суды, как правило, отказываются от применения принципа номинализма и производит перерасчет денежных обязательств.**

**Для того, что бы защитить себя от применения принципа номинализма применяются всевозможные оговорки.**

**Защитные оговорки:**

**1) золотая оговорка:**

**а) золотомонетная;**

**б) золотоценностная.**

**При использовании золотомонетной оговорки сумма денежного обязательства в**

**договоре устанавливается путем указания на соответствующее число золотых монет**

**определенного веса и пробы, которых должник обязан произвести платеж. Эта**

**оговорка широко применялась раньше, но в связи с выходом из обращения**

**золотомонетных денег эта оговорка свое практическое значение утратила.**

**Золотоценностная оговорка предусматривает, что должник по договору обязан**

**платить кредитору в конкретной валюте (эквивалент)**

**определенного числа золотых**

**монет или определенного весового количества золота,**

**определенной пробы. Такая**

**оговорка во внутренних расчетах гос-ва не применяется. Самая последняя страна, которая допускала такой обмен валюты на золото были Соединенные Штаты, но 1933 г. конгресс был вынужден принять резолюцию, по которой обмен доллара на золото был запрещен. Эта оговорка сохраняется только в международной торговле в очень ограниченных объемах, и то только в тех случаях, когда торговые операции осуществляются с помощью или на основании финансирования государством (в этом случае в качестве платежа выступают золотые слитки). Вместо золота прибегают к искусственным единицам расчета. Искусственные единицы расчета:**

- 1. эцю (расчет искусственно созданный Европейским Союзом. Эта единица приравнивается к определенному весовому количеству долга и определяется она на основании корзины валют, определенное количество валют всех участников и исходя из соотношения валютного комитета, т.е. соотношение валюты к золоту можно определить какого будет содержание этой единицы. Эта искусственная единица расчета способствует, чтобы и валюта иностранная и национальная не выходила и с другой стороны позволяет путем записей на счетах стран участниц Союза осуществлять расчеты достаточно эффективно).**
- 2. специальные права заимствования (SDR) - это искусственная единица разработанная Международным Валютным Фондом. В основе этой единицы лежит международный договор, международное соглашение, который был заключен в 1939? г.**

**Такая искусственная единица, как международные резервные**

**средства, была  
установлена для регулирования сальдо платежных балансов  
стран участниц МВС.**

**Суть этой единицы: стран участниц МВС получают определенные  
лимиты этих**

**искусственных единиц, которые распределяются (лимиты)  
согласно квотам участника**

**каждого государства. Лимит - это есть способ получения на  
определенные программы**

**или на определенные цели иностранной валюты. Т.е. лимит SDR  
обменивается на**

**определенную иностранную валюту, но обменивается не просто на  
какие-то цели, а**

**на те цели, которые определяет МВС.**

**С помощью таких искусственных единиц удастся избежать  
применения золота в**

**расчетах, либо каких-то иных драгоценных металлов, а  
регулировать эти**

**взаимоотношения по сальдо платежного баланса только записей  
на счетах.**

**3. переводной рубль. Он тоже собой являлся записей на счетах.**

**В каждодневной практике используют в основном:**

**2) валютные оговорки.**

**Валютная оговорка - это условие договора, указывающая на то,  
какая валюта**

**выступает в качестве валюты долга, какая валюта выступает в  
качестве валюты**

**платежа и каково курсовое соотношение между этими двумя  
видами валют. Курс может**

**быть зафиксирован в договоре самими сторонами, но это делается  
крайне редко,**

**т.к. каждая сторона боится, что не правильно укажет, либо же  
указывается путем**

**?верткой? ссылки на то, по какому пункту должна  
осуществляться конвертация.**

**Например: текущий рыночный курс на день платежа или на день  
предшествования**

**платежа.**

**В принципе такие валютные оговорки обязательно могут включать в договоры и следует также на случай обесценения валют предусматривать положение о компенсации убытков кредиторов и в случае обесценении валюты долга.**

**В кредитных сделках по предоставлению займов допускаются и как правило применяются мультивалютные оговорки.**

**3) мультивалютные оговорки. Т.е. условие о возможности замены одной валюты платежа на другую по требованию кредитора. Это фактически защищает кредиторов от обесценения валют.**

**4) индексные оговорки. Эти оговорки обычно используются внутри национальных договоров. Во внешней торговле они редко используются. Суть: индексные оговорки предусматривают, что главное обязательство должника изменяется пропорционально изменению указанного в договоре индекса. В указании на индекс позволяет не фиксировать твердо сумму денежного обязательства, а ориентировать на колебания этого индекса, который в свою очередь достаточно удален от колебания финансового рынка. Обычно индексы устанавливаются на те товары, услуги, которые имеют биржевую цену, т.е. котируются на биржах товарных.**

**В отношении других товаров, которые имеют рыночную цену индексы, как правило, не существует, поэтому и применение индексной оговорки весьма проблематично.**

**Индексные оговорки в большей степени применяются в договорах трудового найма или в коллективных договорах. Обычно коллективные договоры заключаются профсоюзными работодателями, договоры заключаются на целый год и**

**охватывают всех членов профсоюзов трудящихся в данной области. И в этих договорах устанавливается что заработная плата работников будет изменяться в соответствии с изменением уровня жизни.**

**В основном применяются валютные оговорки.**

**Договор как основание возникновения обязательств.**

**Договор - это соглашение двух и более лиц, посредством которого для сторон**

**устанавливаются взаимные права и обязанности. Договор это главное основание возникновения обязательств.**

**Во всех системах права (которые мы изучаем), в отношении договора действует принцип свободы договора.**

**Принцип свободы договора означает:**

**1. закон никого не обязывает вступить в договор;**

**2. закон не предопределяет содержание договора.**

**Это означает, что стороны договора самостоятельно решают вступить им в договор**

**или не вступать, сами выбирают контрагентов и сами определяют содержание**

**договора. Законодательные нормы в отношении договоров, как правило являются**

**диспозитивными, т.е. применяются в том случае если в договоре не указано иного.**

**Принцип свободы договора в настоящем виде в чистом виде не применяется.**

**В отношении свободы договора имеются некоторые отступления.**

**Как правило, более**

**сильные контрагенты разрабатывают и предлагают своим контрагентам по рынку**

**заключать договоры присоединения или типовые**

**стандартизированные договоры. В**

**случае предложения такой проформы контракта, это**

**стандартизированный текст,**

**обычно у лица присоединяющегося к такому договору нет**

**возможностей внести какие-либо изменения или коррективы в текст. Лицо только подписывает такой договор (как правило в письменной форме). У него есть такая позиция “take it or leave it” - хочешь заключай договор, хочешь не заключай, но в результате ты не получишь того, что ты хотел бы получить.**

**В связи с этим в праве изучаемых стран имеется два подхода такого рода типовых, стандартизированных договоров или еще их называют формуляры:**

**1) если договор заключается между предпринимателями, коммерсантами он признается действительным во всех его частях, если они не противоречат закону.**

**2) этот подход определен для потребителей, граждан приобретающих товары за работу и услуги для личных бытовых нужд. Потребители во всех странах считаются не профессионалами. В отношении потребителей считается что условия ущемляющие права потребителей такие как возложение на потребителя более высокой ответственности, чем на предпринимателя продавца, отсутствия какой-либо ответственности у предпринимателя до того как они их исполнят ...**

**ответственности не несет за качество вещей. Все условия ущемляющие права потребителей считаются не действительными(т.е. их как бы нет в договоре). Во всем остальном принцип свободы договора продолжает действовать.**

**Классификация договоров в праве континентальных стран.**

- 1. односторонние или односторонне обязывающие;**
- 2. двухсторонние или двухсторонне обязывающие.**

**Односторонние договоры - это такие, в которых все права**

**имеются у одной стороны,  
все обязанности лежат на другой стороне (пример: договор займа,  
у заимодавца  
есть право требовать, а у заемщика есть только обязанность -  
вернуть заем).**

**Двухсторонние договоры - это договоры, в которых и права, и  
обязанности имеются  
у обеих сторон (купля-продажа, мена, подряд).**

**В договоре всегда есть две стороны.**

**3. консенсуальные;**

**4. реальные.**

**Договоры консенсуальные считаются заключенными в момент  
достижения соглашения  
между сторонами по существенным условиям договора. (Пример:  
договор  
купли-продажи. Во всех странах существенными условиями  
договора купли-продажи  
являются предмет договора и цена. С того момента как стороны  
достигли соглашения  
о предмете и о цене договор считается заключенным.)**

**Реальные договоры - это договоры, которые считаются  
заключенными с момента  
передачи вещи. Пример: договор хранения, договор займа за  
исключением банковских  
сделок кредитных, которые могут быть консенсуальными, если  
договор заключается  
между банком и его клиентом и этот договор предусматривает  
предоставление банком  
клиенту в будущем известного кредита.**

**Когда договор купли-продажи будет считаться заключенным?**

- 1. В момент когда стороны договорились о предмете, о цене.**
- 2. В момент когда был совершен платеж.**
- 3. В момент когда была передана им.**

**Конечно правильным ответом будет 1. ответ, т.е. когда стороны  
договорились о  
предмете, о цене.**

**5. возмездные договоры**

**6. безвозмездные договоры.**

**Возмездные договоры предусматривают обмен между сторонами какими-то**

**имущественными ценностями.**

**Безвозмездные договоры - это такие, в которых сторона совершает действия в**

**пользу другой стороны, не получая за это вознаграждение.**

**7. договоры совершенные в пользу контрагентов**

**8. договоры совершенные в пользу третьего лица (договор страхования и др.)**

**9. договоры абстрактные**

**10. договоры каузальные**

**В англо-американском праве такой классификации договоров приведенных выше не**

**существует, там абсолютно иначе договор понимается и иначе договоры**

**классифицируются.**

**В англо-американском праве: договоры формальные и простые (неформальные).**

**Формальные договоры должны быть облечены в определенную сторону установленную**

**форму. Неформальные договоры могут заключаться в любой стране.**

**К формальным договорам относят:**

**1. договор “за печатью” (underseal)**

**Договор “за печатью” - это очень старая архаичная форма договора. Этот договор,**

**который только лишь мог быть исполнен в случае необходимости по суду, если**

**должник не исполнял, должен был отвечать определенным очень жестким требованиям.**

**Требования к договору “за печатью”:**

**а) договор “за печатью” должен быть написан (на бумаге, на пергаменте, на любом предмете);**

**б) договор должен быть подписан каждой из сторон и скреплен печатью (юридические**

**лица ставят свою печать какая у них есть, а граждане должны**

**обращаться к**

**адвокату, который готовит письменные документы и тот ставит не печать, а**

**оплаточку наклеивает типа печати, она и будет символизировать печать);**

**в) этот документ должен быть взаимно вручен каждой из сторон. Договоры заключенные в такой форме не могут быть оспорены по содержанию, они могут быть оспорены только по форме.**

**В настоящее время такие договоры в такой форме заключаются в трех обычных случаях:**

**1. договорами “за печатью” оформляются сделки с недвижимостью;**

**2. в форме договора “за печатью” оформляются сделки, в которых отсутствуют встречные удовлетворения;**

**3. договоры, которым стороны хотят передать соответствующую форму?**

**Форма договора “за печатью” имеет достаточно широкое распространение в Англии, в**

**США она тоже продолжает использоваться. Но в любом случае, если речь идет о**

**дарении, т.е. о любой безвозмездной передаче вещи, т.е. безвстречное**

**удовлетворение, всегда договор потом контр будет называться deed и на этом**

**договоре будет проставлена печать юридического лица, если есть юридическое лицо,**

**участник сделки либо будет проставлена печать адвоката, удостоверяющей сделку.**

**Условия действительности договора.**

**1) наличие право и их способности сторон;**

**2) наличие определенной формы договора (гражданское право в зарубежных странах**

**допускает любую форму, если законом не установлена какая-то специальная форма. В**

**торговом праве применяется вообще любая форма договора.**

## **Распространены:**

**президентские соглашения, устные в расчете на честное купеческое слово).**

**Особая форма требуется для оформления сделок с недвижимостью. Простая и письменная форма применяется для некоторых видов договоров: поручительство и**

**договоры найма. В законодательстве некоторых стран существуют и требования в**

**отношении формы применяемые к договорам заключаемым на определенную сумму: во**

**Франции - все договоры на сумму свыше 5 тыс. франков должны быть заключены в**

**простой письменной форме; в США - единообразный торговый кодекс устанавливает**

**требования письменной формы для договоров на сумму свыше 500 долларов.**

**3) содержание договоров должно быть правомерно, т.е. не должно противоречить**

**закону, а также публичному порядку, добрым нравам, доброй совести, обычным**

**гражданским порядкам.**

**4) в любом договоре должно быть основание - кауза (но есть абстрактные сделки:**

**вексельные, чековые сделки, в которых невозможно определить основание), -**

**континентальное право.**

**В англо-американском праве нет понятия кауза, хотя “встречное удовлетворение”**

**уже выработано судебными прецедентами (ущерб для кредитора и выгода для должника**

**в обмен на обещание, о котором состоялся договор); но для безвозмездной сделке -**

**договор “за печатью”.**

**“Встречное удовлетворение” должно быть правомерным;**

**действие должно быть**

**осуществимым; встречное удовлетворение должно быть определенным и должно**

**исходить только от участников договора (договор о страховании оформляется как договор “за печатью”); моральное обещание - не встречное удовлетворение.**

**Действия, до заключения договора, не засчитываются в счет встречного удовлетворения.**

**По английскому праву встречное удовлетворение должно иметь определенную ценность, может быть не полностью эквивалентным встречному действию.**

**США - допускает номинальное встречное удовлетворение (продажа автомобилей за 1 доллар => купля-продажа, а не дарение)**

**Примером таких сделок явл. вексельные сделки, чековые сделки, т.е. такого рода**

**договоры, в которых возникает вексельное обязательство и содержание векселя или**

**чека невозможно установить по какому основанию оно ?было?.**

**Является ли вексель**

**средством предоставления займа или это рассрочка платежа в договоре перепродаж**

**или он выдан по каким-то другим основаниям и содержание узнать нельзя. Если это**

**вексель простой то там есть только векселедатели и векселедержатели, то эти две**

**стороны могут оспорить ?биактив? из-за отсутствия оснований.**

**Если вексель**

**переводной и он может переходить из рук в руки с помощью индоссамента (надпись**

**на оборотной стороне), то последние векселедержатели никогда не будут знать по**

**какой причине, на каком основании вексель был вообще выдан.**

**Но тем не менее вексель, как ценная бумага, признается действительным, если он**

**составлен в соответствии с той формой, которой предусмотрено законом, тоже самое**

**касается и сделок. Вот такого рода сделок, в которых кажется**

**отсутствует**

**основание, оно на самом деле и не было при выдаче, но установить его невозможно.**

**Вот эти сделки, договоры, в которых отсутствует кауза, получили название**

**абстрактный договор, в договорах которых имеется кауза называются каузальные договоры.**

**В англо-американском праве отсутствует понятие каузы, но имеется понятие**

**встречного удовлетворения. Но в отличие от континентального права, где кауз**

**назван в законе, если не прямо, то описательно дается ее понятие, то**

**consideration, встречное удовлетворение, не имеет легального определения, т.е.**

**законодательного определения. Определение понятия встречного удовлетворения**

**выработано судебной практикой, т.е. прецедентной.**

**Встречное удовлетворение - ущерб для кредитора и выгоду для должника в обмен на**

**обещание, о котором состоялось обещание (договор).**

**В англо-американском праве считают, что к любым договорным отношениям должен**

**существовать баланс взаимных прав и обязанностей.**

**Англо-американское право**

**вообще не терпит не равноправие сторон. И в любом договоре кредитор получает**

**выгоду, а должник терпит ущерб, но англо-американское право так строит свою**

**конструкцию, чтобы на стороне кредитора появился ущерб, а на стороне должника**

**появилась выгода.**

**Безвозмездные сделки оформляются как договоры “за печатью”.**

**Условия встречного удовлетворения.**

**1) встречное удовлетворение должно быть правомерно, т.е. не противоречить**

**закону, существующему порядку, добрым нравам.**

**2) действия, которые составляют встречное удовлетворение должны быть**

**осуществимы, в противном случае оно не будет считаться действительным.**

**3) встречное удовлетворение должно быть определенным (определенных характер).**

**4) встречные удовлетворения должны исходить только от участников договора.**

**5) моральные обещания, не считая встречное удовлетворение.**

**6) действия совершенные до заключения договора не могут зачитываться в счет**

**встречного удовлетворения.**

**7) по английскому праву встречное удовлетворение должно иметь определенную**

**ценность, оно может быть не полностью эквивалентным встречного действия, но**

**ценность иметь должно; в США допускается номинальное встречное удовлетворение в**

**1 доллар (поэтому в США допускается заключение договоров в 1 доллар).**

**Договоры, которые не имеют встречного удовлетворения могут оформляются как**

**договоры “за печатью”, те которые имеют в специальной форме не нуждаются.**

**Порядок заключения договоров.**

**Во всех системах права существует две стадии заключения договора:**

**1) предложение вступить в договор - оферта;**

**2) согласие на заключение договора - акцепт.**

**Обе эти стадии всегда присутствуют в любой системе права, но они по разному могут регулироваться.**

**Оферта - это предложение вступить в договор. Для того, чтобы предложение**

**считалось офертой, оно должно быть определенным и полно. В этом случае, если оно**

**определенно и полно, оно понятно для контрагента и тот, в принципе, должен**

сказать либо “да” либо “нет”.

**В отношении содержания оферты есть различия между континентальным правом и англо-американским правом.**

**В континентальном праве оферта должна содержать все существенные условия договора, а существенными признаются те, без которых договор не считается**

**заключенным (в договоре купли-продажи существенным является предмет и цена,**

**остальное не существенно). В Англии и во Франции в оферте должно быть обязательно указано эти два условия.**

**Германское право позволяет указывать одно из существенных условий по выбору, т.е. допускает выбор акцептант и в отношении предмета и в отношении цены.**

**В отличие от континентального права англо-американское право считает, что оферта должна быть не сколько определенной, сколько определенной и в случае**

**возникновения спора суд будет толковать и содержание предложения, и поведение**

**сторон. Из того и другого будет сделан вывод является ли данное предложение офертой или оно таковой не является.**

**Для англо-американского права условие о цене вообще значения не имеет. Если в оферте не указана цена и поступает акцептное предложение, то считается что**

**договор заключен на условиях разумной цены (это есть в венской конвенции ООН).**

**Когда говорят о понятии оферты, то очень часто в практике сталкиваются с понятием публичная оферта.**

**Публичная оферта - это предложение сделанное неопределенному кругу лиц. Может ли считаться такое предложение офертой?**

**Во Франции: предложение сделанное неопределенному кругу лиц, но содержащие существенные условия (предмет и цена) считается публичной офертой, которая существует до тех, пор пока она не будет снята оферентом (отозвана).**

**В германском праве обращение к широкой публике считается односторонней сделкой, а не публичной офертой. Сделка, которая совершена оферентом и оферент имеет**

**право выбора среди акцептантов, но на данным им условиях.**

**В англо-американском праве обращение к широкой публике есть вызов оферты, но не сама оферта. Это предложение вступить в переговоры.**

**Понятие оферты следует отличать от рекламы. Оферта - это есть предложение**

**вступить в договор. По общему правилу во всех странах считается, что реклама не**

**есть оферта. В рекламе могут содержаться сведения восхваляющие товар, реклама -**

**это средство привлечения внимания, в рекламе можно восхвалять товар, но нельзя**

**проводить сравнение, проводить сравнительную рекламу.**

**Сравнения могут быть**

**только лишь очень обтекаемые, широкие и вообще их лучше не использовать. Во всем**

**мире сравнительная реклама запрещена, как средство недобросовестной конкуренции.**

**Но: в настоящее время во многих странах законодательства, а если нет, то**

**судебной практике используется такое правило: если в рекламе содержится**

**сведения, вводящие в заблуждение в отношении предмета, цены и т.д., такое**

**рекламное объявление может быть рассмотрено как оферта. И ответственность несет**

**рекламодатель (изготовитель или продавец).**

## **Юридические силы оферты.**

**Вопрос возникает в связи с тем, какого поведение сторон еще до того как наступил акцепт. Связывает ли оферта оферента до акцепта или оферент абсолютно свободен в своих решениях.**

**Общее правило во всех стран:**

**1) до тех пор пока оферта не дошла до акцептанта оферент вправе ее отослать, но**

**отзыв оферты должен прийти раньше самой оферты.**

**Если оферта дошла до акцептанта, то здесь возникает различие в правовых системах:**

**континентальное право считает, что оферент офертой связан и должен ждать**

**некоторое время акцепта. Оферта может содержать указание на то, что ответ будут**

**ожидать до какого-нибудь календарного числа или это может быть какое-нибудь**

**описательное событие (жду ответа с обратной почтой), но срок может быть указан,**

**если в оферте срок не указан, то применяются дискредитивные нормы**

**законодательства, а нормы законодательства говорят о том, что этот срок**

**представляет собой время необходимое для ответа.**

**Такой срок или время необходимое для ответа включаются:**

**пробег почты (туда и**

**назад); время на обдумывание, на обсуждение условий в**

**зависимости от сложности**

**содержания оферты.**

**В отличие от континентального права Англо-американское право считает, что**

**оферент своей офертой не связан, и может ее отозвать в любой момент вплоть до**

**акцепта. Объясняется это тем, что оферент не получил встречное удовлетворение в**

**ответ на свои действия. Значит он свободен в своем поведении и может оферту отозвать. Чтобы оферту сделать связующей, ее надо оформить как договор заключения. Акцептант? всегда знает, что оферент будет ждать в течение срока указанного в оферте, или в течение разумного срока. Если такого оформления не произошло, оферент может в любой момент .....**

**Единообразный торговый кодекс США ввел правило для торговых договоров о том, что оферта явл. безотзывной в течение разумного срока, который не может превышать 3-х месяцев. Тем самым американское законодательство в большей степени приблизилось к континентальному праву, хотя введено понятие разумного срока, указан определенный срок (не более, чем 3 месяца), но все таки оферент оказался связанным своим договором.**

**Акцепт - вторая стадия заключения договора. Акцепт - это согласие на заключение договора. Он должен быть выражен в какой-то объективной форме (словами или действиями). Право допускает заключение договора на основании конклюденции действий (пример: в ответ на предложение продать товар начинается отгрузка товара, своими действиями акцептант соглашается на заключение договора).**

**Молчаливые акцепты, т.е. молчание в ответ на оферту нигде акцептом не считается.**

**По своему содержанию акцепт должен соответствовать оферте. Если в акцепте содержаться дополнения, изменения, то это будет встречная оферта. Исключение для американского права: единообразный торговый кодекс**

**устанавливает, что акцепт содержащий дополнения к оферте, которые не меняют существа предложения, а только уточняют это предложение признаются акцептом.**

**Момент заключения договора.**

**По континентальному праву договор считается заключенным в момент получения акцепта оферентом.**

**В англо-американской системе действует прямо противоположное правило. Оно**

**получило название “теория почтового ящика” (mail-box theory).**

**Поскольку оферент**

**в своей оферте не связан и может в любой момент ее отозвать в силу того, что он**

**не получил встречного удовлетворения, англо-американское право дало возможность**

**акцептанту уравниваться в правах с оферентом и установить определенный баланс прав**

**и интересов сторон. Договор заключаемый на письме (в письменной форме) считается**

**заключенным в момент отправки акцепта по почте (момент заключения договора**

**определяется по почтовому штемпелю на конверте), и оферент еще не знает, что**

**акцептант письмо опустил в ящик, и еще он может считать себя свободным, а**

**договор уже заключен, поэтому если оферент в этот момент захотел было заключить**

**договор с другими лицами и направил свою оферту другим лицам, то он будет**

**отвечать (...?) перед первым акцептантом и будет платить ему (?выкуп или штраф?)**

**Риск не получения письма по почте лежит на оференте, если у акцептанта есть**

**доказательства того, что он отправил. Если оферент с момента пока он вроде бы**

**ожидает этого акцепта имеет возможность заключить этот договор с другим лицом он должен поинтересоваться и должен уведомить акцептанта о том, что он отзывает свою оферту. И вот именно такая позиция и получила в англо-американском праве название “теория почтового ящика”. Это прямо противоположная позиция, она во многом влияет не только на момент заключения договора, но и на место заключения договора. По континентальному праву местом заключения договора будет считаться место, в котором получен акцепт, а в англо-американском праве местом заключения будет считаться место отправки акцепта; а если стороны находятся не в одном государстве, а в разных государствах, то возникает еще более осложненная ситуация о применимом праве, право такого гос-ва подлежит применению к данной сделке, а вот право часто бывает тесно связано с местом применения.**

**Ответственность за неисполнение и за ненадлежащее исполнение обязательств.**

**При неисполнении или ненадлежащем исполнении договора для должника возникают неблагоприятные последствия. Эти последствия могут выражаться в двух формах:**

**1) должник может быть присужден к реальному исполнению договора, или, как говорят, к исполнению договора в натуре, так, как он был предусмотрен;**

**2) компенсация причиненных кредитору убытков.**

**В отношении форм ответственности имеется существенное различие между**

**континентальным правом и англо-американским правом.**

**В континентальном праве считается, что основной формой**

## **ответственности**

**признается исполнение закона, и у кредитора имеется целый ряд правовых средств, которые вынуждают должника исполнить договор в натуре, если, конечно, в этом заинтересован кредитор. Денежная компенсация тут явл. как вспомогательным средством и применяется на тот случай, если кредитор утратил заинтересованность в исполнении договора этим должником или вообще этого договора, либо если исполнение в натуре невозможно и тогда оно заменяется денежной компенсацией. В англо-американском праве наоборот компенсация убытков это основная форма ответственности, а исполнение в натуре это исключение из общего правила.**

## **Подсистема права.**

**В Континентальном праве существует ряд способов вынуждения должника исполнить договор в натуре. Если предмет договора, это вещи определяемые родовыми признаками, кредитор может приобрести эти вещи у другого лица, а убытки отнести на счет должника, при этом кредитор не должен искать наилучшую цену рынка. В результате достигается исполнения в натуре - кредитор получает то, чего он хотел при заключении договора, хотя получает он эти вещи (родовые вещи) не от должника, а от другого лица, фактически должник должен будет ему убытки компенсировать, но поскольку кредитор не должен искать наилучшую цену он в среднем цену берет ту, которая существует на момент заключения уже второго договора. Но вполне вероятно, что его разница в цене может быть**

**существенной.**

**Если предмет договора индивидуально определенный, суд может присудить должника к передаче вещи и на основании решения суда вступает в действие исполнительное производство (судебный исполнитель).**

**Если предмет договора ?это выполнение работы? кредитор может своими силами или силами третьего лица эту работу исполнить, а убытки отнести на счет должника (в**

**этом случае должник подумает выполнить ему работу или заплатить существенную**

**денежную компенсацию). В отношении услуг такое правило не действует, потому что**

**если у человека .... время услуги оказывать, то это будет уже нарушение принципа свободы прав человека.**

**Во французском праве (это исключение) есть один штраф, с помощью которого**

**достигается исполнение обязательств в натуре весьма легко и просто. Этот штраф**

**носит название “astreinte”. Это судебный штраф, который назначается судом по**

**просьбе кредитора на неисправного должника. Сумма штрафа не связана с ценой**

**договора и она постоянно увеличивается. Такой штраф вынуждает должника исполнить**

**договор в натуре, в противном случае он должен будет платить астрономические**

**цены кредитору. Но с другой стороны если должник после назначения такого штрафа**

**быстро реагирует, быстро исполняет договор, то он сможет уменьшить сумму штрафа.**

**А учитывая его добросовестное поведение может вообще отложить этот штраф.**

**Для того, чтобы должник мог освободиться от ответственности по исполнению**

**договора он должен обосновывать неисполнение договора**

**ссылками на внешние  
обстоятельства, которые помешали ему исполнить договор.  
Таковыми внешними  
обстоятельствами признаются: случай и непреодолимая сила.**

**Лекция № 8. Ответственность за неисполнение и ненадлежащее  
исполнение договорных  
обязательств**

**Освобождение должника от ответственности в следствии  
выступления внешних  
обстоятельств, которые не зависят ни от должника, ни от  
кредитора. Таковыми  
обстоятельствами признаются: случай и форс-мажор  
(непреодолимая сила).**

**Под случаем понимаются обстоятельства внешние по отношению  
к должнику и  
кредитору, в результате которого для должника возникает  
невозможность исполнения  
обязательств (например это могут действия третьего лица, не  
стороны по  
договору).**

**Форс-мажорные обстоятельства или обстоятельства  
непреодолимой силы - это случай  
в квадрате или в кубе. Непреодолимая сила - это обстоятельство  
внешнее, которое  
невозможно было ни предвидеть, ни предотвратить (наводнение,  
землетрясение,  
обвалы, а также социальные явления: забастовки, локауты и  
прочие обстоятельства  
чрезвычайного характера, как бы военные действия, революции,  
перевороты).**

**Не все системы права различают четко понятие случая и  
форс-мажора. Поэтому в  
договорах, как правило, имеется только одна оговорка или  
условие, которое так и  
называется “форс-мажорная оговорка”. И эту оговорку стороны  
включают те  
обстоятельства (перечень обстоятельств), которые по закону**

**относятся к договору и о которых они сумели договориться, поскольку кредитор всегда будет настаивать на сокращении, а должник - на расширении форс-мажорной оговорки.**

**В континентальном праве для наступления ответственности должника требуется доказательство его вины, при этом вина должника предполагается и на должнике лежит бремя доказываемое отсутствие вины. К примеру кредитор должен будет в суде только доказать факт неисполнения договора и определить последствия неисполнения, желает ли он, чтобы должник был принужден к исполнению в натуре, либо к убыткам ..... , а должник должен будет, чтобы сложить с себя ответственность, доказать наличие внешних обстоятельств (форс-мажор или случай) или действия самого кредитора, которые вовлекли неисполнение. Бремя доказываемое лежит на должнике и этим договорные обязательства отличаются от деликтных.**

**В деликтных обязательствах нужно доказывать вину причинителя, в договорных вина должника презумпирована. В отличие от этой конструкции континентального права, которую разделяет и наше российское законодательство, Англо-американское право совершенно иначе регулирует последствия неисполнения, ненадлежащего исполнения.**

**В англо-американском праве сам договор рассматривается как обещание (promise) или гарантия должника исполнить свое обязательство. Поэтому если в договоре отсутствуют указания на внешние обстоятельства (на форс-мажор) вина должника**

**абсолютна. Заключая договор, должник принимает на себя это обещание (встречного удовлетворения) и при любых обстоятельствах должен исполнить договор. При этом англо-американское право до сих пор базируется на старом прецеденте 17-го века, под названием “Пэрэдай (парадина) против Джейна”. {Этот прецедент 17-го века по своим обстоятельствам довольно любопытный. Был заключен договор аренды, по которому арендатор обязался платить арендодателю рентные платежи от урожая, получаемого на земельный участок. После заключения договора на территорию британских островов вторглось войско немецкого князя, которое согнала арендатора с земли и некоторое время занимало эту землю до тех пор, пока не была изгнана обратно на континент.} При общем праве (common law) применялась и применяется только лишь компенсация убытков. По нормам common law невозможно потребовать исполнение в натуре. Исполнение в натуре появился как институт только в праве справедливости. В праве справедливости исполнение в натуре получило название радикальное? исполнение. Лорд-канцлер и суд лорда-канцлера смогли вынести решение, по которому должник обязывался передать вещь или выполнить какую-нибудь работу. При этом такое решение могло быть вынесено в двух формах:**

- 1. приказ положительный;**
- 2. запретительный приказ (не делать чего -либо)**

**Для того, чтобы было присуждено исполнение в натуре истец должен в исковом заявлении сформулировать это требование (требование о специальном исполнении) ссылаясь на норму справедливости. Но даже в этих условиях суд**

**по своему**

**усмотрению решает вопрос: должен ли он принимать решение о специальном**

**исполнении или кредитор (истец) может быть удовлетворен ....**

**Исключение, когда суд в любом случае будет принимать решение об исполнении в**

**натуре, если предмет мысли является недвижимостью.**

**!Если договор подчинен английскому праву, рассматривается в суде и вы хотите**

**получить исполнение в натуре, то это требование надо сформулировать со ссылками**

**на норму справедливости.!**

**Возмещение убытков.**

**Во всех системах права убытки понимаются одинаково: кредитор вправе получить**

**сумму денег, которая поставила бы его в такое положение, в котором он находился**

**бы, если бы договор исполнен надлежаще. Возмещение должно быть наиболее полным.**

**Во всех системах права убытки складываются из двух частей:**

**1. положительный ущерб**

**2. упущенная выгода**

**Положительный ущерб - это реальное уменьшение в имуществе кредитора.**

**Упущенная выгода - это прибыль, которую кредитор недополучил в следствии**

**неисполнения или ненадлежащего исполнения договора.**

**(доказывание упущенной**

**выгоды достаточно сложна ибо эта цифра должна быть также доказана как и реальное**

**уменьшение в имуществе кредитора).**

**Виды убытков.**

**1) конкретные**

**2) абстрактные**

**Конкретные убытки определяются по цене, которую конкретная вещь имеет конкретные**

**.. для данных сторон договора. Соответственно конкретные условия? должны быть**

**доказаны во всех их частях.**

**Абстрактные убытки применяют только в торговом праве и определяются путем расщепления разницы между ценой товара указанной в договоре и рыночной или биржевой ценой. Такие убытки могут быть заявлены в суде только в отношении тех товаров, на которые существует рыночная цена или биржевая цена, поэтому они применяются в торговом праве. Их удобство: не нужно доказывать конкретно наступивший убыток, предъявляется сам договор, с указанием в нем цены, доказывається факт неисполнения договора.**

**3) мораторные**

**4) конфинсаторные**

**Мораторные убытки - это убытки взыскиваемые на случай просрочки исполнения. При отыскании таких убытков кредитор может требовать исполнение договора +**

**возмещение ему убытков за просрочку мораторных убытков. В действительности**

**доказывание такого рода убытков достаточно сложно, поэтому в практике обычно**

**стороны стараются заключить договор с условием о неустойке на случай**

**неисполнения или несвоевременного исполнения договора**

**(определяется определенное**

**процентное отношение к цене товара, которое взыскивается с неисправного**

**должника, тем самым снимается обязанность кредитора**

**доказывать убытки)**

**Компенсаторные убытки - это убытки, которые компенсируют исполнение, заменяют**

**исполнение. Поэтому если предъявляется иск об убытках, то кредитор уже не может**

**требовать исполнения договора.**

**5) прямые**

**6) косвенные**

**Во всех странах взыскиваются только прямые убытки, хотя законодательство ни одной страны не знает определение, что такое прямые и косвенные.**

**Кредитор может требовать только взыскание прямых убытков, а не косвенно (французский кодекс). Косвенные - это убытки более отдаленные по отношению к договору.**

**Причина появления прямых и косвенных убытков: неисполнение договора может повлечь за собой длительную цепочку убытков, которые отдаленно будут связаны с этим исполнением и с этим договором, но тем не менее они могут возникнуть, и законодатель должен был решить для себя вопрос может ли кредитор описывать все убытки, в том числе самые отдаленные убытки, которые могут возникнуть в связи с неисполнением договора и было решено, что надо где-то поставить предел, поэтому введено правило прямых и косвенных.**

**Прямые - это убытки прямо и непосредственно связанные с договором.**

**Косвенные - это отдаленные убытки. (хотя полной градации не существует)**

**7) предвиденные**

**8) непредвиденные**

**Предвиденные убытки - это убытки, которые стороны могли предвидеть при заключения договора.**

**Непредвиденные убытки - это те убытки, которые невозможно было предвидеть на момент заключения договора.**

**Во всех системах права взыскиваются только предвиденные**

**убытки. Единственный случай, указанный во французском ГК, взыскание непредвиденных убытков это умысел со стороны должника, т.е. умысел должника - это единственный случай взыскания непредвиденных убытков.**

**Еще два вида убытков, которые существуют в англо-американском праве и их нет в континентальном праве:**

**9) номинальные убытки (в Англии они составляют 2,5 фунта = 1 доллару)**

**Эти убытки взыскиваются в принудительном порядке в случае, если имеется нарушение договора со стороны должника, но убытки у кредитора еще не возникли или они недоказуемы. Взыскание номинальных убытков применяется скорей как дисциплинарная мера неисправным должникам и, как правило, заявляются в суде только в случае особенно недобросовестного поведения должника (пример: должник несколько раз или многократно при заключении договоров с кредитором нарушал свои обязанности и кредитор хотел бы в судебном порядке с помощью судебной власти указать, что данное лицо явл. неисправным должником. Вот тогда судьи требуют номинальный убыток 2,5 фунта или 1 доллар, но при этом решение судей публикуется и тогда всем деловым кругам станет известно, что против данного лица вынесено судебное решение, его признали неисправным должником и соответственно как бы его репутации деловой. С точки зрения имущественной на ответчика против этого состоялось судебное решение возлагаются все судебные расходы, включая судебные пошлины, расходы на ведение дела.)**

**10) убытки за разочарование, страдания и крушения надежд. Это убытки, которые отыскиваются обычно потребителями (брак товара).**

**Пример: в рекламе было обещано, что отдых будет происходить в соответствующем отеле, в Альпах, была обещана приятная компания, лыжные прогулки, чай с пирожными. Когда человек прибыл туда, то там оказалась плохая погода, ожидается сход снежных лавин, поэтому лыжные прогулки были отменены, кроме него в отеле находилось четыре человека, которые через неделю уехали и он остался один. В общем отдых пропал. Когда этот человек вернулся в Англию, то он предъявил иск об возмещении причиненных ему убытков: проживание в отеле + поездка туда и обратно + 60 фунтов за страдание, разочарование и крушение надежд на хороший отдых. Что касается первой части убытков, то суд согласился частично, а что касается 60 фунтов, то суд полностью согласился, что эта сумма может в определенной степени компенсировать разочарование человека. и за эти деньги этот человек сможет получить некие развлечения, удовольствия, которые в какой-то степени скрасят его испорченный отдых. Сумма произвольна. В договорных обязательствах моральный вред никогда не присуждается. Он существует только в деликтных обязательствах. Но есть только несколько исключений из этого общего правила установленных законом, либо установленных судебной практикой. Проблема неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств имеет одну особенность, части появления любопытной конструкции,**

**получившая название**

**“экономическая невозможность или крайняя затруднительность исполнения договора”.**

**Исходя из классического понимания ответственности за исполнения договора следует сделать вывод, что должник не может освободиться от исполнения, если отсутствуют форс-мажорные обстоятельства или случай, во всех остальных ситуациях должник обязан договор исполнить, Такой подход к исполнению договоров базируется на известном правовом принципе “pacta sunt servanta“ обычно этот принцип используется международным правом, то этот принцип явл. основным ведущим принципом и договорного права, договоры должны исполняться. Но оказалось, что этот принцип “pacta sunt servanta”, по крайней мере в гражданском и торговом праве был незыблемым вплоть до начала первой мировой войны. Первая мировая война была первым крупнейшим потрясением общемирового характера, которая поставила проблему невозможности исполнения договорных обязательств не перед одним или двумя должниками, а перед огромной массой лиц. Договоры, которые заключались до начала войны не могли быть исполнены в ходе военных действий, но после окончания войны возникал вопрос может ли кредитор предъявить требования об исполнении договора на тех условиях, на которых он был заключен, хотя произошла уже инфляция, изменились все обстоятельства, и исполнение договора для должника могло означать только введение его в убыток, а то и разорение. И вот возникла такая проблема, как быть, следовать принципу “pacta sunt**

**servanta” при любых обстоятельствах, или все-таки учесть некие обстоятельства экономически невозможного дополнения, либо крайне затруднительно. Континентальное право решило этот вопрос следующим образом: сначала суды, судебная практика; стала исходить из того, что в каждом договоре имеется специальная оговорка о неизменности обстоятельств от момента заключения договора к момента исполнения. Если вследствие непредвиденных обстоятельств изменяется эквивалентность взаимных представлений сторон или исполнение становится разорительным для должника, должник может либо просить отсрочки исполнения, либо просить расторжения договора вообще. Во французском гражданском кодексе появилась специальная норма, она была сформулирована только в 36 году в окончательном виде и в настоящий момент она присутствует в кодексе, которая прямо говорит о том, что должники в этой ситуации по оценке суда могут просить отсрочки исполнения. В Германии аналогичное правило выработано судебной практикой. Судебная практика в этих странах четко придерживается одного и того же подхода: в условиях стабильной экономики, отсутствия финансовых потрясений и экономических кризисов суды стоят на позиции “pacta sunt servanta”, но если меняются обстоятельства экономические, финансовые, то суды допускают отступление от этого принципа и применяют оговорку о неизменности обстоятельств. На самом деле в договорах этого нет, это только подразумевается. При расторжении договора, вследствие существенно**

**изменившихся обстоятельств, по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов. (для России).**

**В Англии не было такого подхода, но ..?когда?. возникала проблема невозможности исполнения договорных обязательств, но на этот случай в Англии была применена другая конструкция, она получила название “тщетность договора”.**

**Тщетность договора означает последующую, после заключения договора, невозможность исполнения договора физическую, юридическую или крайнюю экономическую затруднительность.**

**В настоящее время в Англии существует закон о тщетных договорах (этот закон с 1943г.). Он был принят после судебного дела, который рассматривался в палате Лордов. Суть этого дела: до начала II мировой войны был заключен договор между одной польской фирмой и английской фирмой, по этому договору польская фирма заказала в Англии специальные станки (льночесальные машины) и в уплату за эти станки был внесен аванс (1тыс. фунтов стерлингов), но договор не был исполнен и английские производители только приступили к изготовлению машин, когда 1 сентября 1939г. войска немецко-фашистской Германии вошли в Польшу и началась I Мировая война. С точки зрения английского права вся территория Польши была объявлена враждебной территорией и все договорные отношения были прерваны. Но к счастью для польского заказчика он сумел вырваться и оказался**

**в Англии,  
поскольку он уплатил 1 тыс. фунтов, то пожелал ее вернуть  
(договор не был  
исполнен и он предъявил иск по взысканию). После рассмотрения  
этого дела, Палата  
Лордов приняла решение: договор был признан тщетным, ввиду  
военных действий (эти  
обстоятельства были признаны таковыми), но кроме того  
впервые палата Лордов  
признала, что если договор признан тщетным, сторона уже  
совершившая какие-то  
действия и не получившая за них встречное удовлетворение  
может требовать  
возмещение убытков.  
Вопрос о том, признан договор тщетным или нет - это вопрос  
всегда очень сложный.  
Во внешней торговле он наблюдается очень часто. Возникает он и  
в связи с гибелью  
предмета договора, в связи с подписанием правительством  
критичного акта о  
запрете вывоза, о запрете ввоза товара, о введении особого  
порядка регулирования  
внешнеэкономической деятельности, лицензирования,  
квотирования. Если такие  
обстоятельства возникают в момент или в ходе исполнения  
договора, может быть  
поставлен вопрос о признании договора тщетным.  
В американском праве не используется понятие “тщетности”, а  
используется понятие  
“неосуществимости договора” или “impracticability”, хотя по сути  
эти понятия  
практически совпадают (это экономическая, либо юридическая  
невозможность, либо  
фактическая невозможность исполнения договора).  
[надо рассмотреть договор купли-продажи, договор  
имущественного займа, хранения,  
агентский договор англо-американского права, договор  
поручения, договор**

## **Договор купли-продажи**

**Договор купли-продажи называется договор, по которому одна сторона (продавец)**

**обязуется перенести на другую сторону (покупателя) право собственности на вещь и**

**передать эту вещь во владение покупателя, а покупатель**

**обязуется принять вещь и**

**уплатить покупную вещь.**

**Общая характеристика договора.**

**Договор возмездный, двусторонний и консенсуальный (Это значит, что он возникает**

**с момента достижения соглашения между сторонами). Во всех системах права договор**

**купли-продажи регулируется законодательством.**

**Во Франции - это французский гражданский кодекс и французский торговый кодекс.**

**В Германии - это германское гражданское уложение и германское торговое уложение.**

**В Англии - закон о продаже товаров (sale of good act) (1979г.)**

**В США - единообразный торговый кодекс.**

**Во всех системах права различают: купля-продажа недвижимых вещей и купля-продажа**

**движимых вещей. В продаже недвижимых вещей требует**

**специальной формой договора**

**(обычно в нотариальной, с регистрацией поземельных средств).**

**Продажа движимых**

**вещей может быть оформлена любым способом, если нет**

**каких-либо указаний в законе**

**по условиям договора.**

**Существенными условиями договора являются условие о предмете, его цене.**

**Предмет договора.**

**Предмет договора характеризуется несколькими способами.**

**Предметом договора могут**

**быть вещи индивидуально-определенные, вещи определяемые**

**родовыми признаками и вещи будущие (т.е. те, которые не существуют на момент заключения договора).**

**Пример: будущий урожай. Или те, на которые у продавца еще нет права собственности, но он намеревается его приобрести).**

**Обычно предмет договора, т.е. один из видов вещей указанных, характеризуется по качеству и по количеству.**

**Качество вещей может быть установлено разными способами. В договоре может быть ссылка на образец (качество устанавливается по образцу), ссылками на стандарт, ссылками на среднее качество или обычно предъявляемые требования к такого рода вещам.**

**Количественные характеристики. По количеству товар должен быть поставлен ровно в том количестве, в котором указан в договоре. Покупатель не обязан принимать меньшего количества, поэтому он может вообще отказаться от приемки товара.**

**В англо-американском праве есть одна особенность: поставка большего количества вместо меньшего означает нарушение существенных условий договора (основание: покупатель не обязан выбирать из большего меньшее. В таких случаях покупатель будет требовать уценки.).**

**Поскольку требования по количеству определяются жестко в договоре купли-продажи во внешнеэкономических сделках в отношении тех товаров, которые могут изменять свои количественные характеристики (усушка, утриска, перевал, перегрузка, изменение объема в связи с поглощением влажности, увеличение объема), обычно встречается так называемый “толеранс количества” (+/- какой-то**

**процент от общего количества в зависимости от характеристики товара).**

**При нарушении условия о качестве покупатель может требовать 4 вещи:**

- 1. возврата покупной цены соответственно с возвратом вещи;**
- 2. он может потребовать уценки (снижения цены);**
- 3. при невозможности возврата вещи при всех ее недостатках, в том числе и скрытые недостатки, он может требовать возмещения ему возврата цены + возмещение убытков;**
- 4. замена вещи, товара.**

**Цена**

**Цена должна быть выражена в деньгах.**

**Особенность: Если договор частично меновой а частично купля-продажа, то зависит**

**от того какой объем обмена и какой объем денег. Если все таки в договоре стороны**

**договорились, что значительная часть будет оплачена, это будет считаться договор**

**купли-продажи; если большая часть это мена, то договор будет считаться договором**

**мены (бартером).**

**В континентальном праве цена существенное условие, т.е. должна обязательно**

**присутствовать. В англо-американском праве если цена не указана, то подлежит**

**уплате разумная цена.**

**Обязанность продавца.**

**У продавца две обязанности:**

- 1. передать вещь; 2. перенести право собственности**

**Обязанность покупателя.**

**У покупателя две обязанности:**

- 1. принять вещь; 2. уплатить покупную цену.**

**Лекция №9. Обязательства из причинения вреда (деликты)**

**Во всех системах права есть общее определение обязательства из причинения вреда.**

**Под таким обязательством понимается правоотношение сторон, по которому лицо причинившее вред другому лицу обязано возместить этот вред если вред причинен виновно, т.е. в следствии противозаконного недозволенного действия.**

**Коротко: всякий виновно причиненный вред подлежит возмещению.**

**В настоящее время роль деликтных обязательств постоянно возрастает. Это связано с развитием научно-технического прогресса, появлением новых ранее не известных веществ, материалов, машин, оборудования; возрастает риск вреда, который может быть причинен жизни, здоровью, имуществу и окружающей среде.**

**Деликтные обязательства распространены также в двух очень важных сферах:**

**конкурентные отношения и защита прав потребителей.**

**В сфере конкурентных отношений между конкурентами по рынку часто отсутствуют**

**договорные обязательства, но своими действиями, в том числе виновными**

**действиями, конкуренты могут причинять друг другу вред и единственным способ**

**защиты в этом случае является предъявление особого рода исков из**

**недобросовестной конкуренции, которые в большинстве стран строятся на базе**

**деликтных ответственностей.**

**Сфера конкуренции и защита прав потребителей.**

**Условия возникновения деликтной ответственности:**

**1. наличие вреда или ущерба**

**2. противоправность действия, в результате которого возник вред**

**3. наличие вины в действиях причинителя**

**4. причинно-следственная связь между противоправным действием и наступившем**

**вредом**

**В классической схеме только наличие этих четырех условий приводит к обязанности возместить вред и наоборот - отсутствие одного из этих условий не дает возможности возникнуть обязательству возместить вред.**

**1. - Французский ГК, статьи №1382. Эта статья говорит: “всякий виновно**

**причиненный вред подлежит возмещению”. Толкование этой статьи указывает на то,**

**что ФГК не дает разъяснение понятия вреда (понимается ли под ним вред только**

**лишь имущественный или также вред моральный). Что касается имущественного вреда**

**то при наличии остальных трех условий имущественный вред подлежит возмещению во**

**всяком случае. Но французская судебная практика стала широко толковать понятие**

**вреда и распространила его также на сферу морали и нравственности, хотя ФГК**

**прямого толкования не дает. Моральный вред возмещается в тех случаях когда лицо**

**терпит страдания, переживания в результате виновных действий другого лица.**

**Французская судебная практика последовательно стоит на позиции возмещения**

**морального вреда во всяких случаях причинения вреда здоровью, жизни не только**

**потерпевшего, но и его близких (пример: автокатастрофа).**

**Моральный вред очень широко взыскивается в конкурентных отношениях в случае**

**недобросовестной конкуренции. Особенно часто моральный вред взыскивается в**

**случае дискредитации конкурента или деформации, т.е.**

**распространение о нем**

**порочащих сведений, причиняющих вред его репутации, доброму имени.**

**К дискредитации обычно относятся ссылки на религиозные,**

**политические взгляды**

**того или иного конкурента, поданные в определенно негативном смысле. Под**

**дискредитацией понимается также ссылки на неважное экономическое положение того**

**или иного конкурента, на то что он якобы нарушает закон при ведении**

**предпринимательской деятельности, нарушает чужие права на товарные знаки, патенты.**

**Для того чтобы иметь возможность взыскать моральный вред необходимо предъявить**

**иск из недобросовестной конкуренции, указать какого было действие, но в этом**

**случае причинитель вреда может доказывать, что те сведения, которые**

**распространялись тем или иным способом соответствуют действительности.**

**Но надо также иметь ввиду, что те или иные политические взгляды, религиозные**

**убеждения лица или может быть в определенные моменты ухудшение его**

**экономического положения могут являться фактами объективными, но дискредитация**

**тем и отличается, что эти объективные факты могут быть представлены обществу**

**таким образом, чтобы вызвать недоверие к тому или иному лицу.**

**Французская судебная практика позволяет выдвигать требования по этим основаниям**

**и взыскивать моральный вред, а не только имущественный вред, который мог быть**

**вызван к примеру оттоком клиентуры - это само собой разумеется.**

**Моральный вред - категория достаточно неопределенная по своему объему, всякий**

**раз она зависит от усмотрения суда и те денежные компенсации, которые требуются**

**в качестве морального вреда, определяются истцами**

**произвольно, исходя из  
собственных взглядов о чести, достоинстве, репутации и  
справедливости, но всякий  
раз оцениваются судом, при этом суд обычно не принимает во  
внимание  
имущественного положения причинителя вреда.  
В отличие от французского гражданского права германское право  
хотя и  
предусматривает взыскание морального вреда, но не столь  
широко как во Франции. В  
ГГУ имеется параграф 253, который указывает на то, что  
нематериальный вред, т.е.  
моральный вред может быть взыскан только в случаях прямо  
указанных в законе.  
В англо-американском праве прецедентное право очень широко  
допускает возмещение  
морального вреда (имущественный вред взыскивается во всяком  
случае).  
Если сравнить Англию и США, то существуют определенные  
различия между этими  
двумя странами в рамках одной системы права:  
в США моральный вред взыскивается очень широко (это одна из  
стран, где моральный  
вред может быть взыскан практически в любом случае  
причинения вреда)  
в Англии круг отношений, по которым взыскивается моральный  
вред несколько уже,  
чем в США. В Англии подлежит возмещению моральный вред,  
возникший в случае  
письменной или устной клеветы, при наличии душевных  
страданий у потерпевшего и  
до недавнего времени существовало еще одно основание для  
взыскания морального  
вреда - отказ от обещания жениться. Но с 1972г. Палата Лордов  
изменила это  
прецедентное правило с учетом изменения ситуации в обществе  
(изменились нравы).  
В США ответственность за причинение душевных страданий**

**возникает практически каждый раз когда имеется причинение вреда жизни или здоровью лица или те или иные сообщения или то или иное поведение лица (причинителя) смогут привести к расстройству здоровья.**

**Пример: 1-ый случай: был взыскан моральный вред с инспектора, который занимался от имени корпорации сбором платежей за товары, приобретенные в кредит (в рассрочку). При обходе всех лиц, у которых оказался долг перед корпорацией инспектор вел себя недостаточно корректно. В частности он никак не мог попасть в одну квартиру, в которой находился маленький ребенок, родители отсутствовали, и он начал стучать ногами, руками и в общем напугал ребенка “до смерти” - девочка стала заикаться и в результате ее испуга произошли изменения в ее здоровье и это повлекло основание для взыскания морального вреда.**

**2-ой случай: почта доставила телеграмму такого содержания: “ваш брат скончался в автомобильной катастрофе”, и доставила ее не по адресу. У лица этого был брат, но человек был в пожилом возрасте и, узнав об этом, перенес жесточайший гипертонический криз, тоже произошло ухудшение здоровья и это тоже послужило основанием для взыскания вреда.**

**Отсюда американская судебная практика делает вывод: всякое ухудшение здоровья, возникшее в результате душевных переживаний, является основанием для взыскания морального вреда.**

**Американцы очень широко пользуются такой возможностью и иски о возмещении морального вреда меньше, чем на 1 млн. долларов не заверяются.**

**На меньшую сумму**

**такие иски не заверяются, т.к. это считается ниже своего достоинства. Суды**

**взыскивают такого рода суммы, но иногда исходя из состояния потерпевшего, из**

**поведения причинителя могут снизить эту сумму.**

**Есть случаи когда специально устраивают себе травмы для того, чтобы взыскать**

**моральный вред (здесь есть еще и возмещение имущественного вреда ввиду**

**нетрудоспособности на какое-то время, но + моральный вред).**

**В английском и в американском праве допускается взыскание морального вреда даже**

**в том случае, если вообще так такового имущественного вреда не наступает. В**

**Англии имеется специального рода иск по взысканию вреда в связи с соблазнением**

**дочери, которая оказывала услуги по хозяйству, этот иск**

**предъявляет ее отец. Тут**

**есть требования о возмещении морального вреда в связи с причинением ущерба**

**репутации доброму имени, но не только это, потери услуг по хозяйству**

**расцениваются как некий отрицательный ущерб, который может быть взыскан, ибо**

**приходится нанимать скажем служанку, помощницу по хозяйству.**

**И так вот первый элемент деликтных обязательств: вред**

**понимается не только как**

**имущественный вред, но и как вред моральный. Моральный вред может взыскиваться**

**только из деликтных отношений, из договорных отношений он не взыскивается. Есть**

**только редкие исключения установленные законом о возможности взыскания**

**морального вреда или ущерба из договорных отношений, они касаются только защиты**

**прав потребителей. Потребитель вступив в договорные**

**отношения или даже не вступив в договорные отношения, получив тот или иной товар или услугу потребительского свойства скажем член семьи и потерпев при этом моральный ущерб имеет право взыскивать этот ущерб, но это исключение, льгота, привилегия, которая дает государство незащищенному потребителю.**

**2. Второй элемент деликтных обязательств: противоправность действия причинителя вреда. Все системы права считают противоправным такое действие, которое нарушает чужое субъективное гражданское право. Под субъективным гражданским правом понимается обеспеченное законом мера возможного поведения управомоченного лица и возможность требовать определенного поведения от обязанных лиц.**

**объяснение субъективного гражданского права [ у меня есть субъективное гражданское право на какой-то предмет, на какую-то вещь. Закон обеспечивает мою меру возможного поведения в отношении этого предмета, но у меня есть также субъективное право требовать от всех лиц не нарушать моего права или воздерживаться от нарушения его. Как только такие нарушения происходят у меня есть возможность требовать либо восстановления предыдущего положения по виндикационному иску или по негаторному иску, либо в крайнем случае можно требовать денежной компенсации] И так считается, что субъективное гражданское право в той мере, в которой оно обеспечено государством используется каждым лицом свободно, но запрещается использовать свое субъективное гражданское право с единственной целью причинить**

**кому-либо вред (шиканозное действие). Такой вред должен быть возмещен.**

**Во французском праве под противоправным действием понимается три вещи:**

- 1. действие, нарушающее чужое субъективное право;**
  - 2. действие, нарушающее или противоречащее нормам объективного права (законам);**
  - 3. действие, представляющее собой злоупотребление правом.**
- Злоупотребление правом - это категория доктринальная, хотя закон ее тоже иногда использует, но в большей степени она разработана доктриной, законодатель не берет на себя обычно смелости ее как-либо определять.**

**Под злоупотреблением правом понимается поведение лица, остающееся в рамках закона, но выходящее за те рамки или границы права, которые суд считает допустимыми или справедливыми.**

**Пример: лицо обладает субъективным гражданским правом и оно обеспечено законом**

**возводить строения, сооружения в том числе и нотариального промышленного характера, однако если такого рода сооружения возводятся в местности, которая может быть из-за этого экологически пострадать и в результате этого пострадают жители там проживающие, суд может признать, что подобное использование субъективного права есть злоупотребление правом.**

**В этом случае обычно суды ссылаются на такие критерии как общественная цель права, интересы общества в целом, общее чувство справедливости и т.д., т.е.**

**стоят на страже интересов общества, противопоставляя его отдельному индивидууму или отдельному как бы юридическому лицу, которое может использовать свое субъективное право, но не переступая границ дозволенности.**

**Французская система противоправности действия получила название “генеральный деликт” или “общий деликт”. Широкое понимание противоправности действия означает наличие системы генерального деликта.**

**В отличие от французской системы в германском праве дается перечень действий, которые считаются противоправными, т.е. в принципе законодатель и все остальные субъекты могут, зная этот перечень, понимать какие действия являются противоправными. Законодатель никогда не может перечислить всех подобного рода действий и ограничителя в этом перечне тоже не может быть. Поэтому ГГУ кроме перечня содержит общую норму параграфа 823 об ответственности за ущерб причиненный нарушением любого права другого лица. Таким образом ГГУ с одной стороны устанавливает состав некоторых отдельных правонарушений (деликтов), а с другой стороны дает общее определение деликта и соответственно под противоправным действием понимает нарушение чужого субъективного права (как во Франции), нарушение норм объективного права (как во Франции), всякое действие противоречащее добрым нравам и доброй совести.**

**Исходя из того, что в германской системе права имеется и перечень, и общая норма ее называют “системой смешанного деликта”.**

**[В англо-американской системе права деликт (tort) представляет собой институт, который очень глубоко корнями уходит в историю права. В средние века для того, чтобы защитить любое нарушенное право необходимо было судье сначала спросить королевский приказ, а королевские приказы выдавали только по**

**строгим основаниям,  
если правонарушение не подпадало ни под одно из известных оснований, то право оставалось не защищенным (голым правом)  
В отношении каждого правонарушения в Английском праве был выработан свой собственный иск, который имел свое собственное название. Помимо этого к каждому иску с его собственным названием соответствовала строгая форма и для того чтобы иск вообще был принят к рассмотрению он должен был полностью соответствовать форме установленной прецедентами.]  
Но в конце прошлого века при проведении судебной системой, когда в частности был отменен суд справедливости, были отменены и специальные формы исков (деликты), т.е. с этих времен иск может быть составлен в произвольной форме, но тем не менее эта реформа не привела к созданию единого понятия деликта правонарушений.  
В англо-американском праве нет четкого понятия о том, что собой представляет само слово tort, является ли это действие нарушающее чужое право или это обязательство возместить вред. И то и другое называется tort. Для того чтобы иметь возможность защитить нарушенное право необходимо предъявить иск с определенным названием и по существу позволяющее защитить именно это право. Поэтому в англо-американском праве имеется целый перечень деликтов, правонарушений и обязательств возмещения вреда со своими собственными названиями и со своим собственным содержанием:**

**1] иск из нарушения владения (trespass):**

**a) trespass to land (нарушение владения недвижимости)**

**b) trespass to goods (нарушение владения движимыми вещами)**

**в) trespass to person (нарушение прав личности)**

**Нарушение владения в англо-американском праве понимается очень широко. В**

**принципе любое насильственно нарушенное право может быть защищено с помощью иска**

**trespass. Для того чтобы деликт произошел и возникло право защищать нарушенное**

**право достаточно малейшего и легчайшего нарушения прав собственности на**

**недвижимость и на движимость (достаточно перешагнуть границу участка чтобы**

**возникло право на предъявление иска).**

**Предъявление иска trespass возможно за “голое” причинение, за “голое” нарушение**

**не требуется даже наличия вины в действиях причинителя.**

**Отсюда в английском**

**праве возникает парадоксальная ситуация:**

**если автомобиль, потерявший управление вылетает на тротуар и врезается в**

**чью-либо витрину, то возникает обязательство возмещать вред просто за “голое”**

**причинения вреда имуществу. Но если этот же автомобиль сбивает какого-то**

**пешехода, то здесь возникает другой иск - иск из нетрезвости в управлении,**

**поэтому нужно будет доказывать вину причинителя, хотя принимается во внимание**

**источник повышенной опасности.**

**Любое противоправное, умышленное прикосновение к другому лицу с враждебной целью**

**дает основание к предъявлению иска, даже достаточно угрозы, неправомерное**

**задержание.**

**неправомерное задержание в настоящее время не принимается судами к рассмотрению**

**в случае задержания лиц, которые нарушают общественный порядок, даже если не**

**будет обнаружена вина в его действиях и поскольку идет речь об**

**общественном**

**порядке, то их задержание считается правомерным.**

**2] иск небрежности (negligence)**

**3] иск из зловредности (nuisance)**

**Небрежность - это нарушение одним лицом в установленной обязанности проявлять**

**предусмотрительность к другим лицам, чтобы не причинять никакого вреда. В этом**

**случае используется определенный стандарт поведения. Этот стандарт будет разным**

**в отношении граждан и предпринимателей. Предприниматель обязан проявлять особую**

**предусмотрительность в отношении выпуска продукции, которая должна отвечать**

**требованиям безопасности. У граждан такой стандарт поведения предусмотрительности может быть ниже, но он должен присутствовать.**

**Зловредность - это действие, приводящее к беспокойству или неприятностям другого**

**лица (загрязнение окружающей Среды, которая вызывает беспокойство и**

**неприятности; причинение беспокойства и неприятности на общественных дорогах -**

**выбрасываются предметы во время проезда машины и т.д.).**

**Любое попадание в**

**человека или автомобиль дает основание к предъявлению иска из зловредности.**

**Есть еще много исков, но это были показательные, наиболее часто встречающиеся**

**иски (деликтные иски), предъявляемые для защиты нарушенного права.**

**Право собственности и право владения в англо-американском праве защищаются с**

**помощью деликтных исков.**

**3. Третье условие возникновения деликтной ответственности - это наличие вины в**

**действиях причинителя. Вина выступает в двух формах:**

**1) в форме умысла**

## **2) в форме неосторожности (небрежности)**

**Вина причинителя вреда должна быть доказана.**

**В связи с этим возникает такая ситуация, которая получила в зарубежном праве название “конкуренция исков”. Если допускается “конкуренция исков, лицо может предъявить сразу два иска:**

**1 - иск из договора, если он состоит в договорных отношениях**

**2 - иск из деликта**

**Пример: в случае перевозки пассажиров общественным транспортом. Покупка билетов**

**означает заключение договора перевозки, соответственно в случае каких-либо**

**происшествий на транспорте, если допускается “конкуренция исков” пассажир может**

**предъявить иск из договора, тогда ему не нужно доказывать вину она вытекает из**

**самого договора и одновременно предъявляется иск из деликта, который позволяет**

**взыскивать в том числе и моральный вред.**

**Во Франции “конкуренция исков” не допускается. Надо выбирать какой иск будет**

**предъявлять потерпевший.**

**В Германии допускается “конкуренция исков”.**

**В Англии и США очень широко допускается и применяется.**

**Вина как условие возникновения деликтной ответственности присутствовала во всех**

**системах права как незыблемое условие в течении длительного времени. Гражданские**

**кодексы 19 века, начало 20 века знали всего лишь несколько исключений, несколько**

**случаев ответственности без вины.**

**Ответственность без вины носит название “объективная ответственность” (пример:**

**обвал строения, действия животных).**

**С появлением всевозможных механизмов, техники и особенно с использованием**

**“мирного атома” повышается риск ответственности. И во всех**

**системах права**

**получило широкое распространение “безвиновная ответственность” (объективная или абсолютная ответственность).**

**В англо-американском праве борются две тенденции: тенденция расширить безвиновную ответственность и тенденция ее сузить. Лица, которые эксплуатируют опасные вещи или источники повышенной опасности стремятся к сужению ответственности. Те, кто могут от них пострадать - к расширению ответственности.**

**Здесь общий принцип такой: обычно на транспорте и при использовании ядерных установок, где существует безвиновная объективная ответственность гос-во устанавливает предел ответственности. Сверхается это либо национальным законодательством, либо на основании международных договоров. Практически во всех отраслях транспорта, во всех видах транспорта заключены международные соглашения, в которых установлен предел ответственности перевозчика. Дальше если гос-во желает защитить лиц, которые могут быть подвергнуты опасности устанавливается обязательное страхование ответственности и, наконец, третья ступень - это уже ответственность гос-ва. Причинно-следственная связь между вредом и действием. Сам вредоносный факт должен иметь своим источником положительную деятельность, т.е. небездействие, а действие для того, чтобы возникло ответственность и обязанность возместить вред. Действие должно исходить от лица свободно осознающего свои поступки, т.е. это должен быть человек, лицо,**

**которое**

**сознательно управляет своим поведением и осознает последствия.**

**От**

**ответственности освобождаются лица, неосознающие последствия своих действий.**

**Точно так же внешние обстоятельства (форс-мажорные обстоятельства) могут**

**изменить сознание лица в отношении последствий своих действий. При наличии таких**

**внешних обстоятельств может быть сложена ответственность с лица причинившего**

**вред.**

**Способ возмещения вреда.**

**По французскому, английскому и американскому праву**

**возмещение вреда выражается в денежной компенсации.**

**По германскому праву, в принципе, требуется восстановление предыдущее положение**

**(реституция), но если невозможно восстановление предыдущее положение, по**

**требованию потерпевшего достаточно денежной компенсации.**

**Надо изучить несколько видов договоров, а также надо обратить внимание на главы**

**касающиеся защиты прав промышленной собственности**

**(товарные знаки, патенты,**

**полезные модели, промышленные образцы).**

**Лекция №10. Имущественный найм в зарубежных странах**

**Понятие договора аренды в зарубежных странах**

**Арендные отношения и договор аренды развиваются в странах**

**Европы и США в течение**

**почти трехсот лет. Так, финансирование арендных операций**

**различных видов техники**

**и оборудования всегда активно применялось в США. Первый**

**арендный договор**

**персональной собственности был зарегистрирован в**

**Северо-Американских Соединенных**

**Штатах еще в начале XVIII века.**

**Под договором имущественного найма, в зарубежных странах, понимается договор, по которому одна сторона (наймодатель или арендодатель) обязуется предоставить другой стороне (нанимателю или арендатору) имущество во временное пользование за установленное вознаграждение, которое эта другая сторона обязана уплатить[1].**

**Договор в гражданском праве зарубежных стран, также как и в гражданском праве России, является двухсторонним, возмездным, консенсуальным.**

**Его предметом служит любая непотребляемая вещь – движимая или недвижимая. Договор широко используется в отношениях по использованию земли, торгово-промышленных предприятий, машинно-технического оборудования, зданий и сооружений, средств транспорта и перевозки грузов и т.д.**

**В некоторых странах, в частности ФРГ и Швейцарии, в зависимости от предмета договора различают имущественный наем и его разновидность – аренду. В Российском же праве, как мы уже отмечали, эти понятия являются синонимами. При этом к договору аренды относят только имущественный наем плодоприносящей вещи, при котором на возмездных началах переносится право не только пользование вещью, но и извлечение из нее плодов. При отсутствии специальных предписаний к договору аренды применяются нормы права, регулирующие договор имущественного найма.**

**В англо-американском праве в зависимости от характера предмета договора найма различают наем недвижимости (lease) и наем движимых вещей (hire). При найме недвижимости у нанимателя возникает ограниченное вещное**

**право, тогда как при найме движимых вещей – лишь обязательственные права, которые не могут быть противопоставлены третьим лицам.**

**Источником регулирования отношений по найму в странах романо-германской системы**

**права являются нормы гражданских кодексов (Франция – ст.1708-1778, 1800-1831**

**ФГК; ФРГ – 535-597 Германского Гражданского уложения; Швейцария – нормы**

**Обязательственного закона и т.д.). В странах**

**англо-американского права действуют**

**нормы прецедентного права. Вместе с тем, по существу, во всех странах изданы**

**также также многочисленные специальные акты по найму недвижимости, составляющие**

**обширное законодательство по использованию**

**сельскохозяйственных земель,**

**промышленно-торговых помещений и т.д. Целью такого законодательства является**

**некоторое смягчение отрицательных социальных и экономических последствий**

**произвола собственников имущества в определении условий сдачи имущества внаем.**

**При отсутствии специальных предписаний применяются общие правила, регулирующие имущественный найм.**

**В договорной практике широко применяются типовые формы договора, разработанные для найма различных видов имущества.**

**Как правило, в зарубежном законодательстве требуется особая форма для оформления**

**сделок аренды с недвижимостью. В законодательстве некоторых стран существуют и**

**требования в отношении формы применяемые к договорам заключаемым на определенную**

**сумму: во Франции - все договоры на сумму свыше 5 тыс. франков должны быть**

**заключены в простой письменной форме; в США - единообразный торговый кодекс устанавливает требования письменной формы для договоров на сумму свыше 500 долларов.**

**В англо-американском праве сам договор рассматривается как обещание (promise) или гарантия должника исполнить свое обязательство, поэтому если в договоре отсутствуют указания на внешние обстоятельства (на форс-мажор), то есть вина должника абсолютна. Заключая договор, должник принимает на себя это обещание (встречного удовлетворения) и при любых обстоятельствах должен исполнить договор. При этом англо-американское право до сих пор базируется на старом прецеденте 17-го века, под названием “Пэрэдай (парадина) против Джейна”. Этот прецедент 17-го века по своим обстоятельствам довольно любопытный. Был заключен договор аренды, по которому арендатор обязался платить арендодателю ренты платежи от урожая, получаемого на земельный участок. После заключения договора на территорию британских островов вторглось войско немецкого князя, которое согнала арендатора с земли и некоторое время занимало эту землю до тех пор, пока не была изгнана обратно на континент[2].**

### **Права и обязанности сторон**

**Согласно закону, в обязанности наймодателя входит прежде всего предоставление в пользование имущества, сдаваемого в наем, в состоянии, годном для эксплуатации, то есть соответствующем назначению имущества или специальным условиям договора.**

**Наймодатель несет ответственность за любые недостатки – как явные, так и скрытые, проявившиеся в процессе эксплуатации имущества, - исключающие или существенно препятствующие обычному, либо нормальному, либо установленному по договору использованию имущества. Но он не отвечает за явные и скрытые недостатки вещи, о которых не мог знать при разумной осмотрительности с его стороны в момент заключения договора. Ответственность наймодателя за недостатки имущества также отпадает, если наниматель при заключении договора знал об этих недостатках.**

**Если вещь представляется в состоянии, исключающем возможность использования ее для обусловленного в договоре назначения или существенно уменьшающем такую возможность, наниматель вправе, либо потребовать соответственно уменьшения размера наемной платы (ст.255 ШОЗ и практика др. стран). Обычно предусматривается также право нанимателя требовать устранения недостатков, а в случае просрочки наймодателя в их устранении наниматель может это сделать сам за его счет.**

**В большинстве стран допускается включение в контракт условий, ограничивающих ответственность наймодателя за недостатки вещи. Исключение составляют в этом отношении лишь некоторые объекты, например, жилые помещения, помещения для торгово-промышленных операций и т. п. Не допускаются договорные ограничения ответственности за состояние вещи, если наймодатель умышленно умолчал о**

**недостатках.**

**Ответственность наймодателя за недостатки вещи в английском праве регулируется нормами, аналогичными нормам об ответственности продавца за недостатки проданной вещи (раздел 7(1), 7(2) и 8 английского закона о поставке товаров и предоставлении услуг 1982г.).**

**На наймодателе лежит обязанность по поддержанию вещи в состоянии, пригодном для предусмотренного в договоре использования. Это означает, что он должен устранять недостатки, не вызванные эксплуатацией объекта, а также производить капитальный ремонт. Проведение же мелкого текущего ремонта составляет обязанность нанимателя.**

**И наконец, наймодатель должен обеспечить нанимателю в течение всего срока действия договора возможность спокойного пользования вещью.**

**Он обязан принять меры против третьих лиц, которые препятствуют своими действиями использованию объекта, например предъявляют права собственника, патентообладателя и пр., либо создают препятствия в какой-либо иной форме.**

**В случае заявления третьими лицами требований в отношении сданной внаем вещи наймодатель обязан, по требованию нанимателя, вступить в процесс. Если вследствие осуществления третьими лицами своих прав наниматель лишается пользования вещью, наниматель вправе требовать возмещения убытков от неисполнения договора, как это прямо предусматривается, например §541 ГГУ.**

**По условиям договоров, особенно при сдаче внаем машин и оборудования,**

**наймодатели нередко принимают на себя дополнительные обязанности, что не может не отражаться на сумме договора. К такого рода обязанностям чаще всего**

**относятся: предоставление технической документации по эксплуатации объекта, сдаваемого внаем; проведение технического обслуживания объекта, особенно технически сложных машин и оборудования; инструктаж персонала нанимателя по эксплуатации объекта.**

**Определенный круг обязанностей лежит по закону на нанимателе.**

**Наниматель обязан пользоваться имуществом добросовестно, как «хороший хозяин». В**

**первую очередь это характеризует его обязанность эксплуатировать объект в**

**соответствии с обычным хозяйственным назначением вещи, а также правилами ее**

**технического использования и специальными условиями договора. В противном случае**

**наймодатель может требовать его расторжения.**

**С понятием добросовестного использования имущества практика связывает и**

**некоторые другие обязанности. В частности, наниматель должен обеспечить**

**надлежащее хранение нанятого имущества, исключая его порчу или иное**

**ухудшение состояния объекта. Кроме того, он обязан немедленно известить**

**наймодателя о всех дефектах обнаруженных при использовании вещи в интересах**

**своевременного принятия наймодателем мер по предупреждению повреждений и пр.**

**Нарушение этой обязанности может повлечь ответственность за убытки вызванные не уведомлением.**

**Обязанностью нанимателя является уплата установленной по договору наемной платы**

**в срок указанные в соглашении. Договор имущественного найма делится по срокам их**

**действия на краткосрочные – от одного дня до года («аренда» или «чартер»),**

**среднесрочные – от года до трех лет («лизинг») и долгосрочные от трех до пяти**

**лет и более (это лизинг). Платежи осуществляются обычно периодически: по**

**месяцам, кварталам и т.д. Размер наемной платы**

**устанавливается по соглашению**

**сторон, но сумма всех платежей по найму, как правило,**

**превышает цену взятого в**

**наем имущества.**

**При отсутствии в договоре указаний на сроки наемной платы платежи должны**

**производиться в сроки, предусмотренные законом или обычаями**

**(Франция – ст. 1728**

**ФГК).**

**Неплатеж нанимателем сумм за пользование имуществом рассматривается как**

**основание для требования наймодателем расторжения договора.**

**И наконец, обязанностью нанимателя является возвращение вещи наймодателю по**

**окончанию срока действия договора. Наниматель обязан**

**возвратить вещь в таком**

**состоянии в каком она была получена с учетом нормального**

**износа. Он несет**

**ответственность за ухудшение вещи, происшедшие во время эксплуатации, если не**

**докажет, что оно наступило без его вины. В определенных случаях нанимателю**

**должно быть возмещено внесенное дополнение или улучшение вещи.**

**Договором могут предусматриваться и дополнительные обязанности нанимателя. В**

**частности, на него может быть отнесено страхование имущества, хотя обычно это**

**делает наймодатель, включая стоимость страхования в наемную**

**плату. К обязанности нанимателя по договору иногда относят принятие мер, исключающих возможность ознакомление конкурентов наймодателя с техническими и эксплуатационными качествами объекта.**

**Особую проблему составляет право нанимателя на сдачу имущества полученного внаем, в пользование третьим лицам – в поднаем (или субаренду).**

**Право отдельных стран, признавая в принципе такую возможность, по-разному регулирует предпосылки возникновения поднайма.**

**Во Франции и странах англо-американской системы права установлен принцип свободы нанимателя в заключении договора поднайма при отсутствии прямого запрещения в законе или договоре (Франция – ст.1717 ФГК). Так, французский кодекс законов о сельском хозяйстве (ст.832) запрещает субаренду земельных участков. В ФРГ передача в поднаем возможна лишь с согласия наймодателя (§ 549 ГГУ).**

**При поднайме наниматель несет свои прежние обязанности перед наймодателем и ответственность за эксплуатацию имущества третьим лицом, получившим вещь в поднаем.**

**Вторая особая проблема состоит в урегулировании отношений сторон, связанных с внесением нанимателем улучшений в используемое имущество.**

**Суды исходят прежде всего из квалификации улучшений как неотделимых от имущества без нанесения ему вреда или улучшений делимых.**

**Неотделимые улучшения, произведенные нанимателем без согласия наймодателя, возмещению не подлежат, если иное не предусмотрено договором.**

**Но при внесении такого рода улучшений с согласия наймодателя наниматель имеет право на возмещение стоимости таких улучшений. Отделимые же улучшения произведенные нанимателем за свой счет, считаются его собственностью.**

### **Прекращение договора**

**Прекращение действия договора регламентируется рядом специальных постановлений.**

**Действие договора прекращается за истечением срока, на который он был заключен,**

**а при неуказании срока – по заявлению одной из сторон с соблюдением**

**установленных законом или обычаем сроков предупреждения другой стороны.**

**Если по истечении срока найма наниматель при отсутствии возражений наймодателя**

**продолжает пользоваться вещью, договор считается продленным на неопределенное**

**время или на установленный законом срок (Франция - ст.1737 и 1737 ФГК, ФРГ - §565-569 ГГУ).**

**Особые постановления действуют обычно для прекращения договора найма жилых**

**помещений, торгово-промышленных помещений,**

**устанавливаемые специальными**

**законами. Заключение договора ограничивается, как правило, определенным сроком,**

**а при неуказании срока в договоре наймодатель может прекратить действие договора**

**лишь при наличии предусмотренных в специальном законодательстве оснований. Суды,**

**опирающиеся в некоторых странах на нормы такого законодательства, признают за**

**нанимателем, особенно в отношении торгово-промышленных и жилых помещений, право**

**на возобновление договора после истечения срока его действия.**

**При согласии наймодателя на возобновление договора спор сторон об условиях, на которых договор возобновляется, разрешается чаще всего в судебном порядке. При несогласии наймодателя на возобновление договора на помещения, в которых функционируют промышленные или торговые предприятия, он обязан, например, по французскому праву, возместить причиненный нанимателю ущерб как лицо, «злоупотребляющее правом», отказаться от возобновления договора и не вправе в течение установленного срока сдавать внаем это помещение конкурирующему предприятию. Основанием прекращения договора найма признается также гибель вещи при отсутствии вины в этом какой-либо из сторон. Действие договора может быть прекращено в результате нарушения обязанности одной из сторон, если другая на основании этого потребует прекращения договора (Франция – ст. 1741 ФГК; ФРГ - §554 ГГУ). Например, наймодатель может прекратить договор при просрочке внесения нанимателем наемной платы или использовании им вещи вопреки условиям договора. Осуществление договора найма не прекращается в случае смерти наймодателя, но может быть прекращено при объявлении конкурса на над имуществом нанимателя. Неодинаково определяются юридические последствия отчуждения наймодателем имущества, сданного в наем. Для сторон договора важное значение имеет нормативное решение вопроса о том, прекращает ли отчуждение собственником имущества, сданного внаем, договор найма или нет. От этого**

**зависит решение  
вопроса о том, приобретает ли новый собственник право  
истребования имущества от  
нанимателя или же он оказывается в положении наймодателя,  
связанного ранее  
заключенным договором найма прежним собственником  
имущества.**

**Регулирование проблемы зависит от целого ряда обстоятельств,  
в частности от  
природы вещи как движимости или недвижимости, момента  
отчуждения имущества как  
совершенного до или после передачи вещи нанимателю, и,  
наконец, факта применения  
к нанимателю имущества специального законодательства по  
защите его интересов.**

**По общему правилу, переход права собственности на сданное  
имущество к другому  
лицу не является основанием для изменения или расторжения  
договора  
имущественного найма. Обязательственному праву нанимателя  
сообщается так  
называемое «право следования», характерное для вещной  
природы того или иного  
права. Придание праву нанимателя недвижимости свойства  
вещного права  
обеспечивает сохранение за ним всех его правомочий из договора,  
то есть  
возможности противопоставления своего права из договора найма  
третьим лицам, в  
первую очередь новому собственнику.**

**Во Франции приобретатель вещи, сданной собственником в наем,  
не вправе выселить  
нанимателя-фермера или нанимателя, имеющего удостоверенный  
акт. Если же  
возможность выселения нанимателя была оговорена в самом  
договоре найма, то  
наймодатель обязан возместить ему убытки, если только это не  
было исключено в**

**договоре (ст.1743 и 1744 ФГК РФ).**

**В ФРГ отчуждение нанятой недвижимости также не прекращает осуществляемого договора найма: новый собственник вступает в права и обязанности наймодателя (§571 ГГУ).**

**[1] Гражданское и торговое право зарубежных стран / Под ред. М.И. Кулагина. – М., 1996. – с. 338**

**[2] Договор аренды-продажи в странах общего права // Социальное развитие и право. – М., 1980. – С.149.**