

Осипова Марина Васильевна  
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Программа курса

Введение

- Тема 1. Общая характеристика гражданского права
- Тема 2. Источники гражданско-правового регулирования
- Тема 3. Гражданское правоотношение
- Тема 4. Гражданские (физические лица) как субъекты гражданского права
- Тема 5. Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений
- Тема 6. Государство как субъект гражданского права
- Тема 7. Объекты гражданских прав
- Тема 8. Сделки
- Тема 9. Сроки. Исковая давность
- Тема 10. Представительство. Доверенность
- Тема 11. Осуществление и защита гражданских прав
- Тема 12. Общие положения о праве собственности и иных вещных прав
- Тема 13. Обязательственное право и обязательства
- Тема 14. Договор как основание возникновения обязательства

Нормативно-правовые акты

Список терминов

Примерные вопросы к зачету или экзамену по курсу "Гражданское право"

Список рекомендуемой и использованной литературы

ПРОГРАММА КУРСА

"ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО"

- Тема 1. Общая характеристика гражданского права  
Понятие гражданского права. Предмет гражданского права. Понятие "имущество", "имущественные отношения". Основные принципы гражданского права.  
Система гражданского права. Метод гражданско-правового регулирования общественных отношений. Расширение сферы действия диспозитивных норм.  
Зависимость метода гражданского права от характера регулируемых отношений.  
Регулятивная и охранительная функции гражданского права. Значение функций гражданского права для формирования правовой системы.  
История развития российского гражданского права. Гражданское право в системе права России. Роль гражданского права в условиях рыночной экономики.
- Тема 2. Источники гражданского права  
Понятие и особенности гражданского законодательства. Состав гражданского законодательства, Соотношение общероссийского законодательства и законодательства субъектов РФ, а также нормативных актов бывшего СССР. Конституция РФ - основа

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

развития гражданского законодательства. Гражданский кодекс: система, значение.

Гражданское законодательство и нормы международного права.

Основания для классификации актов гражданского законодательства. Виды таких актов.

Обычай делового оборота. Роли судебной и арбитражной практики.

Применение гражданского законодательства. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве, по кругу лиц. Аналогия закона и аналогия права.

Тема 3. Гражданское правоотношение

Понятие гражданского правоотношения. Структура гражданского правоотношения.

Особенности гражданских правоотношений. Независимость и равенство участников

гражданских правоотношений Понятие и виды субъектов гражданских правоотношений. Содержание гражданского правоотношения. Понятие субъективного гражданского права и гражданской обязанности.

Субъекты и объекты гражданских правоотношений. Понятие и элементы гражданской правосубъектности. Гражданская правоспособность и дееспособность. Соотношение правоспособности и субъективного гражданского права.

Виды гражданских правоотношений: по характеру содержания - имущественные и неимущественные, по видам участников - абсолютные и относительные; по особенностям осуществления - вещные и обязательственные.

Понятие оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. Классификация юридических фактов.

Тема 4. Физические лица как субъекты гражданских правоотношений

Понятие и классификация физических лиц как субъектов гражданских правоотношений.

Содержание и особенности гражданской правосубъектности физических лиц. Понятие национального режима.

Возникновение и прекращение гражданской правоспособности физических лиц.

Особенности правоспособности российских граждан, иностранцев, лиц без гражданства.

Ограничение правоспособности и недопустимость ее ограничения.

Понятие и виды дееспособности физических лиц. Эмансипация, Ограничение дееспособности. Признание гражданина недееспособным.

Порядок осуществления гражданских прав и обязанностей недееспособными и

ограниченно дееспособными гражданами. Опекa. Попечительство. Патронаж.

Доверительное управление имуществом граждан (подопечных).

Признание гражданина безвестно отсутствующим и его последствия. Отмена решения о признании гражданина безвестно отсутствующим. Объявление гражданин умершим и его последствия. Последствия явки гражданина, объявленного умершим.

Место жительства граждан. Понятие места жительства. Определение места жительства гражданина. Правовое значение места жительства.

Акты гражданского состояния. Понятие гражданского состояния. Виды актов гражданского состояния и их регистрация. Органы записи актов гражданского состояния.

Предпринимательская деятельность гражданина. Регистрация как условие осуществления предпринимательской деятельности. Имущественная ответственность.

Признание индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

Тема 5. Юридические лица

Понятие и признаки юридического лица. Цель создания юридического лица.

Правосубъектность юридического лица. Соотношение правосубъектности юридических лиц, физических лиц государственных и муниципальных образований. Общая и специальная правосубъектность. Возникновение и прекращение правосубъектности юридических лиц.

Средства индивидуализации юридических лиц (наименование, место нахождения, деловая репутация); средства идентификации продукции, работ, услуг (товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, реклама); средства обеспечения автономии юридического лица (коммерческая и служебная тайна)

Лицензирование деятельности юридических лиц. Органы юридического лица.

Осуществление гражданских прав и обязанностей юридического лица через его участников или представителей, отличных от его органов и участников.

Ответственность юридических лиц. Юридическое лицо с одним участником (учредителем). Филиалы и представительства. Дочерние и зависимые хозяйственные общества. Дочерние общества и предприятия.

Возникновение юридических лиц. Распорядительный, разрешительный, явочно-нормативный порядок создания юридических лиц. Создание юридических лиц по воле собственника или уполномоченного им органа, по воле их будущих участников, по воле учредителей Учредительные документы юридических лиц. Государственная регистрация юридических лиц.

Прекращение деятельности юридических лиц, Основания прекращения деятельности юридических лиц. Реорганизация: понятие, формы, имущественные последствия.

Гарантии прав кредиторов юридического лица при его прекращении. Ликвидация: понятие, порядок, имущественные последствия. Государственная регистрация прекращения деятельности юридических лиц.

Несостоятельность (банкротство) юридических лиц. Судебные и внесудебные процедуры. Реорганизационные, ликвидационные процедуры и мировое соглашение. Значение института банкротства.

Виды юридических лиц. Объединения лиц и объединение капиталов. Корпорации и учреждения. Классификация юридических лиц в ГК: по форме собственности, по соотношению в правах учредителей (участников) и самого юридического лица на имущество последнего; по цели осуществляемой деятельности. Юридические лица, в отношении которых учредители (участники) имеют обязательственные права; юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право; юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав. Коммерческие и некоммерческие юридические лица.

Понятие организационно - правовой формы. Хозяйственные товарищества и общества.

Производственные и потребительские кооперативы. Государственные и муниципальные унитарные предприятия и финансируемые собственников учреждения. Некоммерческие организации-собственники.

Тема 6. Государственные и муниципальные образования как субъекты гражданских правоотношений

Участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных

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

образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством.

Особенности их гражданской правосубъектности.

Порядок участия РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в гражданских правоотношениях. Участие государства и муниципальных образований в отношениях собственности. Участие государства в иных (внутригосударственных) гражданско-правовых отношениях. Участие государства во внешнем гражданском обороте.

Ответственность по обязательствам Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования.

Тема 7. Объекты гражданских прав Понятие объекта. Виды объектов гражданских прав

Понятие объекта гражданских правоотношений и его характерные черты.

Классификация объектов гражданских правоотношений. Предметы материального мира и нематериальные блага.

Вещи и их классификация. Потребляемые и непотребляемые вещи.

Недвижимые и движимые вещи. Регистрация недвижимости.

Индивидуально-определенные и родовые вещи. Вещи главные и принадлежности.

Сложные вещи. Не изъятые, ограничено изъятые и изъятые из оборота вещи.

Отдельные вещи и совокупности вещей, Земля как специфический объект гражданских правоотношений. Вещи как таковые, плоды, доходы. Одушевленные и неодушевленные вещи.

Деньги как особая категория вещей. Их характерные черты и функции. Ценные бумаги как специфический объект гражданских правоотношений. Основные виды ценных бумаг в зависимости от способа их передачи. Облигации. Чек. Вексель. Акция.

Сберегательные и депозитный сертификат банка. Особый правовой режим денег и ценных бумаг.

Понятие и особенности гражданско-правового регулирования валютных ценностей.

Действия и услуги как объекты гражданских правоотношений: понятие и сравнительная характеристика.

Результаты творческой деятельности как объекты гражданских правоотношений.

Информация. Условия, при которых защищается право владельца на информацию.

Нематериальные блага: понятие, особенности, классификация. Защита нематериальных благ. Возмещение морального вреда.

Тема 8. Сделка как наиболее распространенный юридический факт

Понятие и признаки сделки. Содержание сделки. Формы сделки, ее значение и виды.

условия действительности сделок: требования к субъектному составу, воле и волеизъявлению, форме и содержанию.

Классификация сделок. Сделки под отлагательным или отменительным условием.

Односторонние, двусторонние и многосторонние сделки. Возмездные и безвозмездные сделки. Консенсуальные и реальные сделки. Каузальные и абстрактные сделки.

Недействительные сделки: понятие виды. Последствия совершения и исполнения недействительных сделок. Односторонняя и двусторонняя реституция, взыскание в доход государства всего полученного по сделке. Недействительность части сделки.

Обязательство, сделка, договор: соотношение и взаимосвязь.

Тема 9. Сроки

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

Понятие и значение сроков в гражданском праве. Место сроков в системе юридических фактов. Исчисление сроков.

Виды сроков. Сроки, предусмотренные законом, определенные сторонами гражданского правоотношения (договорные), установленные судом. Императивные и диспозитивные сроки. Определенные и неопределенные сроки. Способы определения сроков. Общие и специальные сроки.

Сроки осуществления гражданских прав. Пресекательные сроки. Гарантийные сроки. Претензионные сроки.

Сроки исполнения гражданско-правовых обязанностей. Последствия просрочки.

Сроки защиты гражданских прав. Исковая давность: понятие виды, применение.

Требования, на которые не распространяется исковая давность. Начало течения, приостановление и перерыв течения, восстановление сроков исковой давности.

Тема 10. Представительство и доверенность

Представительство. Понятие и основания возникновения представительства. Виды представительства. Коммерческое представительство и его правовые формы.

Доверенность: понятие, форма, срок, виды. Передоверие. Прекращение доверенности и его последствия. Последствия совершения юридических значимых действий не уполномоченным лицом или с превышением полномочий (представительство без полномочий).

Представитель и посредник (сравнительная характеристика их правового статуса).

Тема 11. Осуществление и защита гражданских прав

Понятие осуществления субъективного гражданского права и исполнено я гражданской обязанности. Способы осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей. Институт представительства как способ осуществления прав и обязанностей.

Границы субъективного гражданского права. Пределы осуществления гражданских прав. Понятие злоупотребления гражданским правом. Антимонопольное законодательство как разновидность установления пределов осуществления гражданских прав в рамках предпринимательской деятельности и мера борьбы со злоупотреблением правом.

Характер и содержание права на защиту. Способы защиты гражданских прав.

Самозащита гражданских прав: понятие, общая характеристика Меры оперативного воздействия: понятие, общая характеристика.

Обращение к компетентным государственным или общественным органам с требованием защиты права: понятие, общая характеристика.

Общий и специальный (административный) порядок защиты гражданских прав.

Усиление роли судебной защиты гражданских прав.

Специфика защиты имущественных прав, прав в сфере предпринимательства, нематериальных благ.

Тема 12. Право собственности и др. вещные права

Собственность и право собственности. Собственность как экономическая категория.

Содержание экономических отношений собственности. Правовые формы собственности.

Вещные права: понятие, виды, признаки. Право собственности как центральный

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

институт вещных прав. Ограниченность иных вещных прав.

Понятия права собственности в объективном и субъективном смысле. Содержание субъективного права собственности. Пределы осуществления права собственности. Субъекты права собственности. Право собственности граждан и юридических лиц. Право государственной собственности. Право муниципальной собственности. Основания возникновения и прекращения права государственной и муниципальной собственности. Субъекты и объекты права государственной и муниципальной собственности.

Приватизация государственного и муниципального имущества.

Основания (способы) возникновения и прекращения права собственности. Момент возникновения права собственности у приобретателя по договору. Риск случайной гибели имущества. Приобретательная давность.

Объекты права собственности, Земля как специфические объекты права собственности по ГК.

Право общей собственности.

Понятие, виды, основания возникновения и прекращения.

Право общей долевой собственности: понятие, режим, особенности.

Правовой режим улучшений произведенных в общем имуществе одним из собственников. Преимущественное право покупки. Момент перехода доли в праве на общее имущество.

Право общей совместной собственности: понятие, характер, порядок осуществления, отличие от общей долевой собственности.

Общая собственность супругов. Значение брачного контракта в определении собственности супругов.

Собственность крестьянского (фермерского) хозяйства.

Право собственности и другие вещные права, отличные от права собственности.

Право хозяйственного ведения. Право оперативного управления. Вещные права на землю. Сервитуты. Вещные права на недвижимость.

Общее понятие о защите права собственности и других вещных прав.

Гражданско-правовые способы защиты права собственности и др. вещных прав.

Вещно-правовые способы защиты и др. вещных прав. Виндикационный и негаторный иски. Иск о признании права собственности.

Защита интересов собственника или субъекта др. вещного права при прекращении его права в силу закона. Возмещение убытков, причиненных собственнику или субъекту иного вещного права в результате незаконных действий (бездействий) государственных органов или органов местного самоуправления или лиц этих органов.

Тема 13. Обязательственное право и обязательство

Понятие обязательственного права. Сравнительный анализ обязательственного права и права собственности.

Понятие обязательства. Отличие обязательственных правоотношений от правоотношений собственности. Содержание обязательства. Основания возникновения обязательств. Объекты обязательств.

Субъекты обязательств. Множественность лиц в обязательстве: активная и пассивная.

Перемена лиц в обязательстве. Уступка требования. Перевод долга.

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

Надлежащее исполнение как главный способ прекращения обязательств. Основные принципы исполнения обязательств. Способы исполнения обязательств. Возложение обязанности на третье лицо. Просрочка исполнения обязательства.

Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств. Соотношение основного и обеспечивающего обязательств.

Неустойка: понятие, виды. Залог и его виды. Особенности залога недвижимости.

Удержание, Поручительство. Банковская гарантия. Задаток и его отличие от аванса.

Понятие гражданско-правовой ответственности. Основания наступления ответственности за нарушения обязательств. Противоправность. Убытки. Причинная связь. Вина. Формы ответственности. Ответственность независимо от вины.

Понятие, основания и способы прекращения обязательств.

Прекращение обязательств надлежащим исполнением. Зачет. Совпадение должника и кредитора в одном лице. Новация. Прощение долга.

Невозможность исполнения. Смерть гражданина. Прекращение юридического лица.

Другие способы прекращений обязательств.

Тема 14. Общие положения о договорах

Понятие гражданско-правового договора. Роль договора в организации рыночной экономики. Договор как юридический факт и средство регулирования отношений его участников. Свободна до -говора и договорная дисциплина.

Содержание договора. Существенные условия договора. Другие условия: обычные, случайные. Изменение условий договора. Толкование договора.

Классификация договоров. Публичный договор. Договор присоединения.

Предварительный договор, Договор в пользу третьего лица.

Заключение договора. Оферта и акцепт. Способы заключения договоров, Расторжение договора.

Введение

Существует такая область знаний и правовой практики необходимой для всех нас и каждого в отдельности, поскольку она организует наш быт, который можно обозначить как быт гражданский.

Сфера эта важна для экономики, ибо без нее не может заработать, быть элементарно здоровым экономический организм. Речь идет о праве гражданском, праве лица, как физического, так и юридического, праве гражданского общества. Ведь именно гражданское право регулирует главным образом нормальные экономические, рыночные, а точнее имущественные отношения.

Гражданское право России формировалось не вполне традиционным путем. Путь этот был тернистым поскольку в течение более чем 70-летней советской истории целый ряд правовых институтов оказывали сильное влияние публичные моменты, и нормы гражданского права служили достижению политических целей. Особенно это коснулось

права собственности и других вещевых прав.

Между тем Россия может и всегда гордилась своими гражданским законодательством как целостной нормативной системой, отличающейся стабильностью, а гражданско-правовые нормы - совершенством метода их создания. Ценность гражданского права и законодательства заключались в его точности и одновременно внимательном отношении к интересам как личности, так и государства.

Гражданское право России имеет глубокие корни и богатую дореволюционную историю систематизации и Кодификации.

Гражданско-правовые институты формировались в России под влиянием идей видных цивилистов своего времени, блестящих теоретиков права - Г.Ф. Шершеневича, И.А. Покровского, К.П. Победоносцева и многих других.

Современное гражданское право нельзя воспринимать вне связи с русской гражданско-правовой наукой, оточенной теорией. Современное гражданское законодательство пропитано их духом.

Гражданское право России сегодня переживает этап своего качественного обновления. Свидетельство тому Гражданский кодекс РФ первая часть которого принята Государственной Думой 21 октября 1994 г. и вступила в действие и вторая часть принята 22 декабря 1995 г. и вступила в действие с 1 марта 1996 г. Гражданский кодекс открывается (ст. 1) изложением принципов основных начал гражданского регулирования гражданских требований экономики рыночного типа, которые можно назвать основополагающими идеями частного права. Так в России признается и защищается частная собственность, коллективная и индивидуальная предпринимательская деятельность, свобода договора. Одновременно усилена защита имущественных и личных гражданских и юридических лиц.

Новое гражданско-правовое регулирование устраняет ранее действовавшие необоснованные запреты и ограничения и придает многим правовым предписаниям в сфере имущественного оборота диспозитивный характер. При помощи императивных норм защищая слабую сторону гражданского правоотношения.

Такой правовой механизм позволяет участникам рыночных отношений проявлять хозяйственную самостоятельность и более рационально и эффективно строить свои отношения. Однако для достижения таких результатов необходимо внимательное изучение содержания и особенностей норм действующего гражданского права.

Целью курса является достижение всестороннего глубокого понимания студентами природы и сущности гражданско-правовых отношений.

В целях формирования у студентов общего представления о предмете предлагается этот сборник. Для полного освоения гражданского права необходима самостоятельная работа, студентов по изучению учебной и монографической литературы, нормативных актов.

Ключевые вопросы курса освещены в конспектах лекций, тематические планы которых включены в настоящий сборник.

При подготовке к экзамену (вопросы даны в конце сборника) студент не должен ограничиваться библиографией указанной в сборнике, а осуществлять самостоятельный поиск нормативных актов и литературы.

## Тема 1

### Общая характеристика гражданского права

#### 1. Предмет гражданского права

Гражданское право как отрасль права - это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

Предмет гражданского права - это необщественные отношения, которые оно регулирует. Эти отношения делятся на:

1. Имущественные отношения, т.е. отношения, связанные с нахождением материальных благ, которые включают в себя:

- \* отношения статики, т.е. отношения, связанные с нахождением материальных благ у определенного лица (право собственности, ограниченные вещные права);
- \* отношения динамики, т.е. связанные с переходом материальных благ от одного лица к другому (обязательственное право, наследование).

2. Личные неимущественные отношения - отношения, возникшие между людьми по поводу нематериальных благ и не имеющие экономического содержания, независимо от степени связанности с имущественными отношениями:

- \* личные неимущественные отношения, связанные с имущественными (например, возникшие по поводу авторства на произведения науки, литературы и искусства). В этом случае имущественные отношения производны от неимущественных (например, право автора на вознаграждение);
- \* личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными (например, защита чести, достоинства и деловой репутации).

Самостоятельность той или иной отрасли в системе права связывается с наличием предмета и метода правового регулирования.

Предметом гражданского права являются имущественные отношения, именуемые также экономическими и хозяйственными. Основную группу имущественных отношений составляют рыночные отношения, связанные с реализацией производимых товаров и оказываемых услуг, то есть отношения, связанные с обменом и имеющие товарно-денежный характер.

Основы правового регулирования имущественных отношений были выработаны еще в Римском государстве (1 век н.э.) и используются с модификациями в большинстве государств до настоящего времени.

Наиболее кратко предмет гражданского права определяется как совокупность общественных отношений, урегулированных нормами этой отрасли. В свою очередь эти же отношения делятся на две большие группы отношений: имущественные (о которых упоминалось выше) и связанные с ними личные неимущественные отношения. Что

касается неимущественных отношений, не связанных с имущественными (речь идет о неотчуждаемых правах и свободах человека и др. нематериальных благах), то они защищаются гражданским правом (если иное не вытекает из существа таких нематериальных благ), но не регулируются им (ст. 2 ГК РФ ч.1).

Важной особенностью гражданского права является субъектный состав: гражданское правоотношение возникает между равноправными и независимыми друг от друга субъектами. Если перед нами имущественные отношения, основанные на власти и подчинении, то они не относятся к предмету гражданского права и регулируются другими отраслями права (административным, финансовым и др.).

Имущественные отношения, в силу своей природы, многочисленны и разнообразны. С социально-экономической точки зрения они предоставляют собой различные формы реализации отношений собственности. Но в одном они сходны: гражданское право регулирует лишь те имущественные отношения, в которых участвуют лица, экономически независимые один от другого, являющиеся самостоятельными товаровладельцами. Разнообразие экономических отношений зависит от характера и степени экономической самостоятельности участников гражданского оборота.

Важное значение имеет деление имущественных отношений гражданского права на отношения вещного характера и отношения обязательственные.

Вещные отношения - это всегда отношения, в которых субъект обладает определенными вещами (имуществом). Это отношения носят как бы двойственный характер:

\* во-первых, они указывают на отношения субъекта к вещи;

\* во-вторых, характеризуют отношения, в которые вступает обладатель вещи с другими лицами по поводу этой вещи (имущества).

Пределы вмешательства других лиц в дела обладателя вещи должны четко регламентироваться законом.

В зависимости от правовой формы обладания вещью (имуществом) вещные отношения могли быть отношениями собственности, либо только производными от первых.

Обязательственные отношения связаны с перемещением вещи, благ между субъектами. Они являются выразителями динамики имущественных отношений. Круг этих отношений большой, каждая их разновидность имеет свою динамику.

Так ст. 2 ГК РФ определяет имущественные отношения, реализуемые гражданским правом как отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

В этой же статье названы основные группы отношений гражданского права: правовое положение участников гражданского оборота, право собственности, право на результаты интеллектуальной деятельности, договоры и иные обязательства. В сферы гражданского права входит также наследственное право.

Субъектами имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, являются физические лица (граждане, иностранцы, лица без гражданства), юридические лица (в том числе иностранные, находящиеся в России), а также государство, субъекты Российской Федерации - республики, края, области, города и муниципальные образования (ст. 124 ГК РФ), когда они выступают носителями имущественных прав. Под имущественными отношениями понимают также общественные отношения,

которые возникают по поводу различного рода материальных благ, т.е. вещей, работ, услуг и иного имущества. Под имуществом следует понимать понятие, применяемое для обозначения:

1. Совокупности вещей и материальных ценностей, находящихся в собственности, оперативном управлении или хозяйственном ведении лица. К имуществу относятся также деньги и ценные бумаги. Круг объектов, входящих в состав имущества, зависит от формы собственности, к которой это имущество относится.
2. Совокупность вещей или иного имущественного удовлетворения от других лиц (актив). Так, устанавливая правила об ответственности юридических лиц к своим обязательствам, закон определяет ее объем в пределах принадлежащего ему имущества, на которое по закону обращено взыскание.
3. Совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей, которые характеризуют имущественное положение их носителя (актив и пассив). С этим пониманием и связано универсальное правопреемство (переход к другому лицу актива и пассива - прав и обязанностей) при наследовании и прекращении юридических лиц вследствие реорганизации.

Однако гражданское право регулирует не все имущественные отношения лиц, а только определенную часть, именуемую имущественно - стоимостными отношениями. К ним в первую очередь относятся товарно-денежные отношения. Следует иметь в виду, что гражданским правом регулируются отношения, непосредственно не связанные с денежными обращениями, и поэтому их нельзя назвать товарно-денежными (по обмену вещами, дарению и т.п.). Однако они носят также стоимостный характер, поскольку связаны с действием закона стоимости.

В силу вышесказанного правильно именовать имущественным отношением, входящим в предмет гражданского права, как имущественно - стоимостные отношения.

Имущественно - стоимостные отношения предполагают взаимную оценку участниками этих отношений количества и качества труда, в том материальном благе, по поводу которого эти отношения складываются.

Другой составной частью предмета гражданского права в соответствии со ст. 2 ГК является личные имущественные отношения, обладающее 2-мя признаками:

\* Во-первых, указанные отношения возникают по поводу неимущественных (духовных) благ (честь, достоинство, деловая репутация, имя гражданина, наименование юридического лица, авторское произведение, изобретение, полезная модель, промышленный образец и т.п.).

\* Во-вторых, в этих отношениях проявляется индивидуальность отдельных граждан или организаций, и осуществляется оценка их нравственных и социальных качеств.

Личные неимущественные отношения можно разделить на 2 группы.

В первую группу, о которой говорится в части 1 ст. 2 ГК, входят личные неимущественные отношения, тесно связанные с имущественными: прежде всего в области интеллектуальной собственности (авторское и патентное право), субъекты которого, наряду с имущественными правами, обладают правомочиями иного характера (право на авторство, неприкосновенность созданного произведения). Ввиду тесной связи между ними, а также регулирования их единым законодательством, они входят в предмет гражданского права.

Во вторую группу неимущественных прав, относящихся к предмету гражданского права, входят, так называемые, неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, которые, согласно п. 2 ст. 2 ГК, гражданским законодательством, если иное не возникает из существа этих нематериальных благ. К ним относятся жизнь, здоровье, честь и доброе имя, неприкосновенность частной жизни, деловая репутация (см. в ст. 150 ГК, дан их примерный перечень).

Личные неимущественные отношения регулируются гражданским правом, лишены экономического содержания, т.к. в их основе лежат нематериальные блага (имя, честь, достоинство т.п.), которые неотделимы от личности.

Важно иметь в виду, что носителем личных неимущественных прав является...

(обрыв текста)

## Тема 2

### Источники гражданско-правового регулирования

#### 1. Понятия и виды источников гражданского права

После определения предмета, метода и системы гражданского права следует выяснить, где и в каких формах выражаются те правовые нормы, которые в совокупности образуют гражданское право.

Формы выражения различны и их принято называть "источники гражданского права".

Конституция РФ и ГК РФ различают следующие источники отечественного гражданского права:

\* Гражданское законодательство:

Гражданский кодекс РФ (п. 2 ст. 3 ГК), принятые в соответствии с ГК РФ иные федеральные законы регулирующие гражданско-правовые отношения (п.2 ст. 3 ГК);

\* иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права: указы Президента РФ (п. 3 ст. 3 ГК); постановления Правительства РФ (п. 4 ст. 3 ГК); нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (п. 7 ст. 3 ГК);

\* нормативные акты Союза ССР и Российской Федерации, принятые до введения в действие Гражданского кодекса (ст. 4 Федерального закона "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации от 22 декабря 1996 г.).

\* обычай делового оборота (ст. 5 ГК)

\* нормы международного права и международные договоры Российской Федерации (ст. 7 ГК).

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ и п. 1 ГК, озаглавленной "Гражданское законодательство" позволяет утверждать, что все вышеперечисленное можно обозначить как гражданское законодательство. В таком широком понимании и будет употребляться термин "гражданское законодательство" в дальнейшем употреблении.

Традиционно источники гражданского права подразделяются на законы (законодательные акты) и подзаконные акты.

#### 2. Гражданские законы

Ст. 76 Конституции РФ различает по юридической силе и объектам регулирования федеральные конституционные законы и федеральные законы.

Высшей юридической силой обладает среди федеральных конституционных законов Конституция РФ, а ее нормы обладают основополагающим значением для гражданско-правового регулирования особенно в определении форм собственности и содержания права собственности (ст. 8, 9, 34-36 и др. Конституции РФ), параметров правоспособности граждан (ст. 17-25, 35, 44 и др. Конституции РФ).

Гражданский кодекс, являясь федеральным законом, занимает высшую юридическую силу среди других гражданских законов, нормы которых должны соответствовать п. 2 ст. 3 ГК.

При коллизии гражданско-правовых норм, содержащиеся в ГК и др. федеральных законах и тем более других источниках гражданского права, руководствоваться следует нормами ГК, если только в самом кодексе не предусмотрено иное (п. 3 ст. 22, п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 197 и др. ГК).

В настоящее время действуют части 1-ая и 2-ая Гражданского кодекса РФ 1994 - 1995 гг. Вскоре будет принята 3-я часть. ГК РСФСР 1964 г. (разделы IV - VIII) применяются поскольку не противоречат 1 и 2 частям ГК.

Большое место среди источников гражданского права занимают федеральные законы. Круг отношений, которые они регламентируют, определен ГК (п. 3 ст. 1, п. 1, 2 ст. 2 ГК). Это так называемые специальные законодательные акты, регулирующие определенный вид гражданско-правовых отношений. В соответствии с положениями ГК (ст. 96, 107, 117, 291 и др. ГК) приняты федеральные законы: "Об общественных организациях", "О профессиональных союзах, их права и гарантиях деятельности", "О производственных кооперативах", "О товариществах собственников жилья", "Об акционерных обществах", "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях", "Об актах гражданского состояния", "Об обществах с ограниченной ответственностью", "О несостоятельности (банкротстве)", "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", "О некоммерческих организациях".

Особое значение имеют законы, регулирующие отношения в сфере интеллектуальной деятельности: закон "Об авторских и смежных правах", "Патентный закон"; закон "О защите прав потребителей", охватывающий широкую область предпринимательских отношений по предоставлению гражданам товаров, работ, услуг и др.

3. Подзаконные нормативные акты и иные акты, содержащие нормы гражданского права

Нормы гражданского права содержатся также и в подзаконных актах - указах Президента РФ (п.3 ст. 3 ГК), постановлениях Правительства, актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (п. 7 ст. 3 ГК).

Указы Президента должны соответствовать ГК и федеральным законам, постановлениям Правительства РФ - ГК, иными федеральными законами и указами Президента, акты министерств и иных органов исполнительной власти.

Конституция и ГК РФ не предусматривают принятия актов гражданского права субъектами федерации - республиками, областями, городами федерального значения. Хотя, учитывая особенности и локальный характер некоторых групп гражданско-правовых отношений, целесообразно их регулирования на уровне субъектов федерации. Это касается области коммунально-бытового и регионального транспорта.

По этим и другим вопросам в настоящее время действует решение органов власти субъектов федерации, которые сохраняют силу до их отмены актами последующего законодательства.

Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти приводятся в соответствие с вновь принятыми законами РФ и правовыми актами Президента и Правительства РФ в течение 30 дней после вступления их в силу, если в законе или ином правовом акте не указан другой срок.

Указ Президента может быть принят по любому вопросу, входящему в его компетенцию (ст. 80-90 Конституции РФ), за исключением случаев, когда соответствующие отношения регулируются только законом. Особое место среди указов занимают те, что направлены на развитие экономической жизни страны и крепление начал рыночной экономики. Среди них - Указы о правовом статусе федеральных государственных предприятий и казенных заводов (от 23 мая 1994 г. и 10 июня 1994 г.), о совершенствовании системы расчетов (от 20 декабря 1994 г.), о выпуске ценных бумаг и защите интересов инвесторов (от 4 ноября 1994 г. и июля 1994 г.) Нормы государственного права могут устанавливаться также постановлениями Правительства на основании и во исполнении нормативных актов, имеющих высшую юридическую силу по сравнению с ними.

Нормативные акты министерств и ведомств России (п. 3 ст. 3 ГК) также могут содержать нормы гражданского права. Более конкретно рамки и предмет ведомственных нормативных актов определяют соответствующие законы РФ и положения о министерствах и ведомствах, утвержденных Правительством России. Нормативные акты министерств и ведомств имеют большое практическое значение, среди них приказы Министерства по управлению имуществом (по вопросам использования федеральной собственности), Комитета по патентным и правовым законам (по вопросам интеллектуальной собственности) и транспортное министерство (по условиям перевозок грузов и пассажиров).

Усложняют в известной мере систему источников гражданского права нормативные акты Союза ССР и РФ, принятые до введения в действие ГК и применяемые до сих пор. Федеральные законы о введении в действие части первой и второй Гражданского Кодекса РФ сохранили юридическую силу за нормативными актами Союза ССР и РСФСР. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. и иные акты законодательства Союза ССР, действующие на территории России в пределах и порядке, предусмотренном Конституцией РФ, постановлением Верховного Совета РСФСР "О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств" от 12 декабря 1991 г., постановлением Верховного Совета РФ "О гражданских правоотношениях в период проведения экономической реформы" от 14 июля 1992 г. и "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации" от 3 марта 1993 г. применяются впредь до их приведения в соответствие с ГК постольку, поскольку они не противоречат ГК. Постановление Правительства СССР по вопросам, которые согласно ГК могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов. В числе временно действующих в России законодательных актов СССР, например, названы Кодекс торгового мореплавателя СССР 1968 г. Устав внутреннего

водного транспорта СССР 1955 г.

Установлено, что до приведения в соответствие с ГК и постольку, поскольку они не противоречат ГК, применяются все законы и иные правовые акты Российской Федерации независимо от их видов, принятые до 1 января 1995 г.

По мере применения в России новых актов, гражданского законодательства, отвечающим требованиям рыночной экономики, сфера действия актов бывшего СССР сужается.

Особо в качестве источников гражданского ГК выделяют нормы международного права и международные договоры РФ (ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК РФ).

В нормах ГК и ряда других источников гражданского права восприняты многие положения, заложенные в принципах и нормах, содержащихся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, документах других международных организаций по наиболее общим и глобальным вопросам международного правопорядка, многосторонних договорах (конвенциях), решениях Международного Суда.

Нормы международных документов общего применяются к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных физических и юридических лиц, определяют их гражданско-правовой статус, право иностранцев на имущество, находящееся на территории РФ, порядок совершения внешнеэкономических сделок, применение гражданско-правовых последствий причинения вреда иностранцам и иностранцами на территории РФ и т.д. Однако иногда они подлежат применению и к отношениям между российскими физическими и юридическими лицами, например, при международных перевозках грузов, пассажиров и багажа, выполняемых российскими перевозчиками. Международные договоры применяются к соответствующим гражданско-правовым отношениям непосредственно.

Но для применения некоторых международных договоров требуется издание внутригосударственного акта - имплементации.

Международные договора имеют приоритет перед национальным законодательством в случае коллизии между ними.

Вступившие в силу для РФ международные договоры (кроме договоров, заключенных между ведомствами) подлежат официальному опубликованию в ежемесячнике "Бюллетень международных договоров"; а в случае необходимости - в "Российской газете".

Статья 5 ГК посвящена обычаям делового оборота, применяемая исключительно в сфере предпринимательских отношений.

Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (п. 1 ст. 5 ГК).

По очереди применения обычай делового оборота стоит после применение гражданского законодательства и договоров. Порядок их применения освещен во многих статьях ГК и других актах (например, ст. 6, 309, 311, 314, 315, 421, 427 ГК, ст. 134-135 Кодекса торгового мореплавания).

Исходя из анализа ст. 5 и ст. 6 ГК следует, что обычаи делового оборота применяются

при пробеле в гражданском законодательстве, который не восполняется соглашением сторон.

Нельзя не затронуть вопрос о признании источником права судебной и арбитражной практики.

При всем значении ни судебные прецеденты, ни постановления Президиумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда не могут рассматриваться как источники гражданского права, так как акты судебных органов не обладают нормотворческими функциями, они не создают, а лишь истолковывают и применяют нормы права.

#### 4. Действия и применение гражданского законодательства

Для применения актов гражданского законодательства необходимо знать порядок их применения и соответственно порядок опубликования и вступления в силу.

Государственной Думой 25 мая 1994 г. принят специальный Федеральный закон "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных, федеральных законов, актов палат Федерального собрания". Согласно этому закону датой принятия федерального конституционного закона считается день принятия его Государственной Думой РФ в окончательной редакции.

Федеральные конституционные законы применяются только по вопросам, указанными в Конституции и с соблюдением специальной процедуры голосования, предполагающей квалифицированное большинство 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации и 2/3 голосов общего числа депутатов Государственной Думы (ст. 108 Конституции РФ).

Официальным опубликованием Федерального закона считается первая публикация его полного текста в "Российской газете" или "Собрание законодательства Российской Федерации".

Федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ подлежат обязательному официальному опубликованию (кроме актов или их отдельных положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера) в "Российской газете" и "Собрание законодательства Российской Федерации" в течение 10 дней после их подписания. Указы Президента, имеющие нормативный характер, и постановления Правительства, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающих правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организацией, как правило, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 7 дней после их официального опубликования, в соответствии с Указом Президента РФ "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти" от 23 мая 1996 г.

Иные указы Президента и постановления Правительства, в том числе содержание сведений, составляющих государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания.

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

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций или имеющие международный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ. Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти подлежат официальному опубликованию в газете "Российские вести" и в "Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти" в течение 10 дней после их регистрации. Они, как правило, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после их официального опубликования.

Общее правило о действии гражданского законодательства во времени гласит, что акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются только к тем отношениям, которые возникнут после введения их в действие (ст. 4 ГК). По отношению, возникающим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется только к правам и обязанностям, которые возникли после вступления его в силу (п. 2 ст. 4 ГК). Но, "если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательным для сторон правила, чем те, которые действовали при заключении договора, то условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных документов" (п. 2 ст. 422 ГК).

Что касается правила о действии гражданского законодательства в пространстве, то оно состоит в следующем - акты гражданского законодательства действуют на всей территории, подведомственной принявшему их органу, то есть на всей территории РФ. Существуют 2 исключения:

- \* в силу указания самого закона территориальные границы его действия или действия его отдельных норм может быть ограничен;
- \* законодательство одной страны в определенных случаях и по определенным вопросам может применяться на территории другой страны например, стороны внешнеэкономического контракта, руководствуясь принципом свободы договора, могут условиться о рассмотрении возникших между ними споров по правилам материального права страны истца, то есть по гражданскому законодательству другой страны.

Действие гражданского законодательства по кругу лиц состоит в том, что акты гражданского законодательства распространяется на всех лиц, находящихся на территории, в пределах действия гражданского законодательства.

В порядке исключения допускается возможность определения круга лиц, на которых распространяется та или иная норма. Кроме того, на лицо (гражданина или юридическое лицо) одного государства может распространяться действие гражданского законодательства другого государства.

Под толкованием норм гражданского законодательства понимается установление и выяснение их содержания (смысла) путем устранения неясностей. Особенно это касается содержания договоров в ст. 431 ГК. Но субъектами толкования норм могут выступать органы, принявшие соответствующие правовые акты, суды, авторы работ по юридической тематике, правоохранительные органы.

Нельзя не упомянуть о пробелах в гражданском законодательстве, то есть отсутствие норм, прямо регламентирующих данное общественное отношение (ст. 6 ГК). Эти

пробелы восполняются путем применения аналогии закона или права в ведение всех субъектов правонарушения.

Пробелы в законодательстве не только объективно возможны, но в некоторых случаях и неизбежны. Применение аналогичного закона должно подчиняться определенным условиям. Этим условиям согласно ст. 6 ГК выступают:

- \* наличие пробела в законодательстве;
- \* нерегулируемость соответствующего отношения соглашения сторон;
- \* отсутствие пригодного для применения обычая делового оборота;
- \* наличие сходной нормы закона, не противоречащей природе данного правоотношения.

Только в случае, когда использование аналогии закона оказывается невозможным, допустимо применение аналогии права. Дополнительным условием применения к решению конкретного дела общих начал и смысла гражданского законодательства выступает необходимость учета требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК).

Решение, вынесенное правоприменительным органом на основе аналогии права или аналогии закона, является актом применения права. Оно не обладает качествами нормативных актов и не имеет обязательной силы для аналогичных случаев.

Применение подобного решения ответственным органом, например, Верховным Судом РФ или Высшим Арбитражным Судом РФ, создает, разумеется, ориентиры для решения аналогичных вопросов в будущем. Однако даже решения, принятые этими органами, не выступают средством заполнения пробела в праве, так как не являются по своей сути актами создания новой нормы.

### Тема 3

#### Гражданское правоотношение

##### 1. Понятие гражданского правоотношения

Гражданское правоотношение - общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права.

Правоотношение представляет особую форму, в которой абстрактная норма права получает свое конкретное выражение.

Реализация нормы права в конкретном правоотношении заключается в том, что его участники наделяются субъективными правами и обязанностями, которые гарантируются государством.

Например, ст. 1064 ГК "Лицо, которому был причинен вред, имеет на его возмещение в полном объеме. Поэтому, в случае причинения вреда (например, дорожно-транспортное происшествие), у потерпевшего возникает право требовать у причинителя вреда его возмещения. При отказе он может обратиться в суд. Таким образом, на основе абстрактной нормы права возникает конкретное гражданское правоотношение, участники которого обладают субъективными правами и обязанностями.

Правовые отношения носят волевой сознательный характер, который заключается в том,

что в них выражается индивидуальная воля их участников (например, воля участников проявляется на всех стадиях, начиная от возникновения и кончая его реализацией - заключение договора купли-продажи. В более широком смысле волевой характер правоотношений заключается в том, что в них проявляется воля государства, установившего определенные правила, которыми регулируются права и обязанности участников подобных отношений).

Будучи одним из видов правоотношений, гражданские правоотношения обладают общими для всех правоотношений чертами:

- общественный характер
- основываются на законе.

Они выступают как результат регулирования м. гражданского права имущественных и личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Гражданские правоотношения возникают не только из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, но также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности (п. 1 ст. 8 ГК).

Отличительные особенности гражданских правоотношений от других видов правоотношений.

\* Субъекты равны между собой, имущественно обособлены и самостоятельны независимо от функций возложенных на них. Таким образом, обязанный субъект не подчинен управомоченному, а лишь связан конкретной обязанностью (например, покупка квартиры у местной администрации - гражданское правоотношение, а вот - выдача и распределении ордеров на квартиру между гражданами пострадавшими от землетрясения - административное).

\* Широкий круг участников также отличительная особенность гражданских правоотношений. В них могут участвовать все возможные субъекты права (гражданские, юридические лица, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования).

\* Множественность субъектов (вещи, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага).

\* Возможность установления содержания гражданских правоотношений по соглашению сторон (другие правоотношения возникают только при наличии соответствующей нормы права, прямо предусматривающей возможность возникновения правоотношений).

\* В качестве правовых гарантий реального осуществления субъектам прав и обязанностей применяются, главным образом, меры имущественного характера (возмещение убытков, взыскание неустойки).

\* Возможность возникновения гражданских правоотношений по основаниям, прямо законом не предусмотренных, но не противоречащих ему (ст.8 ГК).

\* Специфика порядка и способов защиты нарушенных гражданских прав заключается в том, что в случае нарушения прав участников гражданских правоотношений обращаются в судебные органы путем представления соответствующего иска.

Вывод:

Гражданские правоотношения - это волевые имущественные или неимущественные отношения, урегулированные нормами гражданского права, в котором его участники юридически связаны наличием взаимных субъективных прав и обязанностей.

## 2. Субъекты, объекты, содержание, форма гражданских правоотношений

### Форма гражданского правоотношения

Субъективные права и обязанности, принадлежащие участникам гражданским правоотношений, образуют его правовую форму.

Под субъективным правом понимается юридически обоснованная мера возможного поведения управомоченного лица.

Под субъективной обязанностью - юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении.

Особенностью субъективных гражданских прав и обязанностей является то, что они носят имущественный и неимущественный характер. Например, право собственности - это имущественное право, представляющее его обладателю юридически обеспеченную возможность по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

Право на защиту чести, и достоинства, и деловую репутацию - личное неимущественное право, которое предоставляет управомоченному лицу юридически обеспеченную возможность требовать опровержения порочащих его сведений.

Любое гражданское правоотношение представляет собой сложное правовое явление.

Оно состоит из 3-х необходимых элементов:

- \* субъектов,
- \* объектов,
- \* содержания.

### Субъекты гражданских правоотношений.

Под субъектами понимаются участники гражданских правоотношений. В соответствии со ст. 2 ГК ими являются: гражданские лица, юридические лица, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования.

Одни участники обладают правами и называются управомоченными лицами, другие несут обязанности и называются обязанными лицами.

Управомоченные и обязанные лица противостоят друг другу и не могут существовать один без другого.

Для того чтобы участвовать в гражданских правоотношениях, необходимо обладать гражданской правоспособностью - абстрактной, общей способностью лица иметь предусмотренные законом права (ст. 17, 49 ГК).

Правоспособностью участников гражданских правоотношений наделяет государство, признавая тем самым их в качестве субъектов права.

Для того чтобы своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя обязанности и исполнять их, субъекты гражданских правоотношений наделяются дееспособностью (ст. 21 ГК).

Термин "правосубъектность" объединяет правоспособность и дееспособность.

Правосубъектность определяется как социально- правовая способность быть участником гражданских правоотношений.

Термин "физические лица" включают в себя не только граждан РФ, но и иностранцев,

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

лиц без гражданства, которые пользуются равными с гражданами России имущественными и неимущественными правами за изъятиями установленными в законе.

Так, в соответствии со ст. 23 "Воздушного кодекса" и ст. 41 "Торгового мореплавания" в состав воздушных и морских судов могут входить только Российские граждане.

Ограничения гражданской правоспособности иностранных граждан возможно по Постановлению Правительства РФ в качестве ответной меры (ресторсии) для граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения правоспособности российских граждан (ст. 162 Основ и ст. 562 ГК 1964 г.).

Юридические лица, вступающие в гражданские правоотношения, могут иметь общую и специальную правоспособность (см. юридические лица).

Обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью РФ, субъекты РФ и муниципальные образования. Участвуя в гражданских правоотношениях, они не выступают в качестве носителей властных полномочий, имеют равные права по сравнению со своими контрагентами юридическими и физическими лицами.

К ним применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если они не вытекают из закона или особенностей данных субъектов (ст. 124 ГК).

Вместе с тем, и государственные образования не могут быть участниками всех гражданских правоотношений, например, государственные образования не могут выступать в наследственных правоотношениях в качестве наследодателя.

Состав участников правоотношения может меняться в результате правопреемства, под которыми понимается переход прав и обязанностей от одного лица - правопреемника, к другому - правопреемнику, причем последний выступает в правоотношениях вместо своего предшественника.

Правопреемство может быть универсальным (общим) или сингулярным (частным).

Особенность общего - правопреемник занимает место правопреемника во всех правах и обязанностях, за исключением тех, которых закон не допускает правопреемство вообще (например, право авторства).

В соответствии со ст. 58 ГК при любой форме реорганизации (слияние, выделение, разделение, преобразование, присоединение) права и обязанности ранее существовавшего юридического лица переходят к вновь образуемым.

По наследству к наследнику переходят имущественные права и обязанности.

Под частными правопреемством понимается правопреемство, возникающее в одном или нескольких правоотношениях.

Так, в соответствии с п. 1 ст. 382 ГК право требования, принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Однако не все права могут переходить от одного лица к другому.

Как следует из ст. 383 ГК, переход прав, неразрывно связанных с личностью кредитора (в частности права требования алиментов и возмещения вреда, причиненного жизни, здоровью и т.д.), не допускается.

Содержание гражданского правоотношения - это составляющие его субъективные права (правомочия) и обязанности. Название "субъективные" они получили потому, что

принадлежат конкретным участникам правоотношений.

Объектом гражданских правоотношений является то благо, по поводу которого возникает гражданские правоотношения и в отношении которого существует субъективное право и соответствующая ему обязанность.

В соответствии со ст. 128 ГК объектами гражданских прав (а значит, и гражданские правоотношения) являются вещи, включая деньги и ценные бумаги:

\* иное имущество, в том числе имущественные права;

\* работа и услуги;

\* информация (однако объектом охраны является не всякая информация, а обладающая 3-мя признаками:

о соответствующие сведения, неизвестные 3-им лицам;

о к ним нет доступа на законном основании;

о обладатель принимает меры для их конфиденциальности (ст. 139 ГК).

\* результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность - изобретения, произведения литературы, науки, искусства, промышленные образцы);

\* нематериальные блага (блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, и которые непередаваемы и неотчуждаемы иными способами (п. 1 ст. 150 ГК).

Каждому объекту принадлежит определенный вид гражданских правоотношений.

Так, в правоотношениях собственности - вещи, в обязательственных правоотношениях действия (работы, услуги).

### 3. Виды гражданских правоотношений

Всё существующее разнообразие гражданских правоотношений может быть классифицировано.

Такая классификация имеет не только теоретическое, но и практическое значение, помогает уяснить характер взаимоотношений, а следовательно, правильно применять гражданское законодательство к конкретному случаю.

### 4. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений

Основанием возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений являются юридические факты, т.е. конкретные жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает наступление юридических последствий.

Юридические факты характеризуются следующими моментами:

\* наличие явлений внешнего мира (жизненных обстоятельств);

\* признание их государством в качестве таковых.

Примерный перечень и классификация юридических фактов даны в п. 1 ст. 8 ГК РФ.

Вместе с тем закон подчеркивает, что этот перечень не является исчерпывающим.

Признаются возможности возникновения гражданских прав и обязанностей из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законодательством, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождает гражданские права и обязанности (п. 1 ст. 8 ГК).

Важное значение этого положения заключается в том, что уровень развития экономического оборота делает невозможным закрепление в гражданском законодательстве всех без исключения юридических фактов.

Не предусмотренные факты порождают юридические последствия в том случае, если они противоречат общим началам и смыслу гражданского законодательства.

Традиционно юридические факты подразделяются в зависимости от воли субъектов на действия и события.

Действия совершаются по воле физических и юридических лиц. К ним относится большинство юридических фактов.

В зависимости от него соответствуют действия требованиям закона, других нормативных актов или условиям договора или нарушают их, они подразделяются на правомерные и неправомерные.

К неправомерным относятся:

причинение вреда жизни или здоровью гражданина, неисполнение обязательства, совершение сделки заведомо противной основам правопорядка или нравственности.

Причем последствием их совершения является наступление гражданско-правовой ответственности, несмотря на то, что воля правонарушителя не была направлена на наступление этих юридических последствий.

Они поступают в силу закона. Примером может служить причинение вреда имуществу гражданина или юридического лица, когда этим порождается обязанность возместить вред (п. 1 ст. 1064 ГК).

Правомерные действия обычно подразделяются на юридические акты и юридические поступки.

Юридические акты - правомерные действия, направленные на достижение юридических последствий. К ним относятся: см. сроки (ст. 153), см. административные акты (п. 2 ст. 37, 417 ГК), акты государственных органов и органов местного самоуправления, решения суда (п. 3 ст. 222, п. 1 ст. 977 ГК).

Юридический поступок - правомерное действие субъекта гражданского права, совершаемое без цели вызвать определенные гражданско-правовые последствия, но приводящие к ним вследствие достижения результата. Например, обнаружение клада порождает право собственности на него лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившие клад, - в равных долях (п. 1 ст. 233 ГК).

Отличие юридического поступка от сделки состоит в следующем:

- \* юридический поступок совершается без цели вызвать юридические последствия;
- \* при совершении юридического поступка недееспособными, также могут возникнуть юридические последствия.

Гражданское право связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, т.е. обстоятельствами независимыми от воли людей. Но не во всех случаях события возникают независимо от воли человека, иногда они возникают в результате его действий. В зависимости от этого не принято различать на абсолютные (явления, возникновение и развитие которых не зависят от воли человека: наводнение, землетрясение, ураган, истечение времени) и относительные (явления, которые возникают в результате действий лица, но развиваются независимо от этих действий: наступление смерти в результате причинения телесных повреждений.)

Отсюда можно сделать вывод, что события отличаются от действий не столько по характеру их происхождения, сколько по характеру развития процесса этих явлений.

События приобретают юридическое значение, потому что с их наступлением закон

связывает определенные юридические последствия.

Особо хотелось бы обратить внимание на возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений в зависимости от наступления или истечения срока. Сроками называются отрезки времени, имеющие свое начало, установленную продолжительность течения и окончания. Он не является особым юридическим фактом, наряду с событием или действием. Срок относится к относительным событиям, поскольку, говоря о них, нельзя отрицать деятельности людей. Они являются волевыми по происхождению, поскольку устанавливаются нормами гражданского законодательства, соглашением сторон, судом.

#### Тема 4

#### Гражданские (физические лица) как субъекты гражданского права

Чтобы стать субъектом гражданского права, гражданин должен обладать определенными законом качествами, которые в своей совокупности составляют гражданскую правосубъектность. Эта гражданско-правовая категория раскрывается в 2-х применяемых в законодательстве понятиях: гражданская правоспособность и дееспособность.

Гражданская правоспособность - способность иметь гражданские права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Она является равной для всех граждан и не зависит от возраста, психического и физического состояния. Содержание правоспособности раскрывается в п. 1 ст. 18 ГК.

Правоспособность органически связана с гражданством. Приобретая гражданство, человек становится субъектом права данного государства. Неслучайно в ГК говорится не о правоспособности физических лиц, а о правоспособности граждан. Прежде всего гражданам России предоставляется гражданская правоспособность в полном объеме. Кроме них, субъектами гражданского права могут быть иностранцы (лица, обладающие гражданством иностранного государства и не имеющие гражданства РФ) и лица без гражданства (т.е. не принадлежащие к гражданству РФ и не имеющие доказательств принадлежности к гражданству других государств).

Статья 2 ГК закрепляет за иностранцами безусловный (т.е. не требующий взаимности со стороны государства иностранного гражданина) национальный режим.

Суть его заключается в следующем: права иностранцев на территории России определяются в принципе российскими законами, а не законодательствами государства, к которому принадлежит иностранец.

Из этой статьи кодекса можно усмотреть, что распространение правил гражданского законодательства на иностранцев предполагается. Указанная презумпция означает, что для ограничения прав иностранцев необходимо прямое указание российского закона. Установив для иностранцев и лиц без гражданства национальный режим, закон допускает изъятие из этого правила, допускающие для них ограничения по сравнению с правоспособностью граждан РФ.

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

Так, ст. 41 "Кодекса торгового мореплавания" и ст. 23 "Воздушного кодекса" предусматривают, что в состав морского или воздушного корабля могут входить лишь граждане Российской Федерации.

Содержание гражданской правоспособности составляют гражданские права и обязанности, которые граждане могут иметь по действующему законодательству. Причем перечень их не является исчерпывающим, так, помимо них, граждане могут иметь имущественные и личные неимущественные права, не запрещенные законом и не противоречащие общим началам гражданского права.

Такие статьи Конституции как 35, 40, 44 перечисляют наиболее существенные права граждан: иметь имущество в собственности, наследовать его, иметь право на жилище, права авторов. Позволяет дополнить их ст. 18 ГК РФ.

По ст. 23 ГК граждане вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица (при условии государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя). Признается предпринимателем глава крестьянского (фермерского) хозяйства с момента государственной регистрации данного хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица. Хотелось бы подчеркнуть разницу между правоспособностью и субъективным правом гражданина. Правоспособность значительно шире субъективного права. Она является предпосылкой, являющейся основой, когда под воздействием или при наличии определенных юридических фактов у лица возникают определенные субъективные права. Субъективное право - это реализованная возможность иметь права, заключенные в правоспособности.

Неотделимость правоспособности от личности ее носителя проявляется в том, что лицо не может по своей воле ограничить свою правоспособность, кроме тех случаев, как сказано в ст. 22 ГК, когда это прямо предусмотрено законом.

Сделки, прямо или косвенно направленные к ограничению правоспособности, ничтожны (п. 3 ст. 22 ГК). Это значит, что если кто-нибудь совершит сделку, по которой он обяжется не составлять завещания, или не менять уже составленное завещание, или никогда не приобретать домовладение или каких-либо иных прав и обязанностей, то такая сделка будет недействительна.

От ограничения правоспособности следует отличать лишение гражданина конкретного принадлежащего ему права как в порядке конфискации имущества по приговору суда по уголовному делу, так и в предусмотренных законом случаях при разрешении судом гражданского дела (ст. 169, п. 2 ст. 179 ГК).

Такое лишение гражданина конкретного права не ограничивает его правоспособности -- способности приобретать аналогичные или иные права.

В исключительных случаях, но допускается, однако, лишение отдельных элементов правоспособности, например, для лиц, отбывающих наказание за совершенное преступление. Такие лица ограничены в праве (правоспособности) приобретать имущество в пользование непосредственно в местах лишения свободы, избирать род занятий и в некоторых других имущественных и неимущественных правах.

По своим долгам (обязательствам) гражданин отвечает всем принадлежащим ему имуществом. Это значит, что взыскание по долгам и обращено на любое его имущество, кроме узкого круга предметов, необходимых для повседневной жизни.

Гражданской дееспособностью называется способность лица своими действиями приобретать гражданские права и обязанности и осуществлять их, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

\* Наступает с 18 лет (ст. 21 ГК).

\* С момента вступления в брак.

\* Эмансипации (ст. 27 ГК).

Несовершеннолетние до 6 лет полностью лишены гражданской дееспособности. В возрасте от 6 до 14 (малолетние) - обладают частичной дееспособностью.

На основании ст. 28 они вправе:

\* совершить мелкие бытовые сделки (действия, которые связаны с повседневными нуждами и обычно совершаются детьми самостоятельно или по поручению взрослых, например, покупка продуктов, билетов в городском транспорте;

\* сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, если эти сделки не требуют специальной формы их совершения;

\* сделки по распоряжению средствами, специально предоставленными малолетнему с согласия его родителей или опекуна, для определенной цели или для свободного распоряжения.

Все остальные юридически значимые действия в сфере гражданского права совершают от имени несовершеннолетних, не достигших 14 лет, их родители, опекуны, усыновители. Эти же лица несут (имущественную) гражданскую ответственность по сделкам совершенным малолетними. Они же отвечают за причиненный малолетними вред (п. 3 ст. 28 ГК).

По достижении несовершеннолетним 14 лет, их дееспособность расширяется: они не только могут совершать мелкие бытовые сделки, но и:

\* самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;

\* осуществлять авторские, изобретательные и иные права;

\* вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении 16 лет они вправе быть членами кооператива и соответственно осуществлять вытекающие из этого права.

Все остальные сделки они осуществляют только с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей, т.е. законных представителей (ст. 26 ГК).

Несовершеннолетние, достигшие 14 лет, сами несут ответственность по совершенным ими сделкам и за причиненный вред.

При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителей либо органа опеки или попечительства может ограничить или вовсе лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами.

Эта мера не может быть применена вследствие вступления в брак или эмансипации.

Эмансипация ст. 27 ГК - объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, занимается предпринимательской деятельностью.

Эмансипация производится по согласию обоих родителей - органами опеки и попечительства, а при отсутствии согласия - по решению суда.

Родители (усыновители или попечители) не несут ответственности как по сделкам, так и за причиненный эмансипированным несовершеннолетним вред.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не в состоянии понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан по суду полностью недееспособным.

Над ним устанавливается опека, и все юридические действия от его имени осуществляет опекун; такой гражданин сам не отвечает и за причиненный им вред. В случае выздоровления, суд признает его дееспособность и опека отменяется (ст. 29 ГК).

Дееспособность может быть ограничена по решению суда в том случае, если он ставит свою семью в тяжелое материальное положение вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Над гражданином устанавливается попечительство.

Совершать сделки по распоряжению имуществом, получать зарплату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими, он может лишь с согласия попечителя, за исключением мелких бытовых.

Однако по совершенным им сделкам и за причиненный им вред такой гражданин отвечает сам.

При прекращении злоупотреблением суд отменяет ограничения дееспособности соответственно и попечительство (ст. 30 ГК).

Опека и попечительство. Патронаж

Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов несовершеннолетних и иных недееспособных или частично дееспособных. Опекунскими или попечительскими, в силу закона, выступают их родители или усыновители.

В случаях отсутствия родителей или усыновителей или лишения их родительских прав, либо когда родители уклоняются от воспитания несовершеннолетних или защиты его прав органами опеки или попечительства, назначается опекун или попечитель.

Органом опеки и попечительства является орган местного самоуправления. Этот орган по месту жительства подопечного осуществляет надзор за деятельностью опекуна или попечителя (ст. 31 и 34 ГК).

Опека устанавливается над полностью недееспособными лицами. Опекун выступает представителем недееспособного в силу закона (так называемое законное представительство) и совершает от его имени и в его интересах все необходимые сделки.

Попечительство устанавливается над лицами частично дееспособными. Попечитель дает согласие на совершение сделок, которые частично дееспособный не вправе совершать самостоятельно. Он также содействует своим подопечным в осуществлении последними их прав и обязанностей и охраняет их от злоупотреблений со стороны третьих лиц (ст. 32 и 33 ГК).

Опекунами и попечителями могут быть только совершеннолетние дееспособные граждане, но не лица, лишенные родительских прав. Они назначаются только с их согласия и освобождаются только при наличии уважительных причин. В случае ненадлежащего исполнения им своих обязанностей могут быть отстранены органами опеки и попечительства.

Опекуны и попечители несовершеннолетних обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание возможно с разрешения органа опеки и попечительства и только с несовершеннолетними достигшими 16 лет, при условии, что

это не отразится неблагоприятно на его воспитании.

В отношении недееспособных и частично дееспособных помещенных в воспитательные, лечебные и т.п. учреждения функции опекунов и попечителей выполняют эти учреждения.

Опекуны и попечители действуют под контролем органов опеки и попечительства. Средства подопечного опекун вправе расходовать самостоятельно лишь в пределах, необходимых для его содержания. Вне этих пределов расходование средств подопечного и совершение сделок в отношении его имущества, допускается только с разрешения органа опеки и попечительства.

В силу ст. 37 ГК опекун, попечитель их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечными, за исключением безвозмездной передачи последними имущества.

Если у недееспособного и частично дееспособного лица есть недвижимое или ценное движимое имущество, требующее постоянного управления, орган опеки и попечительства может избрать ему управляющего и заключить с ним договор о доверительном управлении имуществом (о таком договоре см. п. 4 ст. 209 ГК). В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия лишь в отношении того имущества, которое не передано в доверительное управление.

Правовое положение опекуна и попечителя различно. Недееспособный не может совершать сделок, их совершает самостоятельно опекун, действуя от имени опекаемого. Ограниченно дееспособный сам совершает сделки, а попечитель для действительности такой сделки должен дать свое согласие на ее совершение.

#### Патронаж

Ст. 41 ГК предусматривает возможность установления попечительства в форме патронажа над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. В этом случае попечитель (помощник) назначается органами опеки и попечительства по просьбе подопечного и только с его согласия. Прекращается патронаж по требованию патронируемого лица. Имуществом патронируемого лица распоряжается попечитель на основании договора, поручения или договора о доверительном управлении.

Сделки, направленные на удовлетворение бытовых потребностей подопечного и его содержания, попечитель совершает с согласия подопечного.

#### Место жительства

Местом жительства считается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (п. 1 ст. 20 ГКРФ).

Регламентация места жительства гражданским законодательством о месте жительства имеет важное практическое значение. Так, место исполнения обязательства нередко определяется по месту жительства его участников (ст. 316 ГК), местом открытия наследства предлагается последнее постоянное место жительства наследодателя, предъявление иска осуществляется в суде по месту жительства ответчика (ст. 117 - 118 ГК).

Постоянное проживание не обязательно предполагает длительное либо непрерывное пребывание лица в месте своего жительства. Речь идет о месте, в отношении которого

существует предположение, что гражданин всегда в нем находится, независимо от его фактического местонахождения в данный момент.

Место преимущественного проживания - это место, где гражданин пребывает чаще всего или дольше, чем в других местах в силу тех или иных обстоятельств.

Выбор места жительства осуществляется дееспособными гражданами по своему усмотрению (ст. 27 Конституции РФ). Свободный выбор места жительства признается нематериальным благом, защищаемым гражданским законодательством (ст. 150 ГК).

В юридической литературе существует понятие легального, т.е. определенного самим законом места жительства. Оно распространяется на место жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, а также на граждан, находящихся под опекой. Местом жительства этих категорий граждан признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей, опекунов (п.2 ст. 20 ГК).

Признание гражданина, безвестно отсутствующим и объявление умершим (правовые последствия)

В правоотношениях с участием отсутствующего лица входит неопределенность, чреватая неблагоприятными последствиями как для него самого, так и для других заинтересованных лиц. Так, кредиторы лишаются возможности взыскать с него задолженность, иждивенцы остаются без содержания, а принадлежащее ему имущество терпит ущерб от непринятых мер по его поддержанию и управлению.

Безвестное отсутствие - это признание судом факта продолжительного отсутствия в месте своего постоянного жительства гражданина, в отношении которого не удалось найти сведений о месте его пребывания.

Закон требует 3-х условий для признания гражданина, безвестно отсутствующим: отсутствие сведений о месте его фактического пребывания по месту постоянного проживания;

достаточно продолжительного периода отсутствия сведений;  
невозможности получения этих сведений.

Периодом, достаточным для постановления перед судом вопроса о признании безвестно отсутствующим, закон считает 1 год, со дня получения последних сведений об отсутствующем (ст. 42 ГК).

Решение суда является основанием для назначения опеки над имуществом безвестно отсутствующего. Назначение совершает орган опеки и попечительства по месту нахождения имущества. Он определяет лицо, которому передается имущество, полномочия же определяются договором о доверительном управлении (п. 1 ст. 43 ГК). Часть имущества выдается на содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий по закону обязан содержать, а также погашается задолженность по другим его платежам.

Иждивенцы безвестно отсутствующего приобретают право на получение пенсии.

Прекращается действие договора - поручения, участником которого было лицо, признанное безвестно отсутствующим, и действие выданных им или на его имя доверенностей (п. 1 ст. 188 ГК).

Последствия явки или обнаружения гражданина, признанного безвестно отсутствующим, состоит в следующем:

\* суд отменяет решение о признании безвестно отсутствующим;

\* судебное решение служит основанием для отмены доверительного управления имуществом (ст. 44 ГК);

\* расторгнутый брак может быть восстановлен по совместному заявлению, если один из супругов не вступил в новый брак.

Объявление умершим

Продолжительное отсутствие гражданина и невозможность установить место его пребывания служат основанием к предположению о его смерти.

Условия признания гражданина умершим:

\* объявление производится только судом, и только после установления сведений о месте его пребывания на протяжении 5 лет (п. 1 ст. 54), а в определенных случаях - 6 месяцев (пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, как-то: кораблекрушение, землетрясение и т.п.);

\* отсутствие сведений о гражданине вызвано невозможностью получить их или выяснить: жив ли он, несмотря на все принятые меры;

\* у гражданина отсутствуют мотивы к длительному безвестному отсутствию: если он умышленно скрылся по определенным причинам, то отсутствуют основания к предположению о его смерти.

Закон особо выделяет условия объявления умершими военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, - не ранее чем по истечению 2-х лет со дня окончания военных действий (п. 2 ст. 45 ГК).

Объявление лица умершим может быть произведено и без предварительного признания его отсутствующим.

Уяснение последствий, наступающих после объявления лица умершим, нуждается в учете того, что:

\* наступает прекращение всех его прав и обязанностей либо переход их к его наследникам (исключая те, что требуют его личного участия или связаны с личностью);

\* объявление умершим приравнивает его к смерти, однако, не тождественно ей, т.к. не прекращает его правоспособности, которая прекращается лишь его действительной смертью (п. 2 ст. 17 ГК).

Следовательно, если объявленный умершим в действительности жив, то сделки, совершенные им в том месте, где не было известно об объявлении его умершим, действительны; и права и обязанности не затрагиваются решением суда об объявлении умершим.

Равным образом, явка объявленного не требует восстановления его правоспособности, т.к. он ее не утрачивал.

Последствия явки:

\* подлежит отмене решение суда об объявлении умершим;

\* независимо от времени своей явки гражданин вправе потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления умершим (исключая деньги и ценные бумаги на предъявителя, которые не подлежат истребованию от добросовестного приобретателя);

\* лица, возмездно приобретшие имущество явившегося, обязаны возвратить это имущество, если приобрели его, зная, что объявленное умершим лицо находится в

живых, а при невозможности возврата имущества в натуре, возмещается его стоимость (ст. 46 ГК);

\* прекратившийся брак такого лица считается восстановленным, если другой супруг не вступил в новый брак.

Объявление лица умершим влечет те же юридические последствия, что и физическая смерть: открывается наследование, прекращается брак, у соответствующих лиц возникает право на получение связанных со смертью данного гражданина платежей.

Акты гражданского состояния

Актами гражданского состояния называются юридические факты, которые, согласно закону, подлежат регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Ст. 47 ГК дает исчерпывающий перечень обстоятельств, подлежащих обязательной регистрации:

- \* события - рождение и смерть;
- \* действия - заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение);
- \* установление отцовства, перемена имени.

Регистрация актов гражданского состояния производится загсами, состоящими при органах местного самоуправления, путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния и выдачи гражданам свидетельства на основании этих записей (ст. 47 ГК). При регистрации должны быть представлены документы, подтверждающие факты, которые подлежат регистрации, а также документы, удостоверяющие личность заявителя. Актовые записи являются бесспорными доказательствами удостоверенных ими фактов, пока не опровергнуты в судебном порядке.

Исправление и изменение записей актов гражданского состояния производятся самими органами ЗАГСа, при наличии достаточных оснований и отсутствии спора между заинтересованными лицами.

При споре между заинтересованными лицами либо отказе органа ЗАГСа в исправлении или изменении записи спор разрешается судом (п. 3 ст. 47 ГК). Аннулирование записей актов гражданского состояния и их восстановление производится органами ЗАГСа на основании решения суда, вынесенного в порядке особого производства.

## Тема 5

### Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений

#### 1. Понятие юридического лица (виды)

Второй наиболее крупной группой субъектов гражданского права являются юридические лица.

Какие функции преследует законодательное регулирование статуса юридического лица?

Ответ ясен, из функций, которые выполняет институт юридического лица:

- \* оформление коллективных интересов;
- \* объединение капиталов;

\* ограничение предпринимательского риска;

\* управление капиталом.

Признаки юридического лица:

Признаки юридического лица - это такие внутренне, присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе достаточно для того, чтобы организация могла признаваться юридическими лицами:

\* Организационное единство (соподчиненность органов управления (единоличных или коллегиальных). Организационное единство закреплено в его учредительных документах (уставом/учредительным договором) и иными нормативными актами;

\* Имущественная обособленность. Все имущество организации учитывается на ее самостоятельном балансе или проводится по самостоятельной смете расходов, в чем и находит внешнее проявление имущественного обособления юридического лица.

\* Принцип самостоятельной гражданско-правовой ответственности (ст. 56 ГК).

Участники или собственники имущества юридических лиц не отвечают по его обязательствам, а юридические лица не отвечают по обязательствам первых.

\* Выступление в гражданском обороте от собственного имени означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязательства, выступать истцом и ответчиком в суде. Это цель, ради чего оно создается.

Таким образом, юридическое лицо - это признанная государством в качестве субъекта права организация, которая обладает обособленным имуществом, самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам и выступает в гражданском обороте от своего имени.

## 2. Правосубъектность

Под правосубъектностью юридического лица понимается наличие у него качеств субъекта права (т.е. правоспособность и дееспособность).

Принято различать общую (универсальную) и специальную правоспособность.

Общая правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности (именно такой правоспособностью обладают граждане).

Специальная правоспособность предполагает наличие у юридических лиц лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности прямо зафиксированы в его учредительных законах.

Анализ ст. 49 ГК показывает, что общим принципом для всех юридических лиц остается специальная правоспособность. Универсальная правоспособность носит характер исключения из общего правила и действует лишь в отношении коммерческих негосударственных юридических лиц. Представляется, что учредители коммерческой организации могут сузить объем ее правоспособности, т.е. сделать ее специальной. Для этого необходимо лишь запретить в уставе организации конкретные (помимо извлечения прибыли) цели и предмет ее деятельности.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, который приурочен к его государственной регистрации (п. 3 ст. 49 и п. 2 ст. 51 ГК), и прекращаются в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК).

Осуществление некоторых видов деятельности требует получения от государства

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

специального разрешения (лицензий). Кроме того, законом может быть установлены специальные ограничения правоспособности для отдельных видов юридических лиц (так, права, основанные на праве хозяйственного ведения, по распоряжению своим имуществом могут быть обусловлены получением согласия собственника имущества (п. 2 ст. 295 ГК).

Применительно к юридическим лицам со специальной правоспособностью важно различать предмет их уставной деятельности и конкретные правоотношения по одушевлению этой деятельности. Так, торговля не входит в предмет уставной деятельности организации.

Однако право совершения сделок купли-продажи (например, культового инвентаря) у таких организаций не оспаривается, если это необходимо для ведения их активной деятельности. Таким образом, в совершении гражданского оборота, конкретные правомочия организации со специальной правоспособностью могут быть шире предмета ее уставной деятельности.

В отличие от граждан, у юридического лица правоспособности дееспособность возникают и прекращаются одновременно. Наличие у юридического лица дееспособности означает, что оно своими действиями может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности.

Приобретение и, отчасти, осуществление прав и обязанностей - это прерогатива, так называемого органа юридического лица.

Орган юридического лица - это правовой термин, обозначающий лицо (единоличный орган) или группу лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридических лиц в отношениях с другими субъектами права без специальных на то полномочий (без доверенности). В соответствии со ст. 53 ГК именно через свои органы юридические лица приобретают гражданские права и принимают на себя гражданские обязанности. Юридические лица могут иметь как один орган (директор, правление), так и несколько одновременно (например, директор и председатель правления), причем они могут и единоличными, и коллегиальными. Органы могут назначаться, если у юридического лица единственный учредитель, или избираться, если участников (учредителей) несколько.

Ст. 177 ГК впервые вводит общее правило на случай совершения органом юридического лица сделок с превышением его полномочий, установленных учредительными документами. Подобные сделки могут признаваться недействительными только в том случае, если другая сторона знала или заведомо должна была знать о таком превышении.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное (п. 2 ст. 54 ГК). Конкретный адрес привязан (он указан в уставе/учредительных документах), как правило, к месту нахождения постоянно действующего органа. Определение точного адреса, места нахождения юридического лица важно для правильного применения к нему актов местных органов власти, предъявление исков, исполнения обязательств (ст. 316 ГК). Так, при неисполнении денежного обязательства, ответственность в форме взыскания процентов определяется исходя из существующей в месте нахождения кредитора - юридические лица учетной

ставки банковского процента (п. 1 ст. 395 ГК РФ). Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 444 ГК). Договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика (п. 2 ст. 510 ГК).

Учредитель (учредители) несет ответственность за ущерб, который может быть причинен третьим лицам ввиду недостоверности указанного в учредительных документах места нахождения коммерческой организации.

Незаконное использование чужого зарегистрированного места, в целях недобросовестной конкуренции является основанием для потерпевшего юридического лица требовать в судебном порядке запрета использования нарушителем зарегистрированного места и возмещения причиненных убытков.

**Филиалы и представительства**

Юридические лица вправе создавать вне места своего нахождения филиалы и представительства (ст. 55 ГК). Представительство - представляет интересы юридического лица и защищает их. Филиалы - ведут более широкую деятельность, помимо представительских, осуществляют все функции или их часть.

Они входят в состав юридических лиц, но сами не являются юридическими лицами.

Выданное им имущество является собственностью юридического лица.

Руководители представительств и филиалов действуют на основании доверенностей, выданных юридическим лицам.

Филиалы и представительства должны быть указаны в учредительных документах юридических лиц.

**3. Индивидуализация юридического лица и результатов его деятельности**

Для эффективности деятельности юридического лица важное значение имеет имущественное положение, вместе с тем нельзя не сказать о значении нематериальных активах или по другому: средства индивидуализации юридического лица (наименование, место нахождения, деловая регистрация), средства идентификации продукции, работ, услуг (товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, реклама), средства, обеспечивающие автономию юридического лица (коммерческая и служебная тайна).

С момента возникновения любого юридического лица у него появляются права на наименование, место нахождения, деловую репутацию. Права на товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара возникают с момента регистрации в Патентном ведомстве, а права на рекламу, коммерческую и служебную тайну - с момента наступления конкретных юридических фактов. Эти права регулируются ГК РФ (ст. 138, 1027 1042 и др.), Законом РСФСР "О конкуренции монополистической деятельности на товарных рынках" от 5 апреля 1991 г.; "Парижской конвенцией по охране промышленной собственности" от 20 марта 1883 (с последующими дополнениями и изменениями), Мадридского соглашения о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г. (с последующими изменениями и дополнениями).

Подобно тому, как всякий человек, выступающий в гражданском обороте как лицо физическое, имеет имя, всякое юридическое лицо имеет свое наименование, называемое

фирменным наименованием, или фирмой.

Нормы, касающиеся регулирования права на наименование, закреплены в ст. 54 ГК, а также в других статьях Кодекса и специальных правовых актах, посвященных отдельным видам юридических лиц.

Специальный нормативный акт, посвященный фирменному наименованию или кратко фирме (от немецкого слова "Firma"), - это Положение о фирме, утвержденное постановлением ЦИК и СНК СССР от 22 июня 1977 г.

В этом документе исключительное право на фирменное наименование определяется как право помещать фирму на товарах и упаковке, вывесках и в рекламе, в помещениях данной коммерческой организации.

Современное законодательство не содержит подробного определения фирменного наименования, поэтому можно опираться на то, которое названо в Положении о фирме, тем более, что оно формально не отменено.

В наименовании должно содержаться указание на организационно-правовую фирму (ОАО, ЗАО, ОДО, Полное товарищество, Товарищество на вере, Производственный кооператив) и характер деятельности (для некоммерческих организаций, унитарных предприятий).

В случаях, установленных законом, характер деятельности должен быть указан и в наименовании коммерческой организации, например, для кредитной организации посредством использования слов "банк" или "небанковская" кредитная организация (ч. 2 ст. 7 Закона РСФСР "О банках и банковской деятельности в РСФСР").

Другая существенная составная часть наименования - придуманное название, номер, имя и пр. Кроме того, возможно зарегистрировать фирму в качестве основного обозначения, представляющего собой товарный знак.

Для наименования отдельных юридических лиц введены дополнительные требования к содержанию. Так, наименование полного товарищества включает обязательно имена (наименования) всех его участников с добавлением слова "компания" (п. 3 ст. 69 ГК), наименование унитарного предприятия - указание на собственника имущества (п. 3 ст. 113 ГК).

Юридические лица могут иметь полное и сокращенное наименование. Например, полное официальное наименование музея - Государственный историко-культурный музей-заповедник "Московский Кремль", сокращенное наименование - Государственный музей Московского Кремля.

Регистрация наименований осуществляется одновременно с государственной регистрацией самого юридического лица путем внесения данных о фирме в единый государственный реестр юридических лиц. Например, Банк России обязан после рассмотрения заявления кредитной организации произвести регистрацию в государственной регистрации кредитных организаций (п. 3 ст. 7 Закона РСФСР "О банках и банковской деятельности в РСФСР").

Юридические лица (коммерческие и некоммерческие), зарегистрировавшие свое наименование в установленном порядке, имеют исключительное право его использования (п. 4 ст. 54 ГК, п. 1 ст. 4 закона "О некоммерческих организациях").

Лица, неправомерно использующие чужое зарегистрированное наименование, по требованию обладателя права на него обязаны прекратить его использование и

возместить причиненные убытки.

Следует рассмотреть вопрос о правомерности в этой сфере. Несомненно, что право на фирменное наименование принадлежит тому, кому принадлежит право на иное имущество данного юридического лица. Так, если имущество АО является его собственностью, то и фирменное наименование принадлежит тому же субъекту - АО. Традиционно сохраняется фирменное наименование в тех случаях, когда предприятие как имущественный комплекс меняет собственника. Такое правило предусмотрено в законодательстве о приватизации государственных и муниципальных предприятий. При слиянии юридических лиц, особенно когда речь идет об известном на рынке данного товара производителем, традицией является и создание объединенных фирменных наименований. Такой же прием используется и при присоединении одних юридических лиц к другим, а также в ситуациях, когда создаются, например, новое АО или иная коммерческая организация с участием прежних фирм.

Так, одним из банков Санкт-Петербурга со стопроцентным иностранным капиталом - "Друдмер Банк - Банк Насьональ де Пари" является российским банком, юридическим лицом по российскому праву, однако имеет в своем наименовании прямое указание на состав своих участников.

Наиболее существенной санкцией, которая может быть применена к тем, кто в процессе внешнеэкономической деятельности вознамеривается использовать чужое фирменное наименование, не имея на то законных прав, предусмотрена Парижской Конвенцией, как наложение ареста на любой продукт (это может быть как товар, так и услуга), незаконно снабженный фирменными наименованиями или товарным знаком, при ввозе в страну, где этот знак или фирменное наименование имеют право на законную охрану. Таким образом, юридическое лицо обязано иметь фирменное наименование, цель которого - обеспечить отличие одного юридического лица от другого, вместе с тем оно вправе пользоваться, в том числе монопольно, фирменным наименованием, принадлежащим прежнему собственнику производств, включенных впоследствии в состав имущества данного юридического лица.

Ст. 152 ГК установлены правила о деловой репутации юридического лица.

Деловая репутация - это набор качеств и оценок, с которыми их носитель ассоциируется в глазах своих контрагентов, клиентов, потребителей и персонифицируется среди других профессионалов в этой области деятельности.

Как юридическое лицо может пользоваться сложившимся о нем представлением в сфере предпринимательской деятельности?

Во-первых, деловая репутация правообладателя может быть представлена другому лицу (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока для использования в предпринимательской деятельности в комплексе с иными объектами и исключительными правами по договору коммерческой концессии (ст. 1027 ГК).

Юридическое лицо может совершать определенные действия по поддержанию или изменению своей деловой регистрации, в частности, путем корпоративной (нетоварной) рекламы о своей деятельности, а также заключения специальных договоров спонсорства и дарения в общепользных целях детским учреждениям, музеям, религиозным организациям.

Нарушение деловой репутации происходит путем распространения ложных, неточных и

искаженных сведений. Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" называет также действия одной из форм недобросовестной конкуренции. Причем потерпевшее юридическое лицо вправе требовать в судебном порядке опровержения порочащих ложных сведений, а также возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространителем. В гражданском обороте необходимо индивидуализировать не только юридическое лицо, но и его продукцию (товары, работы, услуги). Ведь одни и те же виды товаров могут выпускать различные организации.

Для этого и служат производственные марки, товарные знаки и наименования мест происхождения товаров.

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

2. Товарный знак представляет собой словесное, изобразительное, объемное или условное обозначение товара (или группы товаров), используемое для отличия от однородных товаров других потребителей.

Организациям, основная деятельность которых составляет указание услуг, предоставлено право пользоваться знаками обслуживания. По правовому режиму они приравниваются к товарным знакам.

Положение об использовании и охране товарного знака и знака обслуживания закреплены в Законе РФ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товаров" от 22 сентября 1992 г., Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака, и знака обслуживания от 29 ноября 1995 г., Парижской Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. с последующими изменениями и дополнениями, Мадридском соглашении о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г. (с изменениями и дополнениями).

Избранное в качестве торгового знака обозначение становится торговым знаком-объектом исключительных прав, после его регистрации.

Исключительному праву присущи одновременно три качества:

\* никто не может совершать действия, каким бы то ни было образом ущемляющие права собственника;

\* может использоваться третьими лицами только с согласия правообладателя;

\* оно исключает возможность иметь такой же товарный знак у других лиц, т.е. он индивидуален, неповторим.

Документом, удостоверяющим исключительные права юридического лица на использование товарного знака, приоритет самого товарного знака, является свидетельство на товарный знак, выдаваемое после его государственной регистрации.

Регистрация товарного знака действует в течение 10 лет, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Срок действия регистрации товарного знака может быть

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

продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года ее действия, каждый раз на 10 лет.

Права юридического лица, зарегистрировавшего товарный знак, относятся лишь к тем товарам, которые указаны в свидетельстве.

Регистрация товарного знака и выдача свидетельств осуществляется государственными Патентными ведомствами РФ (Патентным ведомством).

Оно проводит предварительную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения.

Основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака:

- \* отсутствие различительной способности у представленного обозначения;
- \* фактическое всеобщее употребление обозначения как обозначения товаров определенного вида;
- \* ложность или способность ввести в заблуждение относительно товара или его изготовителя;
- \* обозначение является общепринятым символом или термином, или оно указывает на вид, качество, количество, свойства, назначение, ценность товаров, на место и время их производства или сбыта;
- \* использование в качестве товарного знака обозначения: государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, сокращенные или полные наименования межправительственных организаций, официальные, контрольные, гарантийные пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия или сходные с ними до степени смешения;
- \* наличие тождественности или сходства до степени смешения с товарными знаками ранее зарегистрированными или хотя бы заявленными на регистрацию в РФ на имя другого лица в отношении однородных товаров с товарными знаками других лиц, охраняемые в силу международных договоров РФ даже и без их регистрации, а некоторых случаях, прямо названных в законе.

Перечень оснований для отказа в регистрации является исчерпывающим.

После регистрации и получения свидетельства пользуется исключительным правом (пользоваться и распоряжаться) товарным знаком, а также вправе запретить использовать его товарного знака другим лицам.

В то же время у него есть возможность предоставить за плату право использовать товарный знак по лицензионному договору.

Исключительное право владельца товарного знака может быть использовано при формировании уставного договора или складочного капитала хозяйств и обществ; - может быть использовано как предмет договоров коммерческой концессии (или франчайзинга), по которым предметом сделки являются, наряду с иными правами право на использование товарного знака.

Закон перечисляет действия, которые являются нарушением исключительных прав владельца - несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью товарного знака или товара, обозначенного этим знаком, или обозначением, сходного с ним до степени смешения, в отношении однородных товаров.

Итак, владелец товарного знака приобретает исключительное на его использование и может передать (уступить или предоставить лицензию) другим лицам (ст. 22 Закона).

В качестве использования рассматриваются:

- \* применение товарных знаков на товарах, для которых он зарегистрирован, а также на их упаковке;

- \* применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в РФ.

Наряду с применением товарного знака, его владельцы вправе помещать рядом с товарным знаком предупредительную маркировку, указывающую на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, зарегистрированным в РФ.

Правовая охрана торгового знака может быть прекращена:

- \* признанием недействительности торгового знака;

- \* аннулированием торгового знака.

В 1-ом случае это означает, что она была таковой в течение всего срока ее действия.

Такое решение может быть принято Высшей патентной палатой.

Если регистрация признана недействительной, это означает, что никаких прав в отношении данного обозначения у заявителя не возникло никогда; юридические последствия не возникли.

2-ой случай. Аннулирование регистрации товарного знака означает, что с момента аннулирования исключительные права владельца прекращаются. Однако до этого момента все возникшие до аннулирования регистрации товарного знака юридические последствия его действия имеют сохраняют свои правовые значения.

Правовая охрана наименования места происхождения товара также предусмотрена Законом РФ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (ст. 30-48) и возникает на основании регистрации в Патентном ведомстве, о чем выдается свидетельство.

Наименование места происхождения товара - это название страны, населенного пункта местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно им, главным образом, определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или сходными факторами одновременно. Примером могут служить тульские пряники, каслинское литье, ростовская финифть, гжельский фарфор, дымковская игрушка и т.п.

Не допускается использования зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства. Срок действия свидетельства 10 лет, причем он может быть продлен каждый раз на 10 лет.

Право пользования этим же наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в установленном порядке, может быть представлено любому юридическому лицу или физическому лицу и производящему товар с теми же свойствами.

Обладатель свидетельства не вправе предоставлять лицензии на пользование наименованием места происхождения товара другим лицам.

В случаях незаконного использования зарегистрированного наименования места происхождения товара или сходного с таким наименованием обозначения, обладатель свидетельства, на право пользования наименованием места происхождения товара, вправе требовать: прекращение использования и удаление с товара или его упаковки незаконно используемое наименование места происхождения товара или обозначения,

сходного с ним до степени смешения; возмещение причиненных убытков; опубликования судебного решения в целях восстановления деловой репутации.

Использованием наименования места, происхождение товара считается применение его на товаре, упаковке, в рекламе, счетах и иной документации, связанной с введением товаров в хозяйственный оборот.

Отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынках товаров, работ, услуг, регулируется Законом "О рекламе" от 18 июня 1995 г.

Реклама - это информация об отдельных субъектах, их деятельности, объектах, доведенная путем популяризации в любой форме до неопределенного круга адресатов (иногда конкретных лиц) в целях наступления для рекламодателя конкретных правовых последствий.

Не допускается недобросовестная, неэтичная, недостоверная, заведомо ложная и открытая реклама.

Нормы Закона о рекламе рассчитаны на применение в традиционных для России сферах обращения. Он регулирует все отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынках товаров, работ, услуг Российской Федерации. Следует обратить внимание на то, что под воздействием Закона подпадают и новые сферы предпринимательства, не имеющие место в прежней экономике страны, - рынки банковских, страховых и иных услуг, связанных с использованием денежными средствами (физических лиц) и юридических лиц, а также рынки ценных бумаг.

Закон работает не только на территории России. Он принимается также в тех случаях, когда действия в области рекламы, совершаемые за пределами РФ юридическими лицами или гражданами РФ, приводят к ограничению конкуренции, введению в заблуждение юридических или физических лиц на территории России либо влекут за собой иные отрицательные последствия на рынках РФ.

Наконец, Закон применяется как к российским юридическим лицам и гражданам, так и к иностранным юридическим лицам без гражданства, которые производят, размещают и распространяют на территории России. На иностранных граждан и лиц без гражданства Закон распространяется при условии, что они являются индивидуальными предпринимателями, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Вообще рекламу можно рассматривать как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (п. 1 ст. 437 ГК). Реклама - это результат интеллектуальной деятельности и относится к объектам авторского права.

Юридическое лицо может самостоятельно осуществлять правомочия по созданию (продвижению) и пользованию, а может реализовать право на рекламу с помощью третьих лиц - исполнителей и распространителей путем заключения с ними договора на выполнение (создание) рекламы, либо о распространение уже имеющейся рекламы, либо об организации рекламной кампании, если предполагается длительное рекламирование в СМИ.

Неправомерное использование чужой рекламы дает рекламодателю возможность требовать в судебном порядке прекращения использования, изменения рекламы, взыскание причиненных убытков.

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

И последнее, средства, обеспечивающие автономию юридического лица, - так называемая, коммерческая и служебная тайна (ст. 139 ГК).

Коммерческая и служебная тайна - это информация, отвечающая следующим признакам:

- \* имеет потенциальную или коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
- \* к ней нет свободного доступа на законных основаниях;
- \* обладатель ее принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Ваше сведения не могут составлять коммерческую (служебную) тайну:

- \* учредительные документы;
- \* документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью;
- \* сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и др.

Подходя дифференцированно к составу коммерческой тайны, хотелось бы выделить секреты производства или деятельности (ноу-хау); конфиденциальные сведения о самом предпринимателе, конфиденциальные сведения о клиенте, контрагенте по договору и об иных, связанных с юридическим лицом субъектах и их операциях.

К первой группе можно отнести технологию производства товаров, не запатентованные изобретения и пр. Вторая группа обычно включает сведения об источниках и объемах финансирования, социальных и управленческих конфликтах, расчеты цен, методы продажи товаров и др.

Третью группу составляет информация, которая чаще всего называют профессиональной, например, тайна страхования для страховщика (ст.946 ГК).

Право на коммерческую (служебную) тайну возникает после распространения на определенные сведения специального режима руководителям юридического лица.

Юридическое лицо - обладатель коммерческой (служебной) тайны вправе требовать от своих служащих, контрагентов, партнеров сохранения тайны, вправе предоставить соответствующую информацию на определенных условиях другим лицам, вправе снять конфиденциальность.

Получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца является проявлением недобросовестной конкуренции.

Юридическое лицо, пострадавшее от этого, вправе требовать в судебном поведении взыскания причиненных убытков.

Классификация юридических лиц

Конструкция юридического лица весьма эффективный правовой способ организации хозяйственной деятельности. Юридические лица одна из основных групп участников развитого товарного оборота. Их появление, функционирование и развитие определенных господствующих в экономике типов хозяйственного механизма, т.е. принятой системой результатов (управления) экономической деятельностью - рыночной, планово-централизованной, смешанной (переходной). В зависимости от этого расширяется или сужается сеть юридических лиц, появляются или исчезают те или иные разновидности.

Существующая в российском правоведении система юридических лиц обусловлена

переходным (от централизованно управляемого к рыночно-организационному) характером современной отечественной экономики.

В ее составе сохраняются поэтому преобладание в плановом хозяйстве унитарные (государственные и муниципальные) производственные предприятия, а также многие другие (некоммерческие) организации - несобственники (учреждения), признание которых юридическими лицами не свойственно традиционному рыночному обороту. Наряду с ними, развиваются, занимая господствующее место, обычная для рыночной экономики субъекты, акционерные и другие хозяйственные общества и товарищества. Названные обстоятельства обуславливают и некоторые особые критерии классификации юридических лиц в российском гражданском праве, например, их деление на собственников и несобственников (обладателей особых ограниченных вещных прав) закрепленного за ними имущества.

Классификация юридических лиц имеет важное гражданско-правовое значение.

Во-первых, она дает исчерпывающее представление обо всех их разновидностях. Тем самым препятствуя появлению непонятных, сомнительных субъектов типа разного рода "центров", "фирм" и т.п.

Во-вторых, классификация делает возможным четкое определение правового статуса той или иной организации и исключает смешение различных по юридической природе организационно-правовых форм хозяйственной деятельности. Так, "малые предприятия", подобно средним и большим, в действительности могут существовать не только в форме унитарных предприятий, но и в виде хозяйственных обществ, товариществ и производственных кооперативов, а "совместные предприятия" (с иностранным участием) - лишь в форме хозяйственных обществ или товариществ. Сами же "малые" и "совместные" предприятия обоснованно не признаются законом самостоятельными разновидностями юридических лиц.

В действующем гражданском законодательстве все юридические лица, в зависимости от характера деятельности, разделяются прежде всего на коммерческие и некоммерческие. К коммерческим относятся организации, имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК). Полученная прибыль распределяется между участниками (учредителями). Эти хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия. Ни в каких иных организационно-правовых формах, кроме названных, коммерческие организации создаваться не могут (п. 2 ст. 50. ГК). Это, так называемые профессиональные участники оборота.

К некоммерческим организациям относятся потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), учреждения, фонды и другие прямо предусмотренные законом виды юридических лиц (п. 3 ст. 50 ГК), (например, торгово-промышленные палаты и некоммерческие партнерства). Некоммерческие организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность (т.е. получать прибыль), которая должна соответствовать двум условиям:

\* Служить достижению поставленных перед организацией целей и соответствовать этим целям по своему характеру (например, общественная организация вправе осуществлять издательскую деятельность, но не вправе осуществлять торгово-посредническую деятельность).

\* Кроме того, полученную прибыль не может распределять между своим участниками (учредителями), а должна направить на достижение установленных для нее учредителями целями.

В зависимости от прав учредителей (участников) юридические лица на имущество, закон разделяет все юридические лица на 3 группы:

В первую группу входят юридические лица - собственники. На имущество которых их учредители (участники) имеют лишь обязательственные права требования. К ним относятся большинство коммерческих организаций (за исключением унитарных предприятий - не собственников), т.е. товарищества, общества и производственные кооперативы, а из числа некоммерческих - потребительские кооперативы (п. 2 ст. 48 ГК) и некоммерческие партнерства.

Во вторую группу включаются юридические лица - не собственники, на имущество которых учредители сохраняют либо право собственности (унитарные предприятия и учреждения), либо иное (ограниченное) вещное право (дочерние унитарные предприятия) (п.2 ст. 48 ГК). Существование таких юридических лиц не свойственно нормальному имущественному обороту и является следствием переходного характера отечественной экономики.

К третьей группе относятся юридические лица - собственники, на имущество которых их учредители (участники) не сохраняют ни обязательственных, ни вещных прав. Это большинство некоммерческих организаций (за исключением потребительских кооперативов, учреждений и некоммерческих партнерств) - общественные и религиозные объединения, фонды, ассоциации (союзы) и др.

Различия в статусе этих разновидностей юридических лиц проявляется при их ликвидации или выходе из них участника (учредителя). В первом случае он вправе потребовать передачи ему части имущества, причитающийся на его долю (при ликвидации - части соответствующего остатка). Во втором случае собственник получает весь остаток имущества юридического лица, при его ликвидации, либо остается собственником при его реорганизации. В третьем случае участник (учредитель) юридического лица не получает никаких прав на имущество ни при выходе из организации, ни при ее ликвидации.

#### 4. Возникновение и прекращение юридических лиц

В зависимости от характера участия государственных органов в регистрации юридических лиц, выделяются следующие способы образования юридических лиц:

1. Распорядительный порядок - юридические лица возникают на основе одного распоряжения учредителя, а специальной государственной регистрации не требуется. (В таком порядке возникали государственные предприятия и учреждения в СССР).

2. Явочный порядок для него характерно отсутствие специальной государственной регистрации организации, которые создаются в силу самого факта намерения действовать в качестве юридического лица. В ст. 51 ГК эти два способа образования организаций в России не применяются.

3. Разрешительный порядок образования юридических лиц предполагает, что создание организации разрешено тем или иным компетентным органом (например, для создания объединений коммерческих организаций (союзов и ассоциаций) необходимо предварительное согласие федерального антимонопольного органа -ГКАП.; для

создания страховых обществ и банков).

4. При нормативно-явочном порядке для образования юридического лица согласие каких-либо третьих лиц не требуется. (Включая государственные органы).

Регистрирующей орган лишь проверяет, соответствует ли закону учредительные документы и соблюден ли установленный порядок ее образования.

Правовой основой деятельности любого юридического лица, наряду с законодательством, является его учредительные документы. Именно в них учредители конкретизируют общие нормы права применительно к своим интересам.

Состав учредительных документов для разных видов юридических лиц различны. Так ООО или О доп. О, ассоциации, союзы действуют на основе - учредительного договора и устава.

Хозяйственные товарищества (полных и на вере) на основе учредительного договора.

Для остальных единственным учредительным документом является устав.

Учредительный договор - это консенсуальный гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица (заключается в письменной форме (простой или нотариальной), вступает в силу, как правило, с момента заключения).

Устав - утверждается учредителями. Уставы, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица (например, председатель и секретарь общего собрания учредителей).

Устав определяет правовое положение юридического лица и реализует отношения между участниками и самим юридическим лицом. Вступает в силу с момента регистрации самого юридического лица.

Содержание учредительных документов в общем виде определяется ст. 52 ГК.

Государственная регистрация - завершает этап образования юридического лица. Для регистрации представляют следующие документы: заявление учредителей о регистрации, устав организации, учредительный договор или решение учредителей о создании юридического лица (в виде протокола собрания): свидетельство об уплате регистрационной пошлины, а для коммерческих организаций - документы, подтверждающие оплату не менее 50% уставного капитала.

Уставный капитал - это совокупность вкладов (в денежном выражении) участников (собственников) в общее имущество при создании юридического лица, для обеспечения его деятельности в размерах, определенных учредительными документами. Уставный капитал и фактическая задолженность участников (собственников) по вкладам в Уставный капитал учитывается и отражается в отчетности развернутого по отдельным статьям пассива и актива бухгалтерского баланса. Законодательством РФ установлены минимально допустимые размеры Уставного капитала в зависимости от вида юридического лица.

Уставный капитал А/О - составляется из наименьшей стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Основное значение Уставного капитала А.О. состоит в том, что он определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Уставный капитал АО не может быть менее 100 кратного (для закрытого АО) и 1000-кратного (для открытого АО) минимального размера оплаты труда, установленного законодательством на дату государственной регистрации

общества. Не допускается освобождение акционера от обязанности оплаты акций общества, в том числе путем зачета требований к обществу. Открытая подписка на акции не допускается до полной оплаты Уставного капитала.

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате его реорганизации (кроме случаев выделения) или ликвидации, и, как правило, носит окончательный характер.

#### Реорганизация

При реорганизации все права и обязанности реорганизуемого лица или их часть переходит к иным субъектам права, то есть происходит универсальное правопреемство. Реорганизация может осуществляться путем слияния нескольких организаций лиц в одну новую, присоединения юридического лица к другому, разделения юридического лица на несколько новых организаций, выделения из состава организации других юридических лиц или преобразования, то есть смены организационно-правовой формы юридического лица.

Реорганизация проводится, как правило, по решению участников юридического лица (или собственника), то есть добровольно, но в отношении коммерческих организаций закон предусматривает случаи, когда реорганизация может быть произведена принудительно.

В зависимости от того, в какой форме проводится реорганизация юридического лица, она оформляется либо разделительным балансом (разделение, выделение), либо передаточным актом (слияние, присоединение, преобразование).

При выделении, разделении или слиянии реорганизация считается законченной в момент государственной регистрации вновь созданных юридических лиц.

При присоединении завершается в момент исключения присоединенной организации из единого государственного реестра.

Во многих случаях проведение реорганизации способно резко изменить соотношение "сил" товаропроизводителей на рынке и привести к ограничению конкуренции. Для предотвращения этих негативных последствий (п. 1 ст. 17 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках") устанавливает обязательную процедуру получения согласия федерального антимонопольного органа, в случаях слияния и присоединения коммерческих организаций, сумма активов которых превышает 100 минимальных размеров оплаты труда, а также на слияния или присоединения союзов или ассоциаций коммерческих организаций.

Обязательным условием реорганизации является предварительное уведомление кредиторов, которые в таком случае вправе требовать прекращения или досрочного исполнения обязательств реорганизуемого юридического лица и возмещения убытков (ст. 60 ГК).

Ликвидация юридического лица -- это способ прекращения его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Она может носить как добровольный, так и принудительный характер.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению его участников или органа юридического лица. Основание добровольной ликвидации:

\* нецелесообразность дальнейшего существования;

\* истечение срока, на который было создано;

\* достижение или напротив принципиальная недостижимость уставных целей организации.

Принудительная ликвидация проводится по решению суда, когда деятельность осуществляется без лицензии, либо такая деятельность прямо запрещена законом, либо сопряжена с неоднократными или грубыми нарушениями закона.

Для отдельных видов юридических лиц законом установлены дополнительные основания ликвидации. Так, например, организации (кроме казенных Предприятий), потребительские кооперативы и фонды могут быть ликвидированы по причине их несостоятельности (банкротства). Для хоз. обществ и унитарных Предприятий предусмотрено такое основание, как утрата имущества, то есть уменьшение стоимости чистых активов Предприятий ниже уровня минимального размера уставного капитала. И в том и в другом случае ликвидация может проводиться как добровольно, так и принудительно.

В продолжении процесса ликвидации юридическое лицо сохраняет статус субъекта права, управляемого, однако, не его органом, а ликвидационной комиссией. Задача ликвидационной комиссии состоит в том, чтобы взыскать задолженность с должников и удовлетворить требования кредиторов.

После погашения долгов составляют ликвидационный баланс, утвержденный собственником или органом, принявшим решение о ликвидации, а также согласуемый с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридического лица.

Ликвидационный баланс предназначен для завершения расчетов с кредиторами.

Утверждение ликвидационного баланса позволяет внести в единый государственный реестр запись о ликвидации. Не получившие удовлетворения, кредиторы вправе обратиться с иском в арбитражный суд лишь до учинения такой записи; пропуск такого обращения со стороны кредиторов либо оставление его судом без удовлетворения кредитором считается погашенным.

Для казенных Предприятий и учреждений предусмотрена следующая оговорка: при недостатке у них средств на ликвидационном балансе кредиторы могут заявить требования к собственнику, закрепленного за такими предприятиями или учреждениями имущества.

Требования кредиторов ликвидируемого юридического лица подлежат удовлетворению в специальной очередности, установленной ст. 64 ГК.

#### 5. Банкротство юридического лица

Особенности ликвидационной процедуры, в случае "несостоятельности (банкротства) юридического лица, установлены Законом РФ "О несостоятельности (банкротстве)" и рядом других нормативных актов.

Согласно п. 4 ст. 61 ГК хозяйствующие товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия, кроме казенных Предприятий, благотворительные и иные фонды могут быть признаны банкротами и ликвидированы в особом порядке, предусмотренном ст. 65 ГК и Законом РФ от 10 декабря 1997 г. "О несостоятельности (банкротстве)". Причем имущество любого из перечисленных юридических лиц недостаточно для полного удовлетворения всех адресованных ему требований, оно может быть ликвидировано

только в этом особом порядке.

Существование института несостоятельности (б) обусловлено несколькими причинами:

\* оградить экономический оборот от последствий неэффективной работы, когда неисполнение приобретает стойкий, систематический характер;

\* когда возникает угроза, желательно попытаться сохранить его как производителя ценностей (товаров, работ, услуг) и работодателя.

Объявление предприятия банкротом - институт, завершающий систему мер, организующих и обеспечивающих конкурентную борьбу агентов (участников) рыночной экономики, осуществляющих принципы предпринимательства, т.е. ведущих хозяйствующую деятельность на свой риск и под свою ответственность.

Вопрос о несостоятельности (банкротстве) юридического лица рассматривается и решается арбитражным судом.

Основание для возбуждения дела в суде - неспособность юридического лица уплатить свои долги, включая налоговые и иные платежи государству, вследствие превышения.

Ст. 2 Закона дает следующее понятие "несостоятельности (банкротства)" - это признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Несостоятельность может быть признана в судебном порядке либо объявлена самим должником.

Судебное признание банкротства возможно как по требованию кредиторов (или прокурора), так и по заявлению самого неплатежеспособного должника.

Т.е. объявление банкротом, а также последующая ликвидация юридического лица могут быть как принудительная (по судебному решению), так и добровольная (по решению самого банкрота, принятому совместно с его кредиторами в соответствии с п. 2 ст. 65 ГК и ст. 24, 181-183 Закона о банкротстве).

Основная особенность такой ликвидации состоит в обязательном соблюдении конкурсного порядка распределения имущества между кредиторами.

Вместе с тем институт банкротства не направлен только на ликвидацию юридического лица. Ведь главную цель, которую преследуют кредиторы неплатежеспособного должника -- это возможное более полное удовлетворение своих требований, чему может служить продолжение его деятельности, если конечным результатом ее будут дополнительные доходы, а не убытки. Следует также иметь в виду, что ликвидация юридического лица в результате банкротства крайне отрицательно отражается на его работниках и имеет отрицательные социальные последствия (например, при банкротстве градообразующих предприятий). Поэтому оно является крайней мерой, использованию которой обычно предшествует применение иных, предупредительных мер.

К их числу относится досудебная санкция (оздоровление), под которой понимается оказание должнику финансовой помощи с целью восстановления его платежеспособности и погашения его денежных обязательств (ст. 27 Закона о банкротстве). Она может осуществляться как учредителями (участниками) или собственником имущества юридического лица -- должника, так и его кредиторами и иными (третьими) лицами. Ее условием может стать принятие должником

обязательства по отчуждению своего имущества или его части в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

Второй мерой предотвращения ликвидации является мировое соглашение должника с кредиторами (ст. 120 Закона о банкротстве). Оно принимается по решению общего собрания кредиторов на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве и утверждается арбитражным судом. Содержание мирового соглашения могут составлять условия об отсрочке и рассрочке исполнения обязательств должника; об уступке прав требования должника; об исполнении его обязательств третьими лицами; об уменьшении (скидке) долга; о прекращении обязательств путем предоставления взамен отступного, изменения (новаций) их содержания или прощения долга либо удовлетворении требований кредиторов иными законными способами. Мировое соглашение может быть признано недействительным при наличии предусмотренных законом оснований (ст. 127 Закона о банкротстве), а при неисполнении должником его условий в отношении не менее трети требований кредиторов - расторгнуто по решению арбитражного суда (п. 3 ст. 129 Закона о банкротстве). Причем в последнем случае кредиторы вправе предъявить требования в объеме предусмотренном мировым соглашением, а не первоначальными требованиями.

В ходе разбирательства дела о банкротстве арбитражный суд на основании решения собрания кредиторов может ввести внешнее управление организацией - должником (если есть основания предполагать, что его платежеспособность может быть восстановлена) ст. 68 Закона о банкротстве.

На период внешнего правления вводится мораторий - отсрочка удовлетворения требований кредиторов, которая распространяется на долги, возникшие до назначения этого управления, в том числе подтвержденные исполнительными документами (ст. 70 Закона о банкротстве).

Внешнее управление осуществляется назначенным судом внешним управляющим, который приобретает права руководителя организации - должника и самостоятельно распоряжается его имуществом (за исключением крупных сделок). Свою деятельность внешний управляющий строит на основании плана проведения внешнего управления, утвержденного общим собранием кредиторов на срок не более 1 года. План может предусматривать реперофилитрование или закрытие нерентабельных производств; продажу части имущества должника, продажу предприятия-должника в целом (как имущественного комплекса), осуществление иных законных способов восстановления платежеспособности.

При недостижении этой цели арбитражный суд признает должника банкротом и открывает конкурсное производство.

С момента принятия арбитражным судом заявления о банкротстве предусматривается введение периода наблюдения, для осуществления которого судом может назначаться временный управляющий.

С этого момента приостанавливается производство и исполнение по всем делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, а любые имущественные требования к нему могут предъявляться лишь в конкурсном порядке (ст. 57, 58 Закона о банкротстве). Цель этих мер такова - сохранение имущества должника для соразмерного удовлетворения требований всех кредиторов. Поэтому в период наблюдения органы

управления должника не вправе совершать большинство сделок без согласия временного управляющего, а также не могут принимать решения о реорганизации или ликвидации должника, его участия в иных юридических лицах, выплате дивидендов и размещение эмиссионных ценных бумаг, так как это может ущемлять интересы кредиторов. Для соблюдения этого в государственный реестр юридические лица должна вноситься соответствующая запись. Временным управляющим в этот период проводится финансовый анализ состояния должника и устанавливается размер требований всех его кредиторов. Последние на своем общем собрании принимают решение либо о применении к должнику предупредительных мер, либо об обращении в суд с ходатайством о признании его банкротом и об открытии конкурсного производства.

Конкурсное производство открывается с момента судебного признания должника банкротом (п. 1 ст. 97 Закона о банкротстве). Оно относится к ликвидационным процедурам, влекущее прекращение юридического лица - банкрота и осуществляется назначенным судом конкурсным управляющим в срок не более 1 года.

С этого же момента считается наступившим срок исполнения всех денежных обязательств должника (что уравнивает требования всех кредиторов независимо от сроков их возникновения) и одновременно прекращается начисление пени (неустоек) и процентов по всем видам его задолженности. Совершение сделок с имуществом должника, предъявление требований отдельными кредиторами и исполнение в их пользу теперь допускаются только в порядке конкурса (конкурсный иммунитет) (п. 1 ст. 98 Закона о банкротстве).

Все полномочия по управлению делами должника и распоряжению его имуществом переходят к конкурсному управляющему, соответственно полномочия органов управления и собственника имущества должника прекращаются.

Конкурсный управляющий вправе:

- \* требовать признания недействительными совершенных должником сделок и расторжения заключенных им договоров, направленных на уменьшение имущества;
- \* предъявлять иски об истребовании имущества должника у третьих лиц;
- \* проводит инвентаризацию и оценку выявленного имущества должника, предназначенного для удовлетворения требований кредиторов (конкурсной массы). Что не включается в конкурсную массу?

о Во- первых, находящийся на балансе должника жилищный фонд;

о во-вторых, отдельные объекты социально-культурной сферы и коммунальной инфраструктуры;

о в третьих, некоторые другие виды имущества (например, изъятие из оборота, ст. 103, 104 Закона о банкротстве)

Имущество, составляющее конкурсную массу, продается управляющим с согласия кредиторов на открытых (публичных) торгах. Из вырученных сумм удовлетворяются требования кредиторов, в порядке установленном п. 1-3 ст. 64 ГК; ст. 106-111 Закона о банкротстве.

Вне очереди направляются судебные расходы и вознаграждения управляющим при банкротстве, а также требования, возникающие в периоды наблюдения, внешнего управления и конкурсного производства (в том числе текущие коммунальные и

эксплуатационные платежи). Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества должника, считается погашенным.

Действия конкурсного управляющего контролируется кредиторами арбитражными судами. По завершении расчетов он представляет суду отчет с приложением реестра требований кредиторов (с указанием размера погашенных требований) и документов, подтверждающих продажу имущества и погашение требования кредиторов.

После рассмотрения отчета управляющего арбитражный суд вносит определение о завершении конкурсного производства, которое является основанием для вынесения записи в реестр юридического лица о ликвидации.

С момента вынесения записи в реестр конкурсное производство считается завершенным, а юридическое лицо - ликвидированным.

Банкротство отдельных видов юридических лиц обладает особенностями, предусмотренными законодательством. Так, при банкротстве градообразующих организаций допускается введение внешнего управления под поручительство публично-правового образования по обязательствам должника (ст. 134 Закона о банкротстве). Определение особенности имеются при банкротстве банков и иных кредитных организаций, страховых и финансовых компаний и других юридических лиц.

#### 6. Виды юридических лиц

По целям деятельности юридические лица делятся на:

- \* коммерческие;
- \* некоммерческие (ст. 50 ГК).

Различия между ними:

- \* Основная цель коммерческих организаций - извлечение прибыли, тогда как некоммерческие могут заниматься предпринимательской деятельностью лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствуют им;
- \* прибыль коммерческих организаций делится между их участниками, а прибыль некоммерческих организаций идет на достижение тех целей, для исполнения которых они созданы;
- \* коммерческие организации обладают общей правоспособностью, некоммерческие - специальной;

коммерческие организации могут создаваться только в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий; а некоммерческие - в формах, предусмотренных ГК РФ и другими законами.

#### 7. Хозяйственные товарищества и общества

Хозяйственные общества и товарищества - наиболее распространенные виды коммерческих организаций, образуемые для систематического занятия предпринимательской деятельностью, как одна из форм коллективного предпринимательства. Такого рода объединения, создаваемые предпринимателями, в европейском праве обычно называются компаниями или фирмами. В американском - корпорациями. В России они ранее именовались торговыми товариществами, поскольку коммерческая деятельность отождествлялась с торговлей.

Товарищества и общества имеют много общих черт:

1. Все они являются коммерческими организациями, созданными на добровольной основе (договорной) на началах членства (корпоративных) и наделяются законом общей правоспособностью.

2. Они становятся едиными и единственными собственниками имущества, образованного за счет вкладов учредителей (участников), также произведенного и приобретенного в процессе их деятельности, что делает их самостоятельными полноценными участниками имущественного оборота. Закон определяет их как коммерческие организации с разделенными на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом (п. 1 ст. 66 ГК). Вкладом в имущество как товарищества, так и общества, могут быть деньги, ценные бумаги, иные вещи, имущественные права, имеющие денежную оценку (точную оценку, в частности, могут иметь результаты интеллектуальной деятельности, информация, сами по себе являющиеся неимущественными благами). Как товарищества, так и общества не вправе выпускать акции.

3. Они имеют однотипную структуру управления, в которой высшим органом признается собрание их участников. Последние также имеют во многом сходные права и обязанности (ст. 67 ГК). Эти права следующие: участие в управлении делами организации; получение информации о деятельности организации и ознакомление с ее бухгалтерскими сметами, иной документацией в установленном учредителями документами порядке; участие в распределении прибыли; получение в случае ликвидации организации части имущества, оставшейся после расчетов с кредиторами; др. права, предусмотренные законодательством или их учредительными документами. Их основные обязанности:

\* делать вклады в порядке, размерах и способами, в сроки, предусмотренные учредительными документами;

\* соблюдать конфиденциальность информации о деятельности организации и др. обязанности, предусмотренные учредительными документами.

Близость этих организационно-правовых норм делает возможным их преобразование из товариществ в общества одного вида в другой вид, а также производственные кооперативы по решению общего собрания в порядке, установленном законодательством (ст. 68 ГК).

Следует обратить внимание, что действующее законодательство исключает участие в товариществах и обществах государственных органов и органов местного самоуправления, за исключением случаев, когда закон прямо допускает их участие в хозяйственных обществах или в качестве вкладчиков в товарищества на вере, как это сделано в законе о приватизации в отношении министерств по управлению государственным или муниципальным имуществом и соответствующих фондов имущества (абз. 3 п. 4 ст. 66 ГК).

Закон может ограничить или исключить участие отдельных категорий граждан в товариществах и обществах (например, должностные лица органов публичной власти не вправе занимать руководящие должности в частных компаниях, но могут быть акционерами в открытых А.О.)

В то же время между хозяйственными товариществами и обществами существует ряд

различий. Прежде всего следует отметить, что, следуя известной европейской (германской) традиции, российский закон различает товарищества как объединение лиц (предпринимателей) и общества как объединение капиталов, то есть организации, в которых учредители участвуют лишь своими имущественными взносами; участвовать лично они не обязаны.

Так лица, являющиеся полными товарищами в одном же качестве, не могут выступать в таком же качестве в другом товариществе (п. 3 ст. 82 ГК), тогда как для участников обществ такого ограничения нет.

Это обстоятельство сказывается и на том, кто может быть участником хозяйственных товариществ и обществ.

Поскольку учредители товариществ должны лично участвовать в его деятельности, носящей коммерческий характер, то и учредители должны быть или коммерческими юридическими лицами, или гражданами-предпринимателями (абз. 1 п. 1 ст. 66 ГК). Участниками хозяйственных обществ могут быть любые граждане и организации (абз. 2 п. 4 ст. 66 ГК).

Следующее отличие - это наличие у участников товарищества (за исключением вкладчиков в товариществах на вере) неограниченной ответственности по обязательствам товарищества при недостатке у последних собственного имущества. Иначе говоря, они ручаются всем своим имуществом по долгам товарищества, а ручаться одним и тем же имуществом по долгам разных хозяйствующих субъектов недопустимо. Вместе с тем же участники товариществ, действуя от его имени, не нуждаются в специальных исполнительных органах этого юридического лица, а потому структура управления им не всегда проста (и не требует специального запрещения в уставе). Поэтому единственным учредительным документом товарищества является учредительный договор. Между товарищами возникают лично-доверительные отношения, так как число членов их по сравнению с хозяйственными обществами невелико. Это чаще всего ограничивает или исключает перемену участников или уступку ими своего членства иным лицам. Исторически товарищества возникли ранее обществ, как более простая форма коллективного предпринимательства.

От хозяйственных товариществ коммерческих юридических лиц следует отличать образования, также называемые в законодательстве "товариществами"; простое товарищество (ст. 1041-1054 ГК), которое вообще не является юридическим лицом; товарищество собственников жилья, представляющее собой некоммерческую организацию, создаваемую для управления общим недвижимым имуществом (ФЗ "О товариществах собственников жилья").

В обществах исключается какое-либо доверительное отношение участников, поэтому имеются гораздо большие возможности, чем в товариществах для изменения состава участников (особенно в открытых акционерных обществах). Для общества установлен минимальный размер уставного капитала, тогда как у товарищества такой нормы нет. Это делает необходимым создание специальных исполнительных органов общества, подчиняющихся воле общего собрания его участников, то есть ведет к сложной структуре управления компанией, требующей специального оформления в ее уставе, который является необходимым учредительным документом, наряду с учредительным договором). В обществах отсутствует личная ответственность их участников по делам

компании (за исключением обществ с дополнительной ответственностью). Поэтому одно лицо вполне может одновременно быть участником нескольких обществ, в том числе занимающихся однородной деятельностью, что понижает для него риск возможных потерь.

Хозяйственные товарищества согласно законодательству создаются в форме полных товариществ и товариществ на вере (командитных) (п. 2 ст. 66 ГК). Хозяйства могут создаваться в форме обществ с ограниченной или с дополнительной ответственностью и акционерных обществ (п. 3 ст. 66 ГК).

Хозяйственные товарищества

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

2. Товарищества на вере (командитное товарищество) - товарищество, в котором, наряду с полными товарищами (на которых распространяются нормы ГК о полном товариществе), участвуют вкладчики (командитисты), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм, внесенных ими вкладов, и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 82 ГК).

Вкладчики не участвуют в управлении товариществом, они вправе только:

- \* знакомится с годовым отчетом товарищества;
- \* получать часть прибыли товарищества;
- \* иметь преимущество перед полными товарищами и получать причитающуюся им часть после ликвидации товарищества имущества;
- \* выйти из товарищества по окончании финансового года.

В случае выхода из товарищества на вере всех командитистов (вкладчиков) оно ликвидируется либо преобразуется в полное товарищество. Командитное товарищество сохраняется, если в нем имеется хотя бы один полный товарищ или вкладчик.

Хозяйственные общества

Общества с ограниченной ответственностью - учреждения с одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли, размеры которых определены учредительными документами.

Участники ООО не отвечают по его обязательствам и не несут убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК; п. 1 ст. 2 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Число участников ООО не должно превышать 50, чтобы эта конструкция не заменяла собой АО. Общество может быть создано и одним лицом (например, индивидуальным предпринимателем или публично-правовым образованием). Величина уставного капитала не должна быть меньше 100 кратного размера минимальной оплаты труда в месяц, установленного на дату представления учредительных документов. Высшим органом ООО является собрание его участников, а текущее управление осуществляется выборным исполнительным органом, будь то коллегиальным (правление директоров и т.п.) или единоличным (президент, директор, генеральный директор). При этом

коллегиальный исполнительный орган образуется в обществе при необходимости, а единоличный - во всех случаях.

ООО вправе по единогласному решению всех его участников преобразоваться в АО или производственный кооператив.

Общество с дополнительной ответственностью - учрежденное с одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого поделен на доли определенных учредительными документами размеров.

Участники ОДО солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к их стоимости их вкладов, определяемом учредительным документом общества. К ОДО применяются нормы ГК об обществах с ограниченной ответственностью (ст. 97 ГК).

Акционерное общество

Акционерными признаются хозяйственные общества - объединение капиталов, уставный капитал которых разделен на определенное количество одинаковых долей, а каждый из них выражается ценной бумагой - акцией.

Поэтому акции единого выпуска должны иметь одинаковую номинальную стоимость. Обладатели акций - акционеры не отвечают по обязательствам общества, а несут лишь риск убытков - утраты стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК).

По этим признакам АО ближе к ООО, хотя имеется ряд существенных различий. Так, АО иная организация уставного капитала - здесь налицо полное равенство долей и их обязательное оформление акциями. Только АО разрешено выпускать акции (п. 7 ст. 66 ГК).

Оформление прав акционеров акциями означает, что осуществление и передача этих прав другим лицам возможны только с помощью акций или путем их передачи.

Поэтому при выходе из АО его участник не может потребовать от самого общества никаких выплат или выдач, причитающихся на его долю. Ведь осуществить этот выход можно лишь одним способом - продав, уступив или иным образом передав свои акции (или акцию) другому лицу.

Следовательно, АО, в отличие от общества с ограниченной ответственностью, гарантировано от уменьшения своего имущества при выходе из него участников.

АО как форма объединения капиталов, рассчитано на крупное предпринимательство и обычно не используется мелкими компаниями. АО не лимитируется по количеству участников.

ГК содержит наиболее общие правила об АО, основная регламентация их правового положения развернута в Федеральном Законе "Об акционерных обществах". При этом нормы ГК и закона не распространяются на правовые положения различных АО, созданных в ходе приватизации государственных и муниципальных предприятий, ибо в их статусе достаточно детально определены специальным законодательством о приватизации. В ходе приватизации акционерная форма организации предпринимательства была использована в целях распределения, а не для концентрации капиталов.

АО может быть создано одним лицом либо состоять из одного участника (абз. 1 п. 6 ст. 98 ГК). Таким образом, может быть "компанией 1-го лица".

ГК запрещает иметь АО в качестве единственного участника другую "компанию 1-го

лица".

В соответствии с п. 3 ст. 98 ГК единственным учредительным документом АО является его устав. В уставе должны быть зафиксированы сведения о категориях выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количества, о размере уставного капитала, о правах акционерах и компетенции органов управления, включая вопросы, по которым решение должно быть принято единогласно или квалифицированным большинством. Уставный капитал - "это минимальная гарантия удовлетворения имущественных требований кредиторов".

Решение о реорганизации или ликвидации АО принимает только общее собрание, так как это относится к его исключительной компетенции. Согласно ст. 104 (п. 2) установлены ограничения на преобразование АО: оно может принять форму другого общества (с ограниченной ответственностью или дополнительной ответственностью) либо производственного кооператива.

При реорганизации АО необходимо учитывать особенности акционерного капитала, выраженного соответствующими ценными бумагами. Они требуют помимо обычных реорганизационных процедур, участия и погашения акций реорганизационных обществ и их замены (обмена) акциями вновь образуемых обществ.

Правовое положение АО

1. АО - признается как коммерческая организация, уставной капитал которого разделен на определенное количество акций, удостоверяющих обязательные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу.

Акционеры несут риск убытков в пределах стоимости акций, не отвечают по обязательствам общества.

Акционеры, с неполностью оплачиваемыми акциями, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

2. Общество является юридическим лицом, имеет в собственности имущество, учитываемое на самостоятельном балансе.

3. Общество имеет гражданские права и несет обязанности необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральным законодательством.

Отдельными видами деятельности общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). На занятия определенным видом деятельности предусмотрено требование о занятии такой деятельности как исключительной.

Общество в течение срока действия лицензии не вправе осуществлять иные виды деятельности, за исключением видов деятельности, предусмотренных разрешением и им сопутствующих.

4. Общество считается созданным как юридическим лицом с момента его государственной регистрации. Общество создается без ограничения срока, если иное не предусмотрено его уставом.

5. Вправе открывать банковские счета. Должны иметь круглую печать, содержащую фирменное наименование.

Ст. 3. Ответственность общества

1. Несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим имуществом.

2. Не отвечает по обязательствам акционеров.

3. Если несостоятельность общества вызвана действиями акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания, то в случае недостаточности имущества, то на них может быть возложена субсидиарная ответственность по их обязательствам.

Банкротство общества считается вызванной действиями акционеров или других лиц, если они заведомо знали, что вследствие этого наступит несостоятельность общества.

4. Государство и его органы не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество по обязательствам государства.

Акции удостоверяют долю акционера в уставном капитале. Простые акции дают право на участие в управлении обществом. Привилегированные акции не дают право на участие в управлении обществом, но предоставляют право на преимущественное получение части имущества АО, оставшееся после ликвидации общества.

Высшим органом АО является общее собрание акционеров. Текущее управление осуществляется избираемым исполнительным органом. В АО с числом акционеров более 50 обязательно создание наблюдательного Совета (совета директоров).

АО бывают 2-х видов:

- \* открытого
- \* закрытого типа.

Различия между открытыми и закрытыми АО:

- \* закрытое общество не может производить открытую эмиссию акций;
- \* в закрытом АО у акционеров существует преимущественное право покупки акций общества;
- \* число акционеров закрытого АО не может быть больше 50;
- \* минимальный размер уставного капитала открытого АО - 1000 минимальных размеров оплаты труда; а закрытого - 100;
- \* открытое АО обязано публиковать для всеобщего обозрения свой годовой отчет.

Любое АО обязано вести реестр акционеров.

АО ликвидируется, если на конец финансового года стоимость чистых активов общества становится значение установленного минимального размера уставного капитала.

Унитарные предприятия - коммерческие организации, не наделенные правом собственности на закрепленное за ними собственником имущество (п. 1 ст. 113 ГК).

Унитарные предприятия могут учреждаться только РФ, субъектами РФ, муниципальными образованиями, которые являются собственниками закрепленного за унитарными предприятиями имущества.

Унитарные предприятия обладают специальной правоспособностью.

Выделяют предприятия на праве хозяйственного ведения и на праве оперативного управления (так называемые казенные предприятия).

Различия между ними следующие:

- \* казенное предприятие может быть создано только РФ;
- \* субсидиарную ответственность по долгам казенного предприятия несет РФ;
- \* казенное предприятие не может быть признано банкротом;
- \* казенное предприятие не вправе самостоятельно распоряжаться только произведенной

продукцией, если иное не установлено законом или иными правовыми актами;

\* собственник закрепленного за казенным предприятием имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество.

Собственник закрепленного за унитарным предприятием имущества вправе:

\* создавать, ликвидировать предприятие;

\* определять цели деятельности и утверждать устав предприятия;

\* назначать органы управления (директора) предприятия;

\* получать часть прибыли предприятия.

Производственный кооператив (артель) - добровольное объединение граждан по принципу членства для совместной производственной или хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами имущественных паевых взносов (ст. 107 ГК, ФЗ "О производственных кооперативах"; "О сельскохозяйственной кооперации").

Число членов не должно быть менее 5.

Каждый член кооператива имеет один голос, независимо от параметра паевого взноса, если уставом не предусмотрено иное. Прибыль и оставшиеся после ликвидации кооператива имущество делится между участниками в зависимости от трудового участия.

Члены кооператива несут дополнительную (субсидиарную) ответственность по долгам кооператива.

Возможно участие в производственном кооперативе только комитетами (без трудового участия), однако оно не должно быть более 25% паевого фонда кооператива. Члены производственного кооператива имеют право преимущественной покупки пая в имуществе кооператива.

Высший орган кооператива - общее собрание членов, орган текущего управления - правления (или) председатель. В кооперативе с числом участников больше 50 создается наблюдательный Совет. Производственный кооператив может быть преобразован по единогласному решению его членов в хозяйственное товарищество или общество.

ГК РФ дал исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц, ни в каких других формах коммерческие организации существовать не могут.

Некоммерческие организации могут существовать в организационно-правовых формах, предусмотренных как в ГК, так иными федеральными законами. Гражданский Кодекс предусматривает такие формы некоммерческих организаций, как:

Потребительский кооператив - добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК).

В случае образования у кооперативов убытков, его члены обязаны их покрыть путем дополнительных взносов. Члены кооператива несут дополнительную (субсидиарную) ответственность по долгам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса.

Фонд - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов,

преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные общественные цели (ст. 118 ГК; ст. 7 Закона о некоммерческих организациях).

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

Учреждение обладает закрепленным за ним имуществом на праве оперативного управления. Учреждение отвечает по своим обязательствам только находящимся в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности дополнительную (субсидиарную) ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества (ст. 120 ГК, ст. 9 Закона о некоммерческих организациях).

Общественные и религиозные организации (объединения) - добровольное объединение граждан, в установленном законом порядке для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (ст. 117 ГК).

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) - некоммерческие организации, создаваемые юридическими лицами для координации их деятельности. Коммерческие и некоммерческие организации не могут совместно друг с другом создавать ассоциации или союзы (ст. 121, ст. 11 Закона о некоммерческих организациях). Самостоятельной разновидностью ассоциации является торгово-промышленная палата.

ТПП представляет собой добровольное объединение на началах членства коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, созданных ими с целью содействия развитию предпринимательства, организации взаимодействия предпринимателей, а также представления и защиты их интересов (ст. 1 и 3 Закона о торгово-промышленных палатах в Российской Федерации).

Иные законы предусматривают возможность создания таких юридических лиц в форме:

- \* некоммерческих партнерств и автономных некоммерческих организаций;
- \* торгово-промышленных палат;
- \* товарных бирж;
- \* товариществ собственников жилья.

Большинство некоммерческих организаций, подобно коммерческим, представляют собой корпорации, построенные на началах членства.

Однако среди некоммерческих организаций чаще встречаются юридические лица, не являющиеся корпорациями. К последним относятся фонды, учреждения и автономные некоммерческие организации (ст. 121 ГК; ст. 11 Закона о некоммерческих организациях).

Товариществом собственников жилья признается организация, созданная на началах членства гражданами или иными собственниками жилья для совместного использования находящихся в их общей собственности объектов недвижимости, обслуживающих принадлежащие им жилые помещения (ст. 1, 24, 25 Закона о товариществах собственников жилья).

Некоммерческим партнерством признается основанное на членстве объединения граждан и юридических лиц, созданное ими для содействия своими членами в достижении некоммерческих целей путем осуществления предпринимательской деятельности (п. 1 и 8 Закона о некоммерческих организациях).

Автономной некоммерческой организацией признается не имеющая членства организация, созданная на базе имущественных взносов учредителей для оказания различных услуг (в том числе некоммерческого характера) и являющаяся собственником своего имущества (ст. 10 Закона о некоммерческих организациях).

Товарной биржей - признается основанное на началах членства объединения предпринимателей, созданное ими с целью организации специальных публичных торгов по продаже определенных товаров (ст. 2 Закона о товарных биржах и биржевой торговле).

#### 8. Дочерние и зависимые общества

Участие в обществах других обществ и товариществ может привести к тому, что последние, обладая контрольным пакетом акций (или большинством долей) и определяя, в силу этого, все действия контролируемого общества, формально остаются в стороне от возможных отрицательных результатов своего руководства, например, от последствий неудачно совершенных контролируемым обществом сделок.

В роли контролируемых, дочерних компаний могут выступать только хозяйственные общества, в роли контролирующих, основных ("материнских") компаний могут выступать как общества, так и товарищества.

Дочерним признается хозяйственное общество, действия которого определяются другим (основным) хозяйственным обществом или товариществом, либо в силу преобладающего участия в уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом (п. 1 ст. 105 ГК; п. 2 ст. 6 Закона об акционерных обществах; п. 2 ст. 6 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

В силу этого, взаимоотношения двух компаний могут быть признаны взаимоотношениями "материнской" и дочерней компаний при наличии хотя бы одного из трех условий.

Во-первых, речь идет о преобладающем участии одной компании в уставном капитале другой, что дает ей решающий голос в управлении делами. Закон не требует при этом заведомо контрольного пакета акций (например, 50% плюс одна акция) или долей участия, поскольку преобладание -- вопрос факта. Известно, что в некоторых крупных компаниях с большим количеством акционеров для контроля может оказаться достаточным и 5 -- 10% акций.

Во-вторых, возможно наличие договора о подчинении одной компании другой, например, в виде соглашения с управляющей компанией, которой передаются полномочия исключительного органа общества.

В-третьих, имеется в виду любая возможность одной компании иным образом определять решения другой компании, например, навязать ей свою волю на совершение одной конкретной сделки.

Из всего этого видно, что дочерние общество не является какой-либо особой организационно-правовой формой или разновидностью хозяйственных обществ. Всякое хозяйственное общество может быть признано дочерним при доказательстве хотя бы одной из названных выше ситуаций, в том числе только в отношении конкретной сделки. Дочерние общества нельзя отождествлять с дочерними предприятиями, являющимися разновидностью унитарных предприятий (п. 7 ст. 114 ГК), а не

государственных обществ.

Последствия признания общества дочерним (и "материнским") двойкие.

Во-первых, общество, которое вправе давать дочернему обществу обязательные указания, отвечают солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным во исполнении таких указаний (что дает возможность кредиторам обратиться взыскание сразу на имущество "материнской" компании). Такое право, безусловно, принадлежит как компании с преобладающим участием в уставном капитале, так и компании, управляющей другой (дочерней) компанией по договору. Нельзя исключать возможность доказательства наличия такого права в иных ситуациях.

Во-вторых, при доказанности вины основного общества в банкротстве дочернего, возникает его субсидиарная ответственность перед кредиторами дочерней компании. Дочернее же общество ни при каких условиях не отвечает по долгам "материнской" компании, ибо оно не может оказать влияние на формирование ее воли.

Что касается защиты интересов меньшинства участников дочерней компании то, им предоставляется возможность требовать непосредственно от основного общества возмещения убытков, причиненных по его вине дочерней компании, поскольку в результате этого у них, в частности, может понизиться размер дивиденда.

Зависимым признается хозяйственное общество, в уставном капитале которого другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% участия (голосующих акций или долей) (п. 1 ст. 106 ГК; п.4 ст. 6 Закона об акционерных обществах; п. 4 ст. 5 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Закон устанавливает 2 последствия такой зависимости:

\* преобладающее общество должно публично объявить о своем участии в зависимом обществе для сведения всех других участников имущественного оборота. Это может означать публичную информацию об учреждениях того или иного общества и о размере их участия в его уставном капитале.

\* антимонопольное законодательство, законодательство о банках, страховых и инвестиционных компаниях может предусматривать ограничения (пределы) такого участия, в том числе взаимного, в частности для того, чтобы не допустить отстранение мелких участников обществ от реального участия в управлении их делами.

Зависимыми (и преобладающими) в данном смысле может быть только хозяйственные общества, но не товарищества. Как дочерние общества, они также не составляют какой-либо самостоятельной организационно-правовой формы или разновидности хозяйственных обществ.

## Тема 6

### Государство как субъект гражданского права

Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования как субъекты гражданского права

#### 1. Особенности правосубъектности

В перечень объектов гражданского правоотношения наряду с гражданами и

юридическими лицами (ст. 2. 124 ГК), закон называет РФ, субъекты и муниципальные образования.

Выделяется особая категория субъектов гражданского права: государство - РФ; субъекты РФ - республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа; муниципальные образования - городские, сельские поселения, несколько поселений, объединенных общей территорией, часть населения, иная населенная территория, в пределах которых осуществляется местное самоуправление (ст. 1 Закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ").

РФ, субъекты, муниципальных образования будучи публичными образованиями обладают следующими признаками:

1. организационное единство - характеризующее публичное образование как единое целое, имеющее четко определенную структуру построения, наличие органов с определенной компетенцией и подчиненных подразделений, определяется в Конституции РФ, конституциях и уставах субъектов РФ, уставах муниципальных образований и др. нормативных актах;
2. обособленное имущество проявляется в наличии права государственной собственности у РФ (федеральная собственность) и субъектов РФ (собственность субъектов РФ), а также муниципальная собственность у городских, сельских и др. муниципальных образований (ст. 214, 215 ГК);
3. ответственность по своим обязательствам (ст. 126 ГК);
4. возможность выступления РФ, субъектов РФ и муниципальных образований от собственного имени при приобретении и осуществлении имущественных и личных неимущественных прав, выступления в суде (ст. 126 ГК).

Характеризуя правосубъектность, закон устанавливает, что следует применять нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях регулирующих гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК).

Но это не означает полную схожесть правосубъектности РФ, субъектов РФ, муниципальных образований с правосубъектностью юридических лиц.

Так нельзя эту группу субъектов гражданского права считать юридическими лицами. РФ, субъекты, муниципальные образования составляют особую самостоятельную группу участников гражданских правоотношений.

Большинство норм, определяющих правосубъектность юридических лиц (ст. 4 ГК), не применимы к РФ, субъектам муниципальных образований. Это касается норм:

- \* о порядке возникновения и прекращения юридических лиц;
- \* о учредительных документах;
- \* о видах юридических лиц;
- \* иначе решены вопросы ответственности по обязательствам (сравнить п. 1 ст. 56 со ст. 126 ГК).

Внутренние, присущие гражданско-правовому регулированию свойство равенства участников гражданских правоотношений делает невозможным использование государством, субъектами и муниципальными образованиями властных полномочий при осуществлении своей гражданской правосубъектности. Они не могут реализовать

свои властные полномочия в отношениях с другими участниками гражданских правоотношений.

Они выступают в гражданском обороте так же, как юридические лица, подчиняясь всем установленным для последних правилам.

## 2. Участие РФ, субъектов и муниципальных образований в гражданских правоотношениях

В соответствии со ст. 125 ГК участие субъектов РФ, муниципальных образований, в гражданских правоотношениях осуществляются через их органы власти. При этом не требуется специального уполномочия.

Органы государственной власти и местного самоуправления действуют от имени государства или его субъекта или муниципального образования в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

На федеральном уровне от имени государства могут выступать в суде органы государственной власти: Федеральное Собрание, Президент, Правительство, министерства и ведомства.

Чаще всего гражданско-правовые действия от имени государства совершают в пределах своей компетенции органы исполнительной власти, уполномоченные управлять государственным имуществом, финансами.

Так, министерство РФ по управлению государственным имуществом действует от имени РФ в пределах своей компетенции, определенной в Положении о нем.

Осуществляет:

передачу государственного имущества в хозяйственное ведение унитарных предприятий и в оперативное управление казенных предприятий и учреждений, а также в аренду, пользование юридическим лицам на основе заключенных с ним договоров.

Российский фонд федерального имущества в соответствии с Положением о нем заключает от имени государства договоры на продажу переданных ему министерством по управлению имуществом долей участия (акций, паев) в капитале хозяйственных обществ (товариществ), предприятий и иных объектов федеральной собственности. До момента продажи осуществляет все полномочия РФ как собственника на общих собраниях акционеров (пайщиков); получает и перечисляет дивиденды и выручку от приватизации; выступает учредителем хозяйственных обществ (товариществ) приобретает доли участия (паи, акции) в капитале хозяйственных обществ (товариществ).

От имени субъектов РФ могут выступать законодательные собрания, областные думы, президенты, правительства, министерства и ведомства, администрации и др.

Среди органов местного самоуправления (наименования их устанавливаются в уставах муниципальных образований) выступают: в представительные органы местного самоуправления (городские, сельские, поселковые собрания народных представителей и др.), а также исполнительные органы (мэры, старосты и др.).

Органы местного самоуправления вправе передавать объекты муниципальной собственности во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, сдавать в аренду, отчуждать и совершать иные сделки с муниципальным имуществом, определять в договорах условия использования приватизированных или передаваемых в пользование объектов (ст. 29 Закона "Об общих принципах

организации местного самоуправления в РФ").

Согласно п. 3 ст. 125 ГК от имени государства, его субъектов и муниципальных образований по их специальному поручению в гражданских правоотношениях могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

Случай и порядок таких выступлений должны предусматриваться федеральными законами, указами Президента, постановлениями Правительства, нормативными актами РФ и муниципальных образований, т.е. должны опираться на нормативный акт, допускающий такую возможность и доверенность соответствующего субъекта.

Сфера участия государства, субъектов, муниципального образования определяется специальной правоспособностью (т.е. имеет гражданские права и обязанности, которые предусмотрены законом).

Среди гражданско-правовых отношений - выделяются отношения собственности.

РФ принадлежит та часть государственной собственности, которую закон именуется федеральной собственностью. Имущество, принадлежащее на праве государственной собственности субъектам, составляет собственность субъектов РФ. Отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности муниципальной осуществляется в порядке, установленном законом (ст. 214 ГК).

Имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованием, является муниципальной собственностью.

РФ, субъекты, муниципальные образования являются участниками обязательственных отношений.

От имени РФ действует Федеральное казначейство совместно с Центральным банком при размещении на возвратной и платной основе централизованных финансовых ресурсов, находящихся в ведении Правительства, а также Минфина, когда выпускает государственные займы.

Государство гарантирует сохранность денежных средств, внесенных гражданами в виде вкладов в Сбербанк РФ.

Выпускать муниципальные займы и лотереи, получать и выдавать кредиты вправе органы местного самоуправления (ст. 42 Закона "Об общих началах местного самоуправления в РФ").

Федеральные органы и органы исполнительной власти субъектов РФ могут выступать государственными заказчиками в договорных связях по поставкам сырья, продукции и товаров для государственных нужд.

Органы местного самоуправления вправе выступать заказчиками на выполнение работ по благоустройству территорий, коммунальному обслуживанию населения, строительству и ремонту объектов социальной инфраструктуры, производству продукции и оказанию услуг для населения.

Возможно участие и в иных договорных правоотношениях при условии, что они не выходят за рамки правоспособности и соблюдается принцип равенства с другими участниками гражданского оборота.

Среди случаев участия в гражданских правоотношениях РФ, субъектов, муниципальных образований следует назвать:

\* возмещение ими вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием)

государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц (ст. 53 Конституция РФ, 16 ГК);

\* возмещение государственного вреда, причиненного гражданами незаконным осуждением и другими действиями, предусмотренными ст. 1070 ГК;

\* взыскание в доход государства имущества по некоторым недействительным сделкам (ст. 169, 179 ГК).

РФ, субъекты, муниципальные образования могут быть наследниками по завещанию, а РФ при определенных условиях и наследником по закону (ст. 534, 552 ГК 1964 г.).

РФ, субъекты, муниципальные образования становятся участниками внешнеэкономических гражданских отношений лишь в случаях заключения сделок от их имени в порядке, предусмотренном ст. 125, т.е. заключения их органами государственной власти, органами местного самоуправления, действующими в рамках их компетенции, либо государственными и муниципальными органами, юридическими лицами и гражданами на основании специального поручения РФ, ее субъектов или муниципальных образований.

При этом в соответствии с Законом "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" от 13 октября 1995 г. РФ, субъекты, муниципальные образования осуществляют внешнеторговую деятельность непосредственно только в случаях, установленных федеральными законами, законами и иными нормативными актами субъектов РФ (ст. 11 Закона).

От имени государства совершают и исполняют внешнеэкономические сделки торговые представительства РФ за границей, также другие органы исполнительной власти. Так, получение иностранных кредитов РФ осуществляется Правительством РФ на основе международных договоров, гражданско-правовых договоров и гарантий от имени РФ или правительства РФ.

3. Ответственность РФ, субъектов РФ и муниципальных образований по обязательствам Закон устанавливает, что РФ, субъекты, муниципальные образования несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам.

Подчеркивается, что они не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам созданных ими юридических лиц (ст. 126 ГК). Исключение предусмотрено в п. 6 ст. 126 ГК, когда это правило не распространяется на случаи, когда РФ приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам субъекта РФ, муниципального образования или юридического лица, либо когда указанные субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам РФ.

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 56 ГК на РФ, субъекты, муниципальные образования как на учредителей унитарных предприятий и собственников их имущества может быть возложена ответственность по обязательствам этих предприятий, если их несостоятельность (банкротство) вызвано исполнением обязательных для них указаний учредителей, собственников их имущества.

Точно так же на собственников имущества создаваемых или учреждений возлагается субсидированная ответственность по обязательствам учреждений при недостатке находящихся в рассмотрении последних денежных средств (п. 2 ст. 120 ГК).

РФ несет субсидированную ответственность по обязательствам казенного предприятия в случае недостаточности его имущества (п. 5 ст. 115 ГК).

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

РФ, субъекты, муниципальные образования в определенных случаях выступают как субъекты внедоговорной ответственности (см. ст. 16 ГК, 1070 ГК).

РФ, субъекты, муниципальные образования отвечают по своим обязательствам, принадлежащим им на праве собственности имущества, кроме имущества:

о которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;

о которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности (ст. 126 ГК).

Имеются особенности в обращении взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности. Оно допускается лишь в случаях, предусмотренных законом.

Согласно ст. 127 ГК особенность ответственности РФ, субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством с участием иностранных юридических лиц, граждан и государства, заключается в том, что она определяется законом об иммунитете государства и его собственности. (Пока закон не принят.)

## Тема 7

### Объекты гражданских прав

#### 1. Понятие объектов гражданских прав

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

Названные объекты нередко именуется объектами гражданских прав, как это делает ГК РФ.

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности и нематериальные блага (ст. 128 ГК).

#### 2. Вещи как объекты гражданских правоотношений

Вещи - это материальные объекты, по поводу которых возникают гражданские правоотношения. Они являются объектами вещных и предметами обязательственных отношений.

Важнейшая характеристика вещей - их оборотоспособность. По степени свободы участия в гражданском обороте вещи делятся на:

- \* вещи изъятые из оборота;
- \* вещи, оборотоспособность которых ограничена;
- \* вещи, которые обращаются свободно.

Казалось бы, что в условиях рыночной экономики подавляющее большинство объектов должно обращаться без каких-либо ограничений, но ограничения необходимы в интересах общественной безопасности, здоровья населения и другим основаниям. Для

полного изъятия из оборота необходимо прямое указание закона (например, стратегическое вооружение).

Вещи, ограниченные в обороте, могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо допускаются к обороту только по специальному разрешению, в порядке, установленном законом.

Примером служит огнестрельное оружие, которое может находиться у определенной категории лиц и при наличии официального разрешения. Права на совершение операций с наличной иностранной валютой может принадлежать только банкам и иным кредитным учреждениям при наличии лицензии. Правовое положение земли таково в настоящее время, что она также отнесена к объектам, оборотоспособность которых ограничена.

Правовой режим вещи - порядок пользования, способы и пределы распоряжения и иные правомерные действия людей в отношении вещи, определяемые правовыми нормами. Кроме вещей в гражданском праве выделяется еще и понятие имущества. Понятие имущества шире, чем понятие вещи, и включает не только вещи в узком значении этого слова, но также деньги, ценные бумаги и имущественные права (например, право получения объявленного дивиденда по принадлежащему ему акциям или право требовать возврата данных займа другому лицу денег), принадлежащие тому или иному субъекту и составляющие актив его имущества (иногда называемый наличным имуществом). В некоторых случаях в понятие включается и долги (обязанности), составляющие пассив этого имущества, т.е. под имуществом понимается актив плюс пассив (п. 2 ст. 63 ГК).

Следует иметь в виду, что бухгалтерское понятие актива и пассива не совпадают полностью с гражданско-правовым. Так, в пассив, в бухгалтерском смысле, включаются заемные средства, которые с позиций гражданского права становятся объектом собственности заемщика (п. 1 ст. 807 ГК), т.е. его активом, и в этом качестве может стать объектом взыскания его кредиторов (а в пассив имущества включается долг перед домовладельцем, т.е. обязанность возврата денег).

Состав и стоимость (объем), принадлежащие субъекту гражданского права, имущества важны прежде всего потому, что его активами (наличным имуществом) прямо или косвенно определяются пределы возможной ответственности субъекта по долгам перед другими участниками гражданских правоотношений, а тем самым и реальные возможности его участия в гражданском (имущественном) обороте.

Классификация вещей в гражданском праве производится по различным основаниям и имеет теоретическое и практическое значение.

1. (ст. 130 ГК)

о а) движимые

о б) недвижимые

Для разграничения используют 2 критерия:

о а) материальный - степень связи вещей с землей (земельные участки, обособленные водные объекты, участки недр, леса, здания, сооружения);

о б) юридические - отнесение законом вещей к разряду недвижимости (предприятия (ст. 132 ГК), воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты)

Правовой режим недвижимого имущества, в отличие от других вещей, требует всегда

государственной регистрации сделок с ним и оформление права на них (ст. 131 ГК).

Все остальные объекты, не подпадающие под признаки материального критерия и не отнесенные к категориям недвижимости, являются движимым имуществом.

Совершение сделок с ним не требует в большинстве случаев, указанных выше формальностей, но в случаях, указанных в законе, может быть предусмотрена регистрация прав на движимое имущество и регистрация сделок с ним (п. 2 ст. 130, п. 2 ст. 164 ГК).

2. а) индивидуально-определенные, (единственные в своем роде - автомобиль определенной марки с конкретным номером)

б) родовое (характеризуются общими признаками для всех вещей данного рода: вес, число, мера - 2 пакета кефира, 1 квадратный метр бумаги)

Правовое значение данной классификации заключается в следующем:

\* а) предметом ряда договоров (подряд, бытовой подряд, аренда) может быть только индивидуально-определенные вещи;

\* б) последствия гибели той или иной вещи различны для должника. При гибели индивидуально-определенной вещи исполнение обязательств в натуре становится невозможными, а при гибели вещи, определенной родовыми признаками, в ряде случаев не освобождает должника от исполнения в натуре ("род не гибнет").

3. а) потребляемые (в результате однократного использования полностью теряют свою натуральную форму: продукты питания, топливо)

б) непотребляемые (могут использоваться в течение длительного времени без существенного видоизменения, например, автомобиль).

Предметом некоторых договоров (и аренды) может быть только неупотребляемые вещи, поскольку возвращена должна быть та же самая вещь.

4. а) делимые (раздел возможен);

б) неделимые (раздел в натуре невозможен без изменения и хозяйственные назначения (ст. 133 ГК).

Так, если квартира будет признана делимым объектом, то может быть произведен ее натуральный раздел с закреплением за собственником конкретных жилых помещений, только если возможно такое и переоборудование, что каждый из собственников получит обособленное не только жилье, но и подсобные помещения.

5. (ст. 134 ГК РФ) а) сложные (состоящие из разнородных предметов, составляющих единое целое, используемое по назначению, например, библиотека, гарнитур, предприятие)

б) простые вещи (кирпичи).

Сделки, заключенные по поводу сложной вещи при отсутствии специальных оговорок, распространяются на все ее части. Юридическое значение выделения сложных вещей состоит в том, что они являются предметом оборота, как целое. С этой точки зрения предприятие как имущественный комплекс можно рассматривать как разновидность сложной вещи, отличающийся тем, что в ее состав входят не только вещи, но и права, и обязанности.

б. а) главная вещь;

б) принадлежность (предназначена для обслуживания главной вещи, насос от велосипеда, ключи от замка).

Принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное (ст. 135 ГК).

7. Плоды, продукция, доходы.

В соответствии со ст. 136 ГК речь идет о различных видах поступлений (приращиваний), получаемых в результате использования имущества (основной вещи). Плоды - это результат органического, естественного развития вещи. Это, например, урожай, приплод скота или птицы.

Продукция - техническое, искусственное приращивание имущества, полученное в результате его производительного использования. Например, это готовая продукция какого-либо завода.

Доходы - экономическое приращивание имущества, прежде всего в виде денег (доходы от акций или по вкладу, кредиты по пользованию чужими денежными средствами).

Доходы могут иметь и натуральный характер. Например, арендная плата в соответствии с п. 2 ст. 614 ГК может устанавливаться в виде части готовой продукции, полученной в результате использования арендованного имущества.

Во многих случаях закон особо регулирует режим плодов, продукции, доходов, предусматривая для них специальные правила (например, при регламентации отношений общей собственности, в договоре залога и др.).

По общему правилу все поступления, полученные в результате использования вещи, включающие плоды, доходы, продукцию, принадлежат лицу, использующему вещь на законном основании (в частности, арендатору), если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 136 ГК).

В некоторых случаях такой порядок прямо установлен законом (доходы от доверительного управления чужим имуществом подлежат передаче выгодоприобретению, за исключением той части, за счет которой выплачивается вознаграждение управляющему).

8. Одушевленные и неодушевленные вещи.

Объектом имущественного оборота во многих случаях становятся животные (домашние, а возможны и сделки по поводу диких, например, приобретение их для зоопарка).

На такие отношения распространяются общие правила об вещах, из которых законом или иными правовыми актами могут быть сделаны исключения (ст. 137 ГК).

Последние, в частности, касаются запрета жестокого, негуманного обращения с животными со стороны их владельцев (п. 2 ст. 137, п. 2 ст. 231, ст. 241 ГК).

9. Деньги.

Гражданское законодательство относит деньги к движимым вещам (ст. 128, п. 2 ст. 130 ГК), наделенных родовыми признаками (хотя возможна и их индивидуализация), а также потребляемых. Речь идет о денежных знаках (купюрах) и монетах, т.е. о наличных деньгах. В России в соответствии с п. 1 ст. 75 Конституции наличные деньги выпускаются (эмитируются) только Центральным Банком (Банком России) в виде бумажных банкнот (банковских билетов) и металлических монет Банка России.

Денежной единицей является рубль. Это означает, что на территории России принятие рубля обязательно для всех участников гражданского оборота (ст. 140 ГК).

Использование иностранной валюты для производства расчетов возможно только в

случаях, предусмотренных законодательством о валютном регулировании. Главная функция денег - это всеобщий эквивалент, используемый в качестве универсального средства оплаты.

Вместе с тем, деньги могут выступать в качестве особого товара - самостоятельного предмета некоторых сделок, например, займа и кредита (ибо последний представляет собой, по сути, торговлю деньгами). Наличные деньги не могут быть истребованы от их добросовестного приобретения (п. 3 ст. 302 ГК), в том числе при условии их индивидуализации.

В развитом имущественном обороте большинство расчетов осуществляется в безналичном порядке, с использованием денежных средств, числящихся на банковских счетах и во вкладах (депозитах).

Безналичные деньги также используются в качестве средства платежа и в качестве особого товара. Они сравнительно легко переводятся в наличность, обладая "высокой степенью ликвидности". Поэтому, в экономическом смысле, под деньгами понимается не только наличность, но и средства, числящиеся на банковских счетах и в дивидендах. Однако по своей юридической (гражданско-правовой) природе безналичные деньги не являются вещами, а правами требования. Для их обозначения используют термин - денежные средства. Они не могут считаться законными, т.е. общеобязательным платежным средством. В России в ряде случаев ограничена возможность их перевода в наличную форму, а само использование допускается с соблюдением установленной законом очередности платежей (ст. 855 ГК).

Общегражданское законодательство использует термины как "деньги", так и "валюта". Ст. 140 ГК позволяет считать, что это - синонимы.

Специальное законодательство, в частности Закон РФ "О валютном регулировании и валютном контроле", определяет валюту, т.е. деньги РФ таким образом, что это понятие охватывает:

- \* а) рубли в виде банковских билетов (банкнот);
- \* б) средства на банковских счетах в банках РФ;
- \* в) средства на счетах в банках вне РФ, находящиеся там в соответствии с действующим законодательством.

Наряду с валютой РФ, к деньгам как к объекту гражданского права можно отнести также иностранную валюту. Она может быть представлена: а) денежными знаками в виде банкнот, казначейских билетов или монет, б) средствами на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (последние именуются, в частности, в ст. 317 условными денежными единицами).

Правовой режим денег как объектов гражданского права имеет 2 аспекта: существует принципиальная разница между правовым режимом валюты России и иностранной валюты.

Валюта России - рубль, является законным платежным средством, обязательным к приему по его нарицательной стоимости на всей территории России.

Это не касается иностранной валюты, по возможности и условия ее использования в качестве средства платежа, а также условия и порядок лицензирования такой деятельности определяются специальным законодательством о валютном

регулировании и валютном контроле. Лишь в разрешительном порядке открываются счета российскими предприятиями для открытия счетов через иностранные банки: в этих случаях необходимо получить согласие Центробанка России.

#### 10. Ценные бумаги (ст. 142-149 ГК РФ и Закон "О рынке ценных бумаг")

В развитой экономике объектом товарного(имущественного) оборота становится не только вещи, но и имущественные права, в том числе выраженные в специальных документах - ценных бумагах. Они используются для кредитования и платежа, мобилизации свободных денежных средств, участие граждан в предпринимательской деятельности.

Согласно п. 1 ст. 142 ГК "ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественного права, осуществления и передача которых возможна только при его предъявлении".

Только тот, кто имеет право на бумагу, может осуществлять право, вытекающее из бумаги.

Ценная бумага как документ относится к категории движимых вещей (п. 2 ст. 142 и п. 2 ст. 130 ГК).

При этом выраженное в ней право может касаться как движимости, так и недвижимости (например, в закладной, оформляющей право на заложенную недвижимость).

Для признания документа ценной бумагой он должен отвечать особым признакам (свойствам), вытекающим из требований закона.

1) литеральность, т.е. письменная форма, под которой понимается возможность требовать исполнения только того, что прямо обозначено в ценной бумаге. Отсюда установление и соблюдение строго формальных реквизитов, при отсутствии хотя бы одного из которых документ теряет свойства ценной бумаги и становится недействительным. Ценная бумага - строго формальный документ (п. 2 ст. 144 ГК). Это общее правило, из которого есть исключения. Так, в п. 2 "Положения о простом и переводном векселе" говорится, что отсутствие в переводном векселе какого-либо из реквизитов, перечисленных в п. 1 указанного Положения, лишает вексель вексельной силы, но не влечет за собой его неплатежность. В этом случае он рассматривается как простая долговая расписка, а не вексель. Соотношение этой нормы и права, установленных ГК, рассматривается как соотношение национального (внутреннего) законодательства РФ и международного договора, поскольку Россия является участницей Женевской вексельной конвенции. В соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 7 ГК применяются правила международного договора.

2. Легитимация законного держателя, т.е. способ обозначения такого субъекта, форма (степень) его определенности различная - в именных, ордерных и предъявительских ценных бумагах.

3. Презентация, т.е. предъявление обязанному лицу, ибо это гарантирует осуществление права управомоченного лица и лишь предъявителю подлинника, этого документа, обязательное лицо должно представить исполнение (уплатить деньги, передать имущество). Сама ценная бумага фактически предъявляется должнику в натуре. Исключение из этого правила (о презентационности ценных бумаг) связано с возможностью ее существования в бездокументальной форме.

4. Абстрактность закрепленного обязательства, поскольку отказ от его исполнения

обязанным лицом со ссылкой на отсутствие основания обязательства, чем его недействительность не допускается (п. 2 ст. 147 ГК). В целях повышения оборотоспособности и надежности ценных бумаг осуществление права, выраженного в бумаге, специально отрывается от этого каузального правоотношения, в связи с которым оно была выдана. Для некоторых видов ценных бумаг (вексель, чек) обособление обязательства, закрепленного в ценной бумаге, от правоотношения, из которого оно возникло, обязательно. Так, в векселе не может быть указано с каким каузальным правоотношением (кредитование, оплата) он выдан. Если такое указание есть в тексте векселя, он лишается вексельной силы. Вексель является классической абстрактной ценной бумагой, а выдача векселя - наиболее ярким примером абстрактной сделки. Единственным основанием платежа по векселю признается сама выдача векселя, а не отношение, в связи с которым он был выдан.

5. Публичная достоверность заключается в том, что против держателя ценных бумаг не могут быть выдвинуты возражения, основанные на отношениях с его предшественниками. Каждый держатель ценных бумаг может быть уверен, что на его право не могут повлиять пороки в праве, которые вытекают из отношений, в которых он не участвовал.

ГК не содержит исчерпывающий перечень ценных бумаг. Помимо ценных бумаг, названных в ст. 143 ГК (государственные облигации, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносамент, акции и приватизированные ценные бумаги), к данной категории могут относиться и другие документы, обладающие признаками ценных бумаг, которые приобретают силу ценной бумаги лишь при прямом указании на это закона или подзаконного акта, принятых на основании закона (ст. 143, п. 1 ст. 144 ГК). Например, в соответствии со ст. 912 ГК к категории ценных бумаг относятся простые и двойные складские свидетельства.

Классификация ценных бумаг может проводиться по различным признакам.

По способу легитимации законного держателя они делятся на именные, ордерные и предъявительские (ст. 145 ГК). По содержанию заключенных в них прав, выраженных в бумаге, они могут подразделяться на товарные, закрепляющие право на получение конкретного товара:

\* коносамент (п. 2 ст. 785 ГК), warrant (п. 2 ст. 912 ГК);

\* и денежные, дающие право на получение определенной суммы денег (например, облигация, вексель, чек),

\* а также корпоративные, выражающие право на участие в делах компании (акции их сертификаты).

Денежные бумаги обычно фиксируют обязательственные права, товарораспределительные имеют вещно-правовое содержание, а корпоративные удостоверяют членские (корпоративные) права.

По видам элементов (лиц, осуществляющих выпуск ценных бумаг) они могут классифицироваться на государственные, выпускаемые государственными и муниципальными органами, и корпоративные, выпускаемые юридическими лицами частного права (главным образом акционерными обществами).

Закон предусматривает различные способы передачи ценных бумаг (ст. 146 ГК).

Законным держателем именной ценной бумаги является лицо, имя которого обозначено в тексте этой бумаги. Передача ее осуществляется с помощью уступки права требования (цессии). Цессия представляет собой договор между первоначальным кредитором и новым, которому передается бумага. Первоначальный кредитор отвечает за недействительность заключенного в ценной бумаге права, но не отвечает за неисполнение заключительного в ценной бумаге требования должника.

Некоторые виды именных ценных бумаг, например, именная сберегательная книжка, не подлежит передаче в порядке частного правопреемства, а только в случае общего правопреемства (при наследовании).

Законным держателем ордерной ценной бумагой является лицо, на котором заканчивается непрерывный ряд передаточных надписей - индоссаментов.

Передача ордерной ценной бумаги осуществляется с помощью совершения на ней передаточной надписи - индоссамента (от итал. *in dosso* - на спине, на обороте).

Классическим примером такой бумаги является переводной вексель (тратта). При совершении индоссамента в тексте ценной бумаги отражается воля только лица, передающего бумагу (индоссанта). Индоссант отвечает не только за действительность переданного требования, но и за его осуществление должником. Так лица, индоссировавшие переводной вексель, несут солидарную ответственность перед векселедержателем за платеж по нему. Однако индоссант вправе ограничить свою ответственность, сделав при передаче ценной бумаги оговорку "без оборота на меня" или "не приказу".

Индоссанты могут быть ордерными, содержащими прямое указание лица, которому или приказу (ордеру), которого должно производиться исполнение по бумаге, а также бланковым, без указания лица, которому. В этом случае владелец бумаги может затем вписать указание на управомоченное лицо, либо совершить новый индоссамент, либо просто передать (вручить) ордерную бумагу новому владельцу, который, в свою очередь, вправе поступить с ней аналогичным образом. Это резко повышает оборотоспособность такой бумаги, сближая ее с предъявительскими бумагами (абз. 2 п. 3 ст. 146 ГК). Особой разновидностью ордера перепоручительный индоссамент, который не меняет управомоченное по бумагам лицо, а лишь содержит поручения иному лицу осуществить предусмотренные бумагой права (абз. 3 п. 3 ст. 146 ГК). Он оформляется словами "как доверенному" или аналогичной формулировкой.

Передача ордерных и именных ценных бумаг, выпущенных в бездокументарной форме, осуществляется с рядом особенностей. Так п. 2 ст. 149 ГК закреплено, что операции с бездокументарными бумагами могут осуществляться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав. Это же лицо осуществляет и фиксацию передачи прав. Это связано с тем, что сама бумага как материальный объект не существует. На руках у законного держателя находится лишь документы, удостоверяющие принадлежность ему права, которые сами ценными бумагами не являются. Поэтому и передача прав на бумаги, существующих лишь в виде записи в реестре, может осуществляться только в виде соответствующей записи в этом реестре.

Законным держателем предъявительской ценной бумаги является лицо, которое осуществляет ее предъявление. Она передается с помощью простого вручения.

Вследствие этих качеств предъявительские ценные бумаги обладают наибольшей

оборотспособностью и являются наиболее пригодными для котирования на фондовой бирже.

Владельцы предъявительских или ордерных ценных бумаг защищены в особом порядке(ст. 148 ГК).

Речь идет о так называемом "вызывном производстве", в ходе которого владелец утраченного документа должен обратиться в суд с просьбой (заявлением) о признании утраченного документа недействительным и тем самым восстановить свои права по такому документу. Суд публикует объявление о вызове фактического владельца бумаги, которой представляется возможность доказать свои права на имеющийся у него документ. При этом фактический владелец тоже должен написать соответствующее заявление в суд и предоставить туда же подлинник документа.

В случае удовлетворения просьбы заявителя, суд своим решением признает утраченный документ.

Сохраняет возможность предъявления к такому заявителю требования о возврате неосновательно полученного тем обогащения.

Таким образом, охраняются все добросовестные участники оборота.

В настоящее время вызванное производство регулируется гл. 33 ГПК, а распространяется лишь на предъявительские ценные бумаги. Однако ст. 148 расширила сферу его действия "на ордерные ценные бумаги".

### 3. Отдельные виды ценных бумаг

Рассмотрим некоторые виды ценных бумаг.

Акция - ценная бумага, удостоверяющая право акционера на участие в управлении акционерным обществом (за исключением привилегированных акций), на получение части прибыли общества (дивиденда) и соответствующей части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

Правом выпускать акции обладают только акционерные общества. Акции могут эмитироваться (выпускаться) как в документарной, так и бездокументарной форме.

Закон "Об акционерных обществах" разрешает выпуск только именных акций.

Наряду с простыми, существуют привилегированные акции, которые не дают их владельцу права на участие в управлении обществом, однако предоставляют возможность преимущественного перед другими акционерами получения фиксированного дивиденда и части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

Облигация - ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ее срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента, а также фиксированного в ней процента от номинальной стоимости либо иные имущественные права (ст. 816 ГК).

Облигации могут быть:

- \* именными или предъявительскими;
- \* государственными или негосударственными;
- \* краткосрочными или долгосрочными.

Вексель - удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедержателя либо иного указанного в качестве плательщика лица выплатить векселедержателю по наступлению определенного срока обусловленную сумму денег.

Виды векселей:

- \* простой вексель, удостоверяющий обязательства самого векселедержателя;
- \* переводной вексель (тратта), по которому плательщиком выступает не векселедержатель, а третье лицо. Обязательство третьего лица возникает с момента совершения акцепта векселя (отметки на векселе о согласии уплатить, подписанным этим лицом).

Обращение векселей, а также предъявляемые к ним требования в основном регулируются Положением о переводном и простом векселе, утвержденным Постановлением Президиума Верховного Совета РСФСР от 24 июня 1991 г.

Вексель - строго формальный документ, и отсутствие хотя бы одного обязательного реквизита, указанного в п. 1 Положения, влечет недействительность векселя (п. 2 ст. 144 ГК).

Вексель может быть;

- \* именным;
- \* предъявительским;
- \* ордерным.

Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или частично посредством вексельного поручительства (авалья).

Чек (ст. 877 ГК) - ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Сфера применения - расчетные отношения.

Является строго формальным документом, образец чека утверждается Центральным банком РФ.

Чек должен содержать обязательные реквизиты:

- \* наименование "чек", включенное в текст документа (чековая метка);
- \* поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму;
- \* наименование плательщика и номер его счета;
- \* указание валютного платежа;
- \* указание даты и места составления чека;
- \* подпись чекодателя. Отсутствие любого из перечисленных реквизитов лишает документ силы чека.

Плательщиком по чеку, в отличие от векселя, может быть только банк, в котором чекодатель имеет средства, которыми он может распоряжаться посредством выставления чеков (ст. 877 ГК).

Чек подлежит оплате банком, если он предъявлен в установленный законом срок и выставлен в соответствии с чековым договором. Факт отказа плательщика от оплаты чека удостоверяется или протестом чека в неоплате, совершаемым нотариальными органами, отметкой банка - плательщика об отказе от оплаты чека или отметкой о неоплате инкассирующего банка.

Действующее законодательство предусматривает существование:

- \* ордерных (переводных);
- \* именных;
- \* предъявительских чеков.

Ордерный чек передается при помощи индоссамента. Именной чек вообще не подлежит

передаче.

Коносамент - товарораспределительный документ, оформляющий договор морской перевозки груза и удостоверяющий право его держателя получить у морского перевозчика, указанный в коносаменте груз и распоряжаться им. Ст. 124 Кодекса торгового мореплавания определяет перечень сведений, которые должны содержаться в коносаменте.

Существуют и другие виды ценных бумаг: депозитные и сберегательные сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя и другие.

#### 4. Работы, услуги, информация и результаты интеллектуальной деятельности

Объектами обязательственных правоотношений являются сами действия обязанного лица, которые могут выражаться в совершении им работы или оказания услуги.

Совершенная работа в виде случаев имеет своей целью создание какого-либо овеществленного результата, который является предметом обязательственного правоотношения. Например, работа подрядчика по изготовлению мебели приводит к созданию индивидуально-определенной вещи - мебельного гарнитура, которая и является предметом договора подряда.

Однако не все действия субъектов приводят к материальному результату. Например, при оказании медицинских, туристических услуг не приводит к появлению каких-либо предметов. В этом случае интерес клиента заключается в самом получении соответствующей услуги, которая и является объектом данного правоотношения (см. ст. 39 ГК).

Результаты интеллектуального творчества (произведения литературы, искусства, науки, получение модели, промышленные образцы и др.) обладают правовым своеобразием.

С одной стороны, деятельность по их созданию может осуществляется в рамках обязательственных правоотношений (например, авторского договора). С другой стороны, после их создания у авторов возникают абсолютные права, использование которых возможно только с согласия правообладателей. В связи с этим объекты интеллектуального творчества называют объектами интеллектуальной собственности (ст. 148 ГК).

Кодекс впервые ввел информацию в круг объектов гражданских прав (ст. 139).

Информация - это совокупность определенных сведений и данных об окружающем мире.

В таком смысле она вряд ли может быть объектом правового регулирования.

Кодекс регламентирует лишь ту информацию, которой обладает действительной или потенциальной коммерческой ценностью в силу неизвестности ее 3-им лицам и отсутствия свободного доступа к ней на законных основаниях, и владелец которой принимает меры к сохранению ее конфиденциальности.

#### 5. Нематериальные блага и их защита

Нематериальные блага, разновидность объектов, по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Ст. 150 ГК дает примерный перечень юридически защищаемых нематериальных благ подразделяя их на:

\* нематериальные блага, приобретенные гражданами и юридическими лицами в силу рождения (создания);

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

\* нематериальные блага приобретаемые ими в силу закона.

К первым относятся жизнь, здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность частной жизни, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, личная и семейная тайна, деловая репутация.

Ко вторым - право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, иные личные неимущественные права.

Для обоих слагаемых нематериальных благ характерны 2 признака:

\* отсутствие материально-экономического (имущественного) содержания;

\* неразрывная связь с личностью носителя, определяющая неотчуждаемость и непередаваемость этого блага.

Нематериальные блага существуют без ограничения срока их действия.

Особенность осуществления неимущественных прав состоит в том, что законом определяются не пределы реализации нематериальных благ, а устанавливаются границы вторжения посторонних в личную сферу, и в случае нарушения применяются принудительные меры к их восстановлению.

Короче говоря, гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространившиеся сведения не будут доказаны, что они соответствуют действительности (ст.152 ГК).

По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести, достоинства гражданина и после его смерти.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина распространяемы в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тексте средств массовой информации (СМИ). Если указанные сведения содержатся в документе, исходящим от официального (например, трудовая книжка), такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях, устанавливается судом.

Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же СМИ.

Если решение суда не выполнимо, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством, в доход РФ. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

Гражданин, в отношении которого распространяемые сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе (п. 5 ст. 152 ГК), наряду с опровержением таких сведений, требовать возмещение убытков и морального вреда (ст. 151 ГК), причиненных их распространением. Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения распространяемы, вправе обратиться в суд с заявлением о признании этих сведений, не соответствующих действительности.

Следует сказать, что указанные правила о защите деловой репутации гражданина применяются так же и к защите деловой репутации юридического лица.

## Тема 8 Сделки

### 1. Понятия сделки

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

Сделка относится к категории юридических фактов, которые выступают наиболее распространенными основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей. По своему названию она представляет собой средство вступления в правоотношения, их изменения или прекращения.

Указанием на то, что сделка - действие, закон подчеркивает волевой аспект ее характера.

Поэтому когда о сделках говорят, что они являются волевыми актами, то имеют в виду, что сделка есть выражение воли лица (физического или юридического), направленная на те или иные юридические последствия. Последствия сделки могут выражаться в возникновении правоотношения, его изменении или прекращении.

Волевое содержание сделки позволяет ограничить действия, направленные на правовые последствия, от действий, не преследующих цели породить юридический результат (например, принятие приглашения к участию в хоровой студии, хотя и выступает волевым актом, но не образует гражданско-правовой сделки, т.к. не содержит намерения вызвать юридические последствия).

Волевая направленность сделки на достижение определенных последствий отличает ее от иного явления, события, наступления или ненаступления которого не зависит от воли субъектов права, а также от юридического поступка. Примером последнего служит находка или обнаружение клада, а отличие поступка от сделки также проявляется в том, что его последствия наступают не в зависимости от воли лица, а в силу закона (ст. 227, ст. 233 ГК).

Будучи выражением воли, сделка не может быть совершена тем, кто не обладает волей или не способен к ее свободному изъявлению. Следовательно, лица недееспособные не могут совершать сделок, последствия которых признавались бы законом. От имени недееспособных (например, несовершеннолетних граждан) сделки совершаются иными лицами (родителями, опекунами). Точно так же не порождает последствий сделка, совершенная лицами, воля которых искажена, воздействием на него угрозой, насилием или обманом.

Воля лица, совершающего сделку, должна быть выражена в ней с необходимой полнотой и ясностью. Воля, выраженная в степени достаточной для указания на последствия, что лицо желает породить совершенной сделкой, именуется волеизъявлением.

Волеизъявление - необходимое условие сделки, но само по себе оно ей не тождественно. В законе предусмотрены случаи, когда для возникновения сделки требуется еще и

совершения действия по передаче денег или вещей. Примером такого случая служит договор займа, последствия которого наступают после перехода денег или определенных родовыми признаками вещей от займодавца к заемщику.

Способы выражения внутренней воли участников сделки могут быть различными. Чаще всего такое выражение производится устно или письменно, но известны и способы проявления воли в различных действиях и даже посредством молчания (ст. 158 ГК).

Заключение:

Сущность сделки составляет воля и волеизъявление сторон.

Воля - способность к выбору деятельности и внутренними усилиями, необходимыми для ее осуществления. Волевое поведение включает принятые решения и его реализацию.

Юридические последствия сделки связываются с волеизъявлением, что может быть подвергнуто правовой оценке.

Целью сделки является приобретение права собственности, права пользования какой-либо вещью и т.д.

Цель сделки всегда носит правовой характер. Каждому виду сделок присуща своя, определенная правовая цель, которая оказывается основанием сделки (кауза).

Основание должно быть законным и осуществимым. Осуществление цели сделки должно совпадать с ее правовым результатом.

Сделки являются основной правовой формой гражданского оборота. Без сделок невозможно осуществление предпринимательской деятельности, внешнеторгового оборота.

В законодательных актах предусмотрены самые различные виды сделок, вместе с тем могут порождать гражданские права и обязанности и сделки, не предусмотренные в законодательстве, но не противоречащие ему (ст. 8 ГК).

Для порождения гражданских прав и обязанностей необходимо соблюдение условий действительности сделок:

1. Способность субъектов участвовать в сделках. (Дееспособность для физических лиц. Правосубъектность юридических лиц должна подтверждаться обязательной государственной регистрацией юридического лица.)

При нарушении данного условия сделка признается недействительной, стороны возвращаются в первоначальное положение (ст. 171, 172 ГК).

2. Законность - содержание сделки должно соответствовать требованиям закона. Если сделка нарушает предписание закона либо иного нормативного акта, она является недействительной с приведением сторон в первоначальное положение (ст. 168 ГК).

Однако, если сделка совершена с целью противной основам правопорядка и нравственности, то при наличии умысла у обеих сторон все полученное ими по сделке взыскивается в доход государства (скупка краденного).

Если умысел только у одной стороны, а другая действовала невинно, либо неосторожно, все возвращается в первоначальное положение (получает переданное назад) ст. 169 ГК.

3. Содействие воли и волеизъявления.

Воля закона выражает желание совершить сделку, создать юридические последствия, а также соответствовать внешнему выражению - волеизъявлению. Если этого нет, сделка недействительна. Несовпадение воли и волеизъявления может быть установлено только судом.

4. Форма сделки должна соответствовать требованию закона либо соглашениям сторон, которые могут усложнить, но не упростить форму, установленную законом для сделок такого вида.

## 2. Классификация сделок

По различным признакам сделки можно подразделить на несколько видов.

В зависимости от распределения между сторонами прав и обязанностей сделки делятся на:

- \* односторонние;
- \* двусторонние;
- \* многосторонние (ст. 154 ГК).

Односторонней называют такую сделку, для возникновения которой достаточно волеизъявления 1-го лица.

Выражая волю лишь 1-го лица, односторонняя сделка не может обязывать иных лиц. Но она может создавать для них обязанности, если это устанавливается законом или соглашениями с этими лицами (ст. 155 ГК). Так, отказ сторон от исполнения договора, если он предусмотрен соглашением, выступает односторонней сделкой (ст. 450 ГК), но его последствия распространяются на всех участников данного договора именно по причине, принятой ими оговорки о допустимости такого отказа.

Таким образом, односторонняя сделка может создавать у других лиц лишь права, причем эти лица могут и отказаться от приобретения таких прав. Так, выдача доверенности выступает односторонней сделкой, согласия представителя на выдачу не требуется (ст. 185 ГК РФ). Однако действие ее начинается лишь при согласии представителя (поверенного) на осуществление выраженных в ней полномочий.

К числу односторонних сделок относится также завещание, отказ от наследства и др. Односторонние сделки создают для одной стороны только права, а для другой - обязанности.

Двусторонняя сделка имеет место при выражении согласованного волеизъявления 2-х сторон (п. 3 ст. 154 ГК).

Такого рода сделки выступают результатом 2-х сторон и называются договорами.

Соотношение понятий "сделка" и "договор" выражается тезисом: всякий договор есть сделка, но не всякая сделка есть договор.

Многосторонние сделки всегда являются договорами; их отличие от двусторонних сводится лишь к необходимости достигать согласования волеизъявления не двух, а более лиц.

Не следует путать двустороннюю сделку со множественностью лиц с многосторонней сделкой. Если в 2-сторонней сделке со множественностью лиц несколько субъектов на одной стороне и выражают единую волю, продиктованную взаимным интересом, то в многосторонней сделке ее участник является самостоятельной стороной и выражает индивидуальную волю, преследуя индивидуальный интерес.

В зависимости от соответствия обязательств одной стороны совершить конкретные действия встречной обязанности другой стороны по предоставлению материального или иного блага, сделки делятся на возмездные и безвозмездные.

Различают сделки:

- \* возмездные;

\* безвозмездные.

Возмездной признается сделка, по которой стороны обязуются к предоставлению друг другу встречного удовлетворения, т.е. когда в ответ на имущественное предоставление, исходящее от одной стороны, другая обязана ответить действием или предоставлением, составляющим ценность для контракта. Возмездными сделками выступают договоры купли-продажи, имущественного найма, подряда, страхования и др.

Размер платы - цена, которая определяется соглашением сторон. Если цена не установлена договором, то оплата по возмездному договору должна быть произведена по цене, обычно взимаемой за аналогичные товары, услуги при сравнительных обстоятельствах (ст. 424 ГК).

Безвозмездной считается сделка, по которой имущественному предоставлению одной стороны не отвечает обязанность другой предоставить встречную ценность.

Безвозмездными по своей природе являются - договор дарения, договор хранения без оплаты.

Некоторые другие сделки могут обладать возмездным или безвозмездным характером в зависимости от усмотрения сторон, предусматривающих в своем соглашении встречное предоставление либо отклоняющих его. К числу таких сделок относят хранение. Если возмездность таких сделок не предусмотрена сторонами, они предполагаются безвозмездными, если из закона не вытекает иное.

В зависимости от момента возникновения прав и обязанностей по сделкам, они делятся на:

- \* консенсуальные;
- \* реальные;
- \* формальные.

Формальными называются такие сделки, для заключения которых недостаточно того, что сторонами достигнуто согласие воли, при этом требуется выразить это согласие в особой форме. При несоблюдении формы такая сделка не признается действительной и не порождает желаемых юридических последствий. Сделки обычно оформляются письменным документом, который подписывают договаривающиеся стороны. В некоторых случаях требуется удостоверение документа компетентным органом. Форма документа устанавливается преимущественно законодательством, причем императивно. Впрочем стороны могут договориться, что сделка будет считаться действительной только тогда, когда исполнится ее определенное оформление, выбранное сторонами по своей инициативе и согласованное ими.

Реальными считаются сделки, при которых также недостаточно 1-го согласования воли, но для возникновения прав и обязанностей необходима передача вещи, имущества (например, договор хранения, дарения, займа).

Консенсуальными называются сделки, для осуществления которых достаточно согласования сторон, выраженного способом, не вызывающим сомнения (договор купли-продажи).

Как реальные, так и консенсуальные сделки по российскому законодательству могут быть формальными.

В зависимости от очевидности из самой сделки ее основания, сделки делятся на каузальные и абстрактные.

Из казуальной сделки явствует, какую правовую цель она преследует, и ее действительность зависит от законности и достижения цели.

Абстрактные сделки не зависят от своего основания, они действительны в любом случае, если соблюдена форма заключения. Абстрактной сделкой является вексель, который может быть выдан при совершении любой сделки и подлежит непоколебимой оплате лицом, его выдавшим.

В зависимости от того, насколько при заключении сделки известны объем, уровень и соотношение встречного удостоверения, сделки делятся на коммутативные и алеаторные (рискованные или условные). При заключении коммутативных сделок объем, уровень и отношение взаимных обязательств сторон конкретно определены. При заключении алеаторных сделок уровень, объем и отношение взаимных исполнений известны не полностью и поставлены в зависимость от определенного условия, произойдет ли которое, нельзя знать заранее. К алеаторным договорам относятся договор страхования и пожизненного содержания, договора о лотереях, азартных играх. Условными считаются сделки, последствия которой наступают в зависимости от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит; наступление таких обстоятельств формулируется как условие сделки, т.е. как элемент ее содержания.

По характеру последствий, вызываемых наступлением этих условий, их делят на: отменительные и обладательные.

Отменительными признается условие, наступление которого прекращает права и обязанности, обусловленные сделкой.

Примером является сделка, в силу которой при получении низкого урожая (наступлении отменительного условия) зерно поставляться вообще не будет.

Отлагательными признаются условие, наступление которого приводит к возникновению прав и обязанностей, предусмотренных сделкой.

Так, условной будет сделка, согласно которой при получении высокого урожая (отлагательное условие) продавец обязуется поставить покупателю дополнительную партию зерна.

Не являются условными также сделки, правовой результат которых хотя и зависит от обстоятельств, но может и не наступить, но без наступления этого обстоятельства исполнены быть не могут. Так, не относятся к числу условных сделки по страхованию, сделки, предусматривающие выплаты по облигациям, в лотерею и т.п.

Таким образом, отлагательное условие откладывает исполнение сделки до его наступления, а отменительное прекращает исполнение по его наступлению.

Наступление условия может оказаться выгодным одной стороне и невыгодным другой. Если наступление условия содействует стороне, которой оно выгодно, условие считается ненаступившим. Если же наступлению условия противодействует сторона, то оно невыгодно, оно признается наступившим.

Существует еще много классификаций сделок по различным видам. В гражданском праве действует принцип допустимости - действительности любых сделок, не запрещенных законом, т.е. принцип свободы сделок (ст. 81 ГК).

В особую группу выделяются банковские сделки, совершение которых составляет непосредственный предмет деятельности банков (прием вкладов, расчетные операции,

кредитование, учет векселей и т.д.). Банковские сделки подчинены общим нормам гражданского права, но их особенность состоит в том, что одним из участников сделки выступает банк, а предметом сделки обычно являются денежные средства. Значительные особенности имеют внешнеэкономические сделки. Они содержат специфические условия, отражающие международную практику, и к ним применены нормы иностранного права.

Особую группу гражданско-правовых сделок образуют биржевые сделки.

Правовые особенности биржевых сделок состоят в особом порядке их совершения. Они заключаются на бирже уполномоченными на совершение биржевых операций лицами и подлежат последующей регистрации согласно установленной на данной бирже правилам. По юридической сущности биржевые сделки - двусторонние, т.е. договора. Чаще всего купли-продажи, содержащие некоторые специфические условия, такие как сроки их исполнения.

### 3. Формы сделок

Способы выражения, закрепления или засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку, называются формами сделок.

Формы приобретают значение для их действительности.

Письменная форма сделок может быть простой или нотариальной (ст. 158 ГК).

Наличие каких-либо письменных свидетельств (документов), подтверждающих волеизъявление совершивших сделку сторон, позволяет считать, что сделка совершена в письменной форме. Сам по себе письменный документ может быть оформлен произвольно, - как в виде единого документа, подписанного сторонами, так и в виде совокупности их заявлений, писем, телеграмм, телефаксов и пр.

Для некоторых сделок могут быть предписаны дополнительные требования к их форме, либо совершение их на бланке определенной формы, скрепленной печатью. Такие дополнительные требования могут быть установлены законом или иными правовыми актами, или соглашением сторон.

Обычно указываются также последствия несоблюдения этих требований.

Если последствия при этом не указываются, то действует правило о том, что несоблюдение простой письменной формы лишает права ссылаться в случае спора на свидетельские показания в подтверждение условий сделки или самого факта ее заключения (ст. 162 ГК).

Законодательство предусматривает специальные правила в отношении использования электронно-цифровой подписи, а также иных аналогов собственноручной подписи (п. 2 ст. 160 ГК).

Несоблюдение формы сделки влечет для нарушителей неблагоприятные последствия.

Если речь идет о сделках, требующих простой письменной формы, то таким последствием выступает утрата сторонами права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение ее содержания или факта совершения (п.1 ст. 162 ГК), а если это вытекает из соглашения или предписаний закона, то последствием становится недействительность такой сделки (п. 2 ст. 162 ГК). Для внешнеэкономических сделок несоблюдение простой письменной формы служит безусловным основанием для признания ее недействительной (п. 3 ст. 162 ГК).

Для сделок, требующих нотариальной формы, последствие несоблюдения этой формы

состоит в признании сделки ничтожной (п. 1 ст. 165).

Возможны случаи, когда одна их сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального оформления, а другая уклоняется от выполнения необходимых формальностей. В таком случае суд вправе по требованию исполнившей стороны признать сделку действительной (п. 2 ст. 165 ГК).

Устная форма допускается для всех сделок, в отношении которых закон или соглашение сторон не предписывает простой письменной или нотариальной формы (п. 1 ст. 159 ГК).

Кроме того, устная форма допускается для сделок, исполнение которых происходит при их совершении (п. 2 ст. 159 ГК).

Если сделка может быть совершена устно, то она считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку (п. 2 ст. 158 ГК).

Форма сделки определяется законодательством либо желанием сторон, либо могут усложнить, но не упростить форму, установленную для сделок такого вида.

Наиболее значимые сделки (продажа домовладений, завещание и др.) должны совершаться в нотариальной форме.

В простой письменной форме, согласно ст. 161 ГК, должны совершаться:

- \* сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- \* между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае предусмотренных законом - независимо от суммы сделки.

Обязательная письменная форма предписывается для особо сложных юридически значимых сделок:

- \* соглашение о неустойке (ст. 331 ГК);
- \* договоров залога движимого имущества (ст. 339 ГК);
- \* поручительства (ст. 362 ГК);
- \* гарантии (ст. 368 ГК);
- \* внешнеэкономические сделки (п. 3 ст. 162 ГК).

Письменная форма сделки согласно ст. 160 ГК - это документ, выражающий содержание сделки и подписанный лицом или лицами, совершающими сделку либо по их у молчанию.

Нотариальная форма сделки в силу п. 2 ст. 163 ГК обязательна в случаях, указанных в законе или предусмотренных соглашением сторон.

Нотариально удостоверение обязательно:

- \* доверенности на совершение сделок в нотариальной форме (п. 2 ст. 185 ГК), передоверия (п. 2 ст. 187 ГК);
- \* ипотеки недвижимости (п. 2 ст. 339 ГК);
- \* купли-продажи и найма жилого дома (ст. 239 и 255 ГК);
- \* завещания (ст. 540 ГК 1964 г.).

ГК расширил круг сделок, подлежащих государственной регистрации:

Так, согласно ст. 164 ГК сделки с землей и другой недвижимым имуществом (отчуждения, ипотека, долгосрочная аренда, принятие наследства и др.) подлежат госрегистрации органами юстиции. Этот порядок определен в общей норме в ст. 131 ГК.

Конклюдентными считаются действия лица, достаточно определенно свидетельствующие о его воле совершить определенную сделку. Примером может служить приобретение неких бытовых товаров и билетов в автоматах, отгрузка товара в ответ на полученный письменный заказ.

Молчание признается выражением воли совершить сделку в силу п. 3 ст. 158 ГК в случаях, предусмотренных законодательством или соглашения сторон. Например, при расчетах возможно правило о том, что молчание плательщика свидетельствует о его согласии произвести платеж, а неответ на претензию - согласие с ней.

Несоблюдение установленной законом формы сделки влечет для сторон неблагоприятные правовые последствия.

#### 4. Недействительность сделок

Сделка, признанная недействительной, не обладает качествами юридического факта, порождающего ожидаемые субъектами последствия.

Ст. 168 определяет недействительной сделку, не соответствующую требованиям закона.

Сделка, признанная недействительной, недействительна с момента ее совершения.

Поскольку нарушения закона при совершении недействительных сделок могут быть как незначительны, так и очень велики, то такие сделки делят на: абсолютно недействительные и относительно недействительные.

Абсолютная недействительность (ничтожность) сделки означает, что характер нарушения при ее совершении позволяет признание ее недействительной при установлении самого факта такого нарушения:

о а) не соответствующие требованиям закона или иных правовых актов, если закон не предусматривает оспоримости таких сделок (ст. 168 ГК);

о б) совершенные с целью противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК);

о в) мнимые и притворные (ст. 170 ГК);

о г) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК);

о д) совершенные несовершеннолетним, не достигшими 14 лет (ст. 172 ГК).

Мнимой выступает сделка, совершенная для вида, единственно с целью создать у окружающих мнение, будто бы сделка действительно совершена, хотя на самом деле реальных правовых отношений между собой стороны создавать не намерены.

Волеизъявление, направленное на создание юридических последствий, отсутствует, поэтому такие сделки закон объявляет ничтожными (п. 1 ст. 170).

Притворные отличаются от мнимых тем, что содержат волеизъявление, направленное на возникновение юридических последствий, однако вовсе не тех, которые указываются в самой сделке.

Притворной признается сделка, прикрывающая собой иную, стороны в действительности хотели заключить, но не пожелали показать. Поэтому прикрывающую сделку закон объявляет ничтожной, а к сторонам применяются, с учетом существа дела, последствия той сделки, которую стороны желали прикрыть (п. 2 ст. 170).

Сделки, совершенные несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, по общему правилу ничтожны. Однако суд может их признать действительными по иску родителей малолетнего, его усыновителей или опекуна, если они совершены к его выгоде (п. 2 ст. 172).

Относительная недействительность (оспоримость) означает, что действия, совершенные в форме сделки, признаются судом или арбитражным судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по нему заинтересованных лиц.

Иначе говоря:

Оспоримые - сделки, требующие признания их таковыми судом; ничтожными - сделки, являющиеся недействительными независимо от такого признания (п. 1 ст. 166 ГК).

Значение этого различия сводится к тому, что ничтожные являются недействительными сами по себе, непосредственно в силу закона. Поэтому они не требуют иска заинтересованной стороны о признании их недействительными, иск должен быть направлен на иную цель - применение последствий, предусмотренных законом для ничтожных сделок.

К числу оспоримых закон относит:

- \* сделки юридического лица, выходящие за пределы его полномочий (ст. 173);
- \* сделки, совершенные лицами с превышением предоставленных полномочий (ст. 174);
- \* сделки, совершенные несовершеннолетним, в возрасте от 14 до 18 лет, исключая тех, кто подверглись эмансипации (ст. 175).
- \* совершенные гражданином, дееспособность которых ограничена судом (ст. 176);
- \* сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177);
- \* сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178);
- \* сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечением тяжелых обстоятельств (ст. 179).

## 5. Правовые последствия признания сделки недействительной

К таким последствиям относится:

- \* двусторонняя реституция;
- \* односторонняя реституция;
- \* недопущение реституции;
- \* и иные имущественные последствия.

Сделка, признанная недействительной, может быть полностью или частично исполнена. При двусторонней реституции согласно ст. 167 ГК стороны возвращаются в первоначальное правовое положение, т.е. каждая из сторон возвращает другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности вернуть полученное в натуре - возмещает его стоимость в деньгах.

По ст. 167 Кодекса 2-няя реституция наступает во всех случаях недействительности сделки, если в законе не указаны иные имущественные последствия (в частности, это относится к сделкам, совершенным с нарушением формы), в противоречии с уставной правоспособностью, если только ни одна сторона не допустила умысла; несовершеннолетними и недееспособными; ограниченно дееспособными, не способными понимать значения своих слов и действий и руководить ими; под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Если ни одна из сторон не допустила умысла при совершении сделки, признанной недействительной, то правовым последствием этого признания является 2-няя реституция.

К стороне, проявившей недобросовестность при совершении сделки, признанной недействительной, могут быть применены конфискационные санкции. Таким образом, при односторонней реституции все исполненное по недействительной сделке получает обратно только добросовестная сторона.

Такие последствия возникают в случаях признания сделок недействительными, заключенными под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечением тяжелых обстоятельств, сделок, совершенных с целью заведомо противной интересам государства и общества, если виновата в этом только одна сторона.

В ряде случаев, как при 2-ей, так и при 1-ней реституции могут быть предусмотрены дополнительные имущественные последствия, как-то: возмещение понесенных расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества.

Если обе стороны действовали умышленно при заключении сделки, признанной недействительной, как совершенной с целью противной основам правопорядка, то правовым последствиям может стать, согласно ст. 169, недопущение реституции и обращение всего, что было передано в исполнение или должно быть передано по сделке, в доход государства.

Таким образом, требовать исполненного обратно может только сторона, действовавшая без умысла.

#### 6. Сроки давности по требованиям о недействительности сделок

Нововведением ГК 1994 г. является установление сроков исковой давности по недействительным сделкам.

Ст. 181 иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение, а иск о признании оспоримой сделки и о применении последствий ее недействительности - в течение 1 года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

## Тема 9

### Сроки. Исковая давность

(гл.11-12 ГК РФ)

#### 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Понятие "срок" имеет двоякое значение. Так называют либо определенный период времени, либо определенный момент. В гражданском праве соответствующее понятие используется и в том, и в другом смысле.

Моменты или периоды времени, наступление которых влечет определенные правовые последствия, получили в гражданском праве наименование сроков.

Поскольку наступление (исчисление) сроков носит объективный характер, т.е. не зависит от воли субъектов гражданского права, сроки относятся к категории событий.

Например, для договора на снабжение электроэнергией, теплом или газом срок - определенный период, а для договора, заключенного пассажиром с органом транспорта - определенный момент (момент отправки).

Со сроком обычно связано возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Вместе с тем срок может представлять собой время, в течение которого правоотношение действует (договор аренды, заключенный на определенное количество лет), время в течение которого могут быть осуществлены права лица (гарантийный срок), или возможность защитить нарушенное или оспоримое право в суде (имеются в виду сроки исковой давности).

Статья 190 ГК устанавливает порядок определения срока в сделке. Одним из источников для этого признаются спец. законы, в частности транспортные кодексы. Можно указать на посвященные различным ситуациям статьи ГК: 63, 196, 197, 223, 224, 225, 228, 230, 234, 238, 250, 279, 289, 314, 315, 429, 433, 445, 448, 452, 453 и др. Срок может быть предусмотрен кроме закона и иными правовыми актами (напр., действующим Уставом автомобильного транспорта РФСР, утв. Сов Мин. 8 янв. 1969 г.).

Наиболее распространенный случай - указание срока лицами, совершающими сделку: срок оплаты, предусмотренный в векселе, сроки полномочий, указаны в доверенности лица, либо содержащиеся в предварительном договоре сроки заключения основного договора, сроки исполнения обязательств сторонами в договорах купли-продажи и т.д. Ст. 190 допускает также установление срока судом. Прямое указание на это содержится в ст. 42 ГК. Вместе с тем всегда, когда Кодекс представляет суду возможность осуществления определенного права лицом (ст. 241, 242 и др.) остается место для конкретизации соответствующего права путем указания определенных сроков возникновения права, его прекращения.

Специальная норма ст. 314 расширяет применительно к обязательным правоотношениям круг источников определения сроков. Речь идет о том, что при отсутствии условия о сроке исполнения и условий, позволяющих определить этот срок, обязательство должно быть исполнено "в разумный срок после возникновения обязательства". Естественно, что в конечном счете оценку правильности определения сторонами "разумного срока" даст суд. Допускается установление срока исполнения моментом востребования. Та же ст. 314 ГК упоминает в числе источников определения срока обычаи делового оборота, которые, как следует из ст. 5, применяются, если это не противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договора. Наконец, та же статья допускает определение срока, исходя из существа обязательства (напр., заключение договора о приобретении зерна для весеннего посева предполагает его отгрузку по крайней мере до начала сева). Срок устанавливается путем указания календарной даты или истечения периода времени, исчисляемого годами, месяцами, днями или числами.

Допускается установление срока с помощью указания на событие, т.е. не зависящее от лица (лиц) обстоятельство.

В данном случае к событию предъявляется и еще одно требование: имеется в виду обстоятельство, которое неизбежно должно произойти. Примером может служить обязательное страхование на случай смерти.

Если же речь идет об обстоятельстве, наступление которого только предполагается, сделка превращается в условную.

Каковы же правила исчисления сроков?

1.1. Правила исчисления сроков (глава 11 ГК).

Согласно ст.190 ГК срок может определяться календарной датой, истечением периода времени, а также указанием на событие, которое неизбежно должно наступить.

\* Ссылки на конкретную календарную дату чаще встречаются в договорах, когда осуществление прав и обязанностей увязывается с моментом времени 31 декабря 1999 г., однако может иметь место и в решениях судов, а также определяться самим законом (напр., указание на определенное число месяца, когда должны производиться периодические платежи за коммунальные услуги, по обязательству страхования, налоговым платежам и т.п.).

\* Сроки, представляющие собой периоды времени, определяются указанием на их продолжительность и исчисляются годами, месяцами, неделями, днями, часами (ст. 190 ГК), а иногда и более короткими периодами (напр., хранение отобранного покупателем по договору розничной купли-продажи товара в течение 30 минут).

\* Особенность определения срока путем указания на событие, которое неизбежно должно наступить, состоит в том, что участники гражданского правоотношения точно не знают его наступления.

(напр., окончание договора пожизненного содержания закон связывает со смертью продавца, которая неизбежно наступает, хотя неизвестно когда); аналогичное значение имеют ссылки в договорах на начало или конец навигации, установления санного пути.

Для правильного исчисления сроков важное значение имеет точное определение его начала и окончания. Согласно ст. 191 ГК течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало, Напр., если наследователь умер 14 сентября, установленный ГК 1964 г ст.546 6-месячный срок на принятие наследства или отказ от него начинается течь с 15 сентября.

Точно также решается вопрос в тех случаях, когда срок исчисляется в минутах, в часах: срок начинает течь со следующей единицы времени.

Что касается правил окончания течения срока, то они различаются в зависимости от используемой единицы времени.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока (ч.1 ст. 192 ГК).

Напр., двухлетний срок исковой давности, начавший течь 1 апреля 1993 г., истекает 1 апреля 1996 г. Аналогично решается вопрос о последнем дне срока, исчисляемого кварталами, месяцами и неделями (ч.2-4 ст. 192 ГК).

При этом, если окончание срока, (месяцем приходится такой месяц, в котором нет такого числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

Так, если 2-месячный срок исполнения начал течь 1 января, то окончание этого срока выпадает на 28 или 29 февраля.

Срок в полмесяца исчисляется днями и считается равным 15 дням, независимо от числа дней в соответствующем месяце.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК).

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено по общему правилу до 24 часов последнего дня срока. Однако, когда это действие д.б. совершено в организации, срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции (напр., оканчивается рабочий день, закрывается склад).

Все письменные заявления и извещения, хотя и предназначенные для подачи в соответствующие организации, но сданные на почту или телеграф до 24 часов последнего дня срока, считаются поданными в срок.

Виды сроков

В зависимости от того, если устанавливаются сроки различаются:

- \* законные,
- \* договорные,
- \* судебные сроки.

Законные сроки зафиксированы в законах и иных нормативных актах.

Напр., в месячный срок для принятия наследства или отказа от него (ст.546 ГК 1964 г.)

- \* срок наступления полной гражданской дееспособности (ст.21 ГК),
- \* срок исковой давности ( ст.196),
- \* сроки, установленные соглашением сторон, именуется договорными.

Судебные сроки - это сроки установленные судом, арбитражем или третейским судом.

- \* суд может назначить срок для безвозмездного устранения подрядчиком недостатков в работе,
- \* для опровержения сведений, порочащих честь и достоинство гражданина (ст.152 ГК).

## 2. СРОКИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Под сроками осуществления гражданских прав понимаются сроки, в течение которых обладатель субъективного права может реализовать те возможности, которые заложены в субъективном праве.

Указанные сроки подразделяются на:

- \* сроки осуществления гр. прав,
- \* пресекательные,
- \* претензионные,
- \* гарантийные сроки.

Сроки существования гр.прав - это сроки действия субъективных прав во времени.

Наряду с бессрочными правами (напр., правами собственности, правом авторства, правом нанимателя жилищного помещения) и правами с неопределенными сроками действия ( напр., правом пользования имуществом по договору аренды, заключенному на неопределенный срок), существуют субъективные права, пределы действия которых осуществлены во времени. (напр., доверенность может быть выдана на срок не более 3 лет (ст 186 ГК)).

Срок действия патента на изобретение ограничен 20 годами, авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти (кроме тех авторских правомочий, которые охраняются бессрочно). Причины введения таких временных ограничений действия различны, но чаще всего это необходимо для разумного

сочетания интересов личности и общества в целом.

От сказанного выше следует отличать так называемые Пресекательные сроки - они также предоставляют управомоченному лицу строго определенное время для реализации своего права.

Однако, если сроки существования прав определяют нормальную продолжительность этих прав, то пресекательные сроки имеют своим назначением досрочное прекращение субъективных прав в случае их неосуществления или ненадлежащего исполнения.

Так, одним из оснований прекращения договора аренды жилья помещения может служить длительное отсутствие арендатора, если это предусмотрено договором аренды; поручительство прекращается, если кредитор в течение одного года со дня наступления срока обязательства не предъявит иск к поручателю. (ст.367 ГК)

Пресекательных сроков в гр. праве не так уж много.

Наряду со сроком сохранения жил. площади за временно отсутствующим арендатором и членами его семьи, к ним можно отнести:

- \* сроки учета бесхозного имущества ( ст. 225 ГК),
- \* хранение находки (ст.228 ГК),
- \* содержание безнадзорных животных (ст. 231 ГК),
- \* извещение порта о намерении собственника поднять затонувшее имущество (ст. 98 КТМ).

Претензионный срок - это срок, в течение которого управомоченный субъект вправе, а иногда и должен обратиться непосредственно к обязанному лицу в целях урегулирования возникших разногласий до обращения в суд.

Закон возлагает на нарушителя обязанность в письменной форме уведомить заявителю о результатах рассмотрения претензии.

В настоящее время предъявление претензии служит обязательной предпосылкой для последующего предъявления иска в суд лишь в отношениях между организациями транспорта и связи и их клиентурой.

Продолжительность претензионного срока колеблется от 1 года до 6 месяцев в зависимости от основания и категории спора.

Иск, предъявленный с нарушением претензионного срока, возвращается без рассмотрения.

Гарантийные сроки - сроки, в течение которых должник ручается за безотказную службу изделия и обязуется устранить за свой счет все выявленные недостатки или заменить изделие, в отношении продукции (товаров, работ, услуг), предназначенной для длительного хранения, законом, а также стандартными техническими условиями или договором могут предусматриваться более длительные сроки для установления кредитором недостатков или о замене продукции.

По смыслу закона гарантийные сроки устанавливаются для того, чтобы обезопасить покупателя (заказчика) от скрытых недостатков, которые не могут быть выявлены при обычной приемке, но могут выявляться в процессе использования, хранения, обработки, эксплуатации.

Иногда гарантия предоставляется не на календарный срок, а на километраж пробега легкового автомобиля.

Начало течения гарантийного срока (от вида договора и специфики его объекта)

приурочивается ко дню продажи, моменту получения товара покупателем, дню ввода изделия в эксплуатацию.

Гарантийный характер носят и другие, предусмотренные законом сроки (напр., срок годности, хранения, реализации, транспортабельности).

(Закон РСФСР "О защите прав потребителей")

Срок годности - со дня изготовления, либо периодом времени, в течение которого товар пригоден к использованию.

Срок службы товара - срок, в течение которого изготовитель обязан обеспечить безопасность товара, услуги.

### 3. ПОНЯТИЕ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ И ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ

(ст. 195 - 208 ГК)

В современном Гражданском праве России представление об исковой давности и ее значение можно свести к следующим основным положениям.

1. Установленный законом срок, в течение которого нарушенное субъективное право может быть защищено по иску его обладателя в суде, арбитраже, третейском суде или ином юридическом органе, называется исковой давностью.
2. Ограничение срока, в течение которого для лица, право которого нарушено, сохраняется возможность принудительно осуществить свое требование через суд, имеет свои объективные причины. Такое ограничение необходимо для придания имущественным отношениям необходимой устойчивости и, кроме того, для исключения случаев, когда по прошествии времени установление всех обстоятельств спора между обладателем нарушенного права и его нарушителем не может быть осуществлено с надлежащей достоверностью. В этом смысле ограничение защиты права по иску его обладателя выполняет защитную функцию по отношению к тем участникам оборота, которые не располагают доказательствами в свою защиту против обращения к ним необоснованных требований.
3. Закрепление в законе определенных сроков исковой давности направлено на побуждение участников гражданского оборота к быстрому осуществлению принадлежащих им прав и, следовательно, на повышение эффективности гражданского правового регулирования в целом.

Значение исковой давности определяется рядом факторов:

1. Первое место в ряду таких факторов занимает вопрос о последствиях, порождаемых истечением его сроков. Эти последствия заключаются в том, что истечение срока исковой давности исключает возможность защиты нарушенного права посредством судебного принуждения (погашает право на иск в материальном смысле).
2. Другой фактор, определяющий значение исковой давности, касается применения норм об исковой давности.

Прежде всего следует подчеркнуть, что сроки правоотношения не вправе исключить действие исковой давности либо изменить ее сроки. Нормы о сроках исковой давности и порядке их исчисления являются императивными. Приостановление или перерыв течения срока исковой давности может регламентироваться только нормами закона. (ст. 198 ГК)

Однако применение норм об исковой давности может быть осуществлено судом только по заявлению стороны в споре (п.2 ст. 199 ГК).

Новый ГК исходит из положения о том, что назначение исковой давности должно состоять лишь в обессиливании права на иск, но не в погашении самого субъективного права. Защищаемая правом на иск сторона не может воспользоваться им за пределами установленного законом срока.

3. Следует иметь в виду, что нормы об исковой давности не применяются к пресекательным срокам и, следовательно, к ним неприменимы правила о восстановлении, перерыве и приостановлении, рассматриваемые ниже.

#### 4. ТЕЧЕНИЕ СРОКОВ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

##### 4.1. Общие и специальные сроки (ст. 196, 197 ГК)

Общий срок - 3 года и распространяется на все правоотношения, кроме тех, в отношении которых установлены специальные сроки.

Спец. сроки применяются к отдельным отношениям, указанными в законе. Они могут быть по продолжительности больше или меньше по сравнению с общим сроком. Так, спец. сроки исковой давности в 10 лет установлены: для исков о применении последствий недействительности ничтожных сделок (п.1 ст. 181 ГК); для требования о безвозмездном устранении таких недостатков по договору бытового подряда, которые могут представлять опасность для жизни и здоровья заказчика и др. лиц (п.2 ст. 737 ГК).

Сокращенными (один год) являются специальные сроки: по искам кредиторов, не получивших уведомление о продаже предприятия, о признании договора продажи предприятия недействительными и др. (п.2,3 ст. 562 ГК); по требованиям, предъявляемым в связи с ненадлежащим качеством работы по договорам подряда (п.1 ст. 723 ГК); по искам, вытекающим из перевозки грузов (п.3 ст. 797 ГК). Двухлетний специальный срок установлен для требований, вытекающих из договора имущественного страхования (ст. 966 ГК).

##### 4.2. Требования, не подвергающиеся действию норм об исковой давности

Некоторые виды требований не подлежат действию норм о давности (ст. 208 ГК). К числу относятся требования о защите нематериальных благ и личных неимущественных прав (за исключениями, установленными законом).

Это значит, что исключения из данного правила могут быть предписаны только законодательным актом, но никак не решением суда или актом исполнительной власти.

Кроме того, действие норм исковой давности не распространяются на требования:

- \* вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- \* о возмещении ущерба, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- \* из виндикационных исков, т.е. требования собственника (или иного владельца) об устранении нарушений, не связанных с нарушением владения (ст.298, 304 ГК).

Допускается также исключение из-под норм об исковой давности иных требований в случаях, установленных законом (ст.208 ГК).

##### 4.3. Течение сроков исковой давности

Для правильного исчисления сроков исковой давности важное значение имеет определение момента, с которого они начинают течение.

Общее правило звучит просто: течение исковой давности начинается со дня

возникновения права на иск. Такое право возникает у лица в день, когда оно узнало или д.б. узнать о нарушении своего права (ст. 200 ГК).

а) Применительно к правам абсолютного характера (праву собственности и иным вещным правам) определение такого момента не составляет трудностей - им признается завладение чужой вещью. Если точный момент завладения остался неизвестным владельцу вещного права, то во внимание принимаются причины его неведения. Неведение о нарушении своего права, обусловленное небрежностью, беспечностью и прочими неуважительными причинами влечет исчисление срока давности не с момента, когда узнал о нарушении, а с момента когда он должно быть узнать об этом.

Б) В некоторых случаях трудности обуславливаются неизвестностью личности нарушителя права (кража имущества), т.к. время, затраченное на его обнаружение, идет в зачет срока давности. Однако правоохранительные органы вправе учесть это обстоятельство при рассмотрении ходатайств о восстановлении пропущенного срока исковой давности в порядке применения ст. 205 ГК.

в) Правила определения начального момента течения исковой давности в обязательственных отношениях более детальны.

Согласно п.2 ст. 200 ГК по обязательствам с определенным сроком исполнения течения срока исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

Если срок исполнения по обязательствам не определен или определен местом востребования, то течение исковой давности начинается с момента возникновения у кредитора права предъявления требования об исполнении обязательства. В случае предоставления должнику льготного срока для исполнения требования исчисление сроков исковой давности начинается по окончании указанного срока. Такие льготные сроки исполнения обязательства предусмотрены, например, ст. 314 ГК, в которой установлено, что обязательства, срок исполнения которых определены моментом востребования, д.б. исполнены в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором требования об исполнении (если иное не установлено законом и не вытекает из существа обязательства).

Применительно к отношениям по поставке товаров Пленум Высшего Арбитражного Суда дал разъяснение, согласно которым для исков, вытекающих из ситуаций с поставками ненадлежащего качества, течение срока исковой давности начинается со дня установления покупателем в надлежащем порядке недостатков в поставленных ему товарах.

Таким образом, для исков покупателей о взыскании убытков (в т.ч. стоимости товаров и предусмотренного договором штрафа) течение исковой давности начинается или со дня составления акта (если он составлен своевременно), или с того дня, когда он должен быть составлен.

По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства. Например, течение срока давности по регрессному иску торгового предприятия к изготовителю недоброкачественных товаров народного потребления, связанному с возвратом покупателю стоимости товара, начинается со дня удовлетворения в установленный срок требования покупателя торговым предприятием.

Имеются особенности в определении начального момента течения срока исковой давности по требованиям, возникающим из перевозки грузов. Согласно п.3 ст. 797 ГК он начинается с момента, определяемого в транспортных уставах и кодексах. В них установлено, что течение исковой давности по требованиям, предъявляемым к перевозчикам, начинается с момента получения ответа на заявленную претензию или по истечении срока, установленного для ответа на нее.

#### 4.4. Приостановление срока исковой давности

Независящие от истца причины могут сделать невозможным для него предъявление иска, может, в частности, действие непреодолимой силы, нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение, постановление Правительства о мораториях на исполнение обязательств и иные факторы и обстоятельства (ст. 202 ГК).

Для подобных случаев закон предусматривает возможность приостановления срока исковой давности. Влияние приостановления на течение срока заключается в том, что период действия факторов, приостановивших давность, исключается из срока исковой давности.

При этом названные факторы во внимание принимаются лишь тогда, когда они возникли или продолжали действовать в последние шесть месяцев срока давности (а если этот срок не превышает шести месяцев - то в период его течения).

Со дня превращения обстоятельства, вызвавшего приостановление давности, течение ее срока продолжается в оставшейся части, а если этот срок не превышает шести месяцев, то по отпадении такого обстоятельства остающаяся часть срока удлиняется до срока давности (п.3 ст. 202 ГК).

#### 4.5. Перерыв срока исковой давности

Среди факторов и обстоятельств, влияющих на срок исковой давности, закон называет такие, отпадение которых влечет за собой не продолжение его течения в оставшейся части, как в случае приостановления, а приводит к его исчислению с самого начала. Во всех таких случаях период времени, истекший до наступления подобных обстоятельств, исключается из установленного срока исковой давности - это и составляет суть перерыва этого срока.

Основаниями для перерыва давности служат:

- \* а) предъявление иска в установленном порядке; отступление от такого порядка (напр., нарушение подведомственности) перерыва давности не влечет;
- \* б) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга (напр., уплата, % по долгу, просьба об отсрочке платежа, частичный платеж и иные действия, подтверждающие, что должник признает свою обязанность).

Перерыва срока исковой давности не происходит:

- \* а) если иск оставлен судом без рассмотрения;
- \* б) если истец отказался от иска

#### 4.6. Восстановление срока исковой давности

Такое восстановление допускается законом лишь в исключительных случаях, если суд сочтет причину пропуска срока уважительной (ст. 205).

Поскольку восстановление пропущенного срока давности возможно лишь для защиты прав граждан, то к уважительным причинам закон причисляет лишь обстоятельства,

связанные с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.д. (ст. 205 ГК), при условии, что они были доказаны в суде и имели место в последние 6 месяцев срока исковой давности.

Каковы последствия истечения срока исковой давности?

Последствия истечения срока исковой давности

Пропуск срока исковой давности имеет последствием не прекращение правоотношения, а ослабление его юридической силы, т.к. ответчик может противопоставить требованию истца возражение со ссылкой на давность. В этом случае требование не подлежит удовлетворению, не может быть использовано для зачета встречного требования.

Однако в ст. 206 ГК установлено, что должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо не знало об истечении срока исковой давности.

С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности по дополнительным требованиям (напр., требование об уплате неустойки процентов). Перечень этих дополнительных требований в ст. 207 ГК, но он не является исчерпывающим, к ним можно отнести задаток, % по основному долгу, возмещение убытков при повреждении вещи, неполученные доходы. Таким образом, при отказе в иске за пропуском срока давности все дополнительные и связанные с основным долгом требования также лишаются юридической защиты независимо от того, заявлено ли против них основанное на законе возражение или нет.

## Тема 10

Представительство. Доверенность (ст. 182-189)

### 1. Общие положения о представительстве

Особенностью гражданского права является возможность установления и осуществления имущественных прав и обязанностей через другое лицо - представителя. В результате представительства сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ).

Субъектами представительства являются три лица:

- \* представляемый,
- \* представитель,
- \* третье лицо.

Представляемый - гражданин либо юридическое лицо, от имени и в интересах которого представитель совершает сделки. Им может быть любой гражданин с момента рождения или юридическое лицо - с момента возникновения в установленном законом порядке.

Представитель - гражданин либо юридическое лицо, наделенный полномочиями совершать юридически значимые действия в интересах и от имени представляемого. Гражданин должен обладать полной дееспособностью, т.е. быть совершеннолетним, не

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

ограниченным в дееспособности, не признанным недееспособным. В виде исключения частично дееспособные граждане могут выполнять функции представителей в силу трудового договора с 14 лет (ст.173 КЗОТ) или в силу членства в общественных организациях и кооперативах с 16 лет (п.2 ст. 26 ГКРФ).

Специальные ограничения для отдельных граждан устанавливаются законом.

Так, например, в соответствии ГПК (гражданско-процессуальным кодексом) не могут выступать в качестве представителей в судебном споре лица, исключенные из коллегии адвокатов, судьи, следователи и прокуроры.

Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут выполнять функции представителей, если это не противоречит целям их деятельности (определенных в законе или учредительных документах). Так, банк, являясь кредитным учреждением, в силу предписаний закона не может быть представителем в торговой сделке.

Коммерческое юридическое лицо, обладающее общей правоспособностью, могут выполнять функции представителей от имени граждан и организаций, не занимающихся предпринимательской деятельностью, без специального на то указания в учредительных документах, при условии, что совершение сделки не требует получения лицензии. В этих случаях имеет место некоммерческое представительство.

Если коммерческое юридическое лицо, обладающее общей правоспособностью, выполняет функцию представителя от имени предпринимателей в виде промысла, то такое представительство является коммерческим и на него распространяются специальные правила ст. 184 ГК РФ.

Третье лицо - гражданин или юридическое лицо, с которыми, вследствие действий представителя, устанавливаются, изменяются или прекращаются субъективные права и обязанности представляемого. Третьими лицами могут быть все лица, обладающие гражданской правосубъектностью.

Цель представительства - совершение представителем сделок в интересах и за счет представляемого.

В чем состоит отличие представителя от органа юридического лица? - Орган представляет собой структурно обособленную часть юридического лица. Поэтому действия органа юридического лица по совершению сделок, осуществляемые в соответствии с его компетенцией, являются действиями самого юридического лица. Руководитель юридического лица (генеральный директор), в соответствии с учредительными документами, действует от имени юридического лица, без доверенности, остальные только при наличии ее.

Следовательно, представлять юридическое лицо может не филиал и не представительство, а только из руководитель, наделенный для этой цели доверенностью.

Представитель действует от имени другого лица - представляемого (п.1 ст. 182). Это означает, что действия представителя сразу же и непосредственно порождают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности у представляемого.

Указанные последствия могут наступить для представителя только в случаях, когда он совершит действия в рамках представленных полномочий. Основаниями для этих полномочий служат доверенность (ст. 185-189 ГК), закон, (так. В силу ст. 21 ГК за

несовершеннолетие в возрасте до 14 лет могут совершать сделки родители, усыновители, опекуны, а в силу ст. 29 ГК за граждан, признанных недееспособными - опекуны), акт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления (Например, Минуправлению имуществом предоставлено право поручать на конкретной основе определенным лицам представление интересов государства в совете директоров АО).

Опекуны (ст. 32 ГК) являются представителями в силу закона, назначаются согласно ст. 35 ГК органом опеки и попечительства, в роли которого выступает орган местного самоуправления (ст. 34 п.1 ГК).

Представитель действует в рамках предоставленных ему полномочий. Полномочие выражается непосредственно в праве предоставляемого выступать от чужого имени. Это означает, что объем прав на выступление от имени другого лица определяется полученными представителем от представляемого полномочиями. При отсутствии полномочий у представителя совершенная им сделка для предоставляемого является незаключенной.

Указом Президента РФ "О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой" Собрание законодательства РФ, 1994г. , №7 ст. 700" содержится перечень вопросов, которые представители государства могут решать только с согласия наделенных необходимой компетенцией государственных органов. Особенность правового положения представителя состоит в том, что он действует не только в чужом интересе, но одновременно и от чужого имени. Кодекс не считает представителями тех, кто выступает хотя и в чужом интересе, но от собственного имени. В качестве примера - коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании.

Представитель, действуя от чужого имени и в чужом интересе, все же выражает свою волю. Так п.3 ст. 182 содержит общее правило о запрещении представителю заключать сделку от имени предоставляемого для себя лично (например, купить самому скульптуру, которую представляемый поручил продать).

Наличие полномочий - неременное условие представительства. В этой связи общим является правило, в силу которого представительство без полномочий не может породить присущие представительству последствия, т.е. создать действиями одного лица представителя права и обязанности для того, от чьего имени заключается сделка. Ст. 183 дополняет указанный принцип двумя правилами.

Первое введено в интересах третьих лиц, с кем представитель, действовавший без полномочий, заключил сделку, а другое - в интересах представляемого.

Суть первого состоит в том, что лицо, действовавшее от чужого имени без полномочий, само становится стороной в сделке с третьим лицом со всеми вытекающими отсюда последствиями. (Так, лицо приобрело оборудование для предприятия без полномочий, договор будет признан заключенным с тем, кто покупателем является тот, кто действовал без полномочий. Следовательно, последнему придется платить за оборудование).

Второе правило состоит в том, что если представитель действовал без полномочий или с превышением полномочий, представляемый вправе одобрить заключенную сделку задним числом, и тогда наступают те же последствия, как если в момент совершения

сделки представитель имел необходимые полномочия. При этом независимо от того, когда именно будет одобрена сделка, представляемый является стороной с момента ее совершения. Подобные отношения могут возникать при образовании АО.

Договорами, порождающими отношения представительства, являются договоры поручения (гл. 49 ГК РФ) и агентирование (гл. 52 ГК), по которым одна сторона (поверенный в договоре поручения или агент в договоре агентирования) обязуется совершать от имени и за счет другой стороны (доверителя в договоре поручения или принципала в договоре агентирования) определенные юридические действия.

Односторонней сделкой, порождающей полномочия представителя, является выдача ему представляемым доверенности.

Представительство, возникшее на основе договора и представительство на основе доверенности, принято называть добровольным представительством.

Разновидностью добровольного представительства является коммерческое представительство. Оно осуществляется на основе договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний - также и доверенности. Представляемыми могут быть только предприниматели.

Коммерческий представитель - всегда предприниматель, который совершает постоянно самостоятельно от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью.

Одна из особенностей правового режима состоит в том, что коммерческий представитель вправе заключать помимо обычных также сделки, которые никто иной, кроме него, совершать не может.

Речь идет о том, что ст. 184 допускает заключение договора, который в одно и то же время является представителем обеих сторон (продавца и покупателя, займодавца и заемщика, подрядчика и заказчика, арендодателя и арендатора).

ГК РФ устанавливает ряд обязательных условий использования такого рода модели. Отсутствие хотя бы одного из них - достаточное основание для признания сделки, совершенной коммерческим представителем, незаключенной, т.е. не способной породить какие-либо последствия для представляемых.

## 2. Доверенность. Передоверие

2.1. На практике представительство чаще всего основывается на доверенности, которую закон определяет как письменное уполномочие, выданное одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185).

Доверенность - односторонняя сделка, ее совершение не требует согласия другой стороны - представителя.

Однако выдача доверенности основывается на предварительной договоренности между доверителем и представителем или наличии между ними трудового договора (в числе трудовых обязанностей выполнить функцию представительства).

Доверенность - письменный документ, для действительности которого необходимо наличие на нем обязательных реквизитов. Одним из важнейших ее реквизитов является дата ее совершения. Отсутствие в доверенности даты ее выдачи делает ее юридически ничтожной (ст. 186 ГК РФ). От даты совершения следует отличать срок действия доверенности. Срок действия доверенности не может превышать 3 лет, если в

доверенности не указан срок ее действия, то она действует в течение 1 года со дня совершения. Данное правило не распространяется на нотариально удостоверенные доверенности, выданные для совершения сделок за границей, без указания о сроке ее действия. Такие доверенности сохраняют свою силу до ее отмены доверителем.

Другим обязательным реквизитом доверенности является подпись доверителя.

Гражданин - доверитель должен расписаться собственноручно, а в случаях наличия у доверителя физического недостатка, болезни, неграмотности, доверенность может подписать рукоприкладчик с соблюдением правил п. 3 ст. 160 ГК РФ. От имени юридического лица доверенность подписывается его органом или иным лицом, уполномоченным на это учредительными документами. Обязательным реквизитом доверенности, выдаваемой от имени юридического лица, является приложение печати данного юридического лица.

Для доверенностей, выдаваемых юридическими лицами, основанными на государственной и муниципальной собственности, для получения или выдачи денег и других имущественных ценностей обязательна подпись главного/старшего бухгалтера этого юридического лица.

2.2. Доверенность на получение зарплаты и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения актеров и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов в банках и корреспонденции, в т.ч. денежной и посылочной может быть удостоверена организацией, в которой доверитель учится или работает, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства и администрацией лечебного учреждения, в котором лечится. В иных случаях доверенность гражданина нормального удостоверения не требует. Нотариальная форма (оригинал) предусмотрена в виде исключения (п.2 ст. 185 ГК РФ она необходима для совершения сделок, требующих нотариальные формы при выдаче доверенности акционером для представительства его интересов в общем собрании АО (Закон "Об акционерных обществах" 1995г.).

К нотариальной доверенности в силу п. 3. Ст. 185 приравниваются доверенности военнослужащих и иных лиц, находящихся на излечении в военно-лечебных учреждениях, удостоверенные командирами военных частей, доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, учреждениях социальной защиты.

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется представитель, различается 3 вида доверенности:

- \* генеральные (общие) доверенности - выдаются представителю для совершения разнообразных сделок в течение определенного периода времени. Пример такой доверенности - доверенность, выдаваемая руководителю филиала юридического лица.
- \* специальные - выдаются на совершение ряда однородных сделок. К ним можно отнести для представительства в суде, на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика и т.п.
- \* разовые - выдаются на совершение строго определенной сделки (получение стипендии).

Доверенность прекращает свое действие:

- \* истек срок действия;
- \* отмена ее выдавшим лицом;

\* отказа от нее лица, которому она выдана;

\* прекращение юридического лица или смерть гражданина, названных в доверенности. Право отмены и отказа от доверенности является безусловным и возможное соглашение об отказе или ограничении этого права ничтожно (ст. 188).

Рассмотрим это более подробно:

Прекращение доверенности и ее последствия

Ст. 188 и 189 ГК РФ, посвященные основаниям и последствиям прекращения доверенности, воспроизводят соответственно ст. 69 и 70 Кодекса 1964 года.

В основе доверенности лежат личные отношения сторон. По этой причине доверенность признается автоматически прекращенной в случае смерти, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим представителя или представляемого, а также в случае прекращения юридического лица - представителя или представляемого.

По этой причине правопреемники (наследник либо организация, к которой перешли права и обязанности представляемого - реорганизованного юридического лица) должны с согласия представителя выдать ему новую доверенность.

Особый доверительный характер, складывающихся между представителем и представляемым отношений, проявляется и в том, что каждый из них вправе в любое время отменить доверенность или передоверие и, соответственно, оказаться от них. Соглашение об отказе от права прекращения доверенности или передоверия признается ничтожным.

Еще одно основание прекращения доверенности связано с ее срочным характером. С истечением срока доверенности она прекращается, а значит, при необходимости с согласия сторон должна быть выдана новая доверенность. Прекращение доверенности автоматически влечет за собой прекращение передоверия.

Ст. 189 содержит определенные гарантии для представителя и третьих лиц на случай отмены доверенности представляемым. Эти гарантии состоят в том, что представляемый обязан поставить в известность представителя и третье лицо для представительства, перед которыми выдана доверенность о состоявшейся отмене. Указанная обязанность лежит и на правопреемниках представляемого в случае его смерти (реорганизация юридического лица).

Правовые последствия прекращения доверенности наступают в момент, когда представитель узнал или должен был узнать о прекращении доверенности.

Поэтому права и обязанности, возникшие до соответствующего момента, сохраняют значение для представителя и его правопреемников.

Это значит, что если представляемый умер 10 декабря, а представитель узнал о его смерти только 15 декабря, сделка, заключенная в период между 10 и 15 декабря, все - таки признается действительной. Следовательно, способной породить соответствующие права и обязанности у наследников.

Заключенная после отмены доверенности сделка может быть оспорена представляемым (его правопреемником). Для этого им надо доказать, что третье лицо в момент совершения сделки знало или должно было знать о состоявшейся отмене доверенности.

Эта обязанность выражается в совершении юридических, а не фактических действий.

По данной причине уничтожение доверенности представителем приравнивается к ее

возврату представляемому.

### Передоверие

Лицо, которому выдано доверенность, может передоверить совершать действия, на которые уполномочено (ст. 187) другому лицу в силу обстоятельств для охраны интересов выдавшего (при заболевании).

Общее правило, относящееся ко всем случаям выдачи доверенности, состоит в признании необходимости личного исполнения представителем предусмотренных в ней действий. По указанной причине передать другому совершение соответствующих действий на основе выдаваемой для этой цели доверенности (передоверие) возможно только при наличии одной из двух предпосылок:

\* либо в самой доверенности предусмотрено право передоверия (примером может служить доверенности, обычно выдаваемые руководителям филиала или представительства);

\* либо представитель вынужден силой обстоятельств передоверить исполнение поручения для охраны интересов представляемого (из-за болезни, введения военного положения на соответствующей территории и т.п.).

Независимо от того, получил ли представитель соответствующие полномочия заранее или действовал по собственной инициативе, он обязан поставить в известность о состоявшемся передоверии представляемого, сообщив ему необходимые сведения о том, кому передано полномочие.

Имеется в виду не только место жительства и прочие данные, необходимые для установления связи между представляемым и новым представителем, но и др., которые характеризуют профессиональные и др. качества нового представителя.

Комментируемая статья возлагает на первоначального представителя, нарушившего указанную обязанность, ответственность за нового представителя "как за свои действия".

Введение указанной ответственности связано с тем, что представляемый с учетом полученных от представителя данных о лице, определяет заслуживает ли доверия этот последний. В противном случае он может прекратить действие доверенности, выданной лицу, осуществившему передоверие. Таким образом, в виде общего правила ответственность представителя за лицо "он передал полномочия, выступает как разновидность ответственности за надлежащий выбор".

Передоверие, по общему правилу, должно совершаться в нотариальной форме (п. 3 ст. 187). Однако это требование не распространяется на случаи выдачи доверенности гражданам, которые в силу п.4 ст. 185 были удостоверены организациями по месту жительства, учебы, работы или лечения гражданина.

Срок действия выданного передоверия не может превышать срок действия самой доверенности, а прекращение доверенности влечет за собой и прекращение передоверия.

В данном случае руководствуются общим для всего гражданского права принципом: "никто не может передать другому больше прав, чем он сам имеет".

Доверенность, выданная в подтверждение передоверия, может охватывать все или только часть действий, порученных первоначальному представителю.

## Тема 11

### Осуществление и защита гражданских прав

#### 1. Осуществление гражданских прав

Общепринято считать осуществлением субъективного гражданского права реализацией его содержания для удовлетворения интереса управомоченного.

Гражданские права и обязанности, составляющие содержание гражданских правоотношений, возникающих из юридических фактов, с которыми закон и иные правовые акты связывают возникновение, изменение или прекращение этих прав и обязанностей. Статья 8 ГК содержит дополнительный перечень этих фактов, однако ГК допускает вероятность возникновения гражданских прав и обязанностей из юридических фактов, не предусмотренных правовыми актами, но соответствующих общим началам и смыслу гражданского законодательства (принципам свободы договора, автономии воли, равенства сторон).

Под осуществлением права понимают поведение лица, соответствующего содержанию принадлежащего ему права: совершение определенных действий, либо воздержания от них.

Так, при обнаружении клада, содержащего вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, осуществление прав собственника, имущества (где клад был открыт) и лица, обнаружившего клад состоит в том, что они имеют возможность требовать получение вместе вознаграждения в размере 50% стоимости клада в равных долях или в иных долях, как это обусловлено соглашением между ними, или отказаться от вознаграждения (п. 2 ст. 233 ГК).

Следует отметить, что ни правовые акты, ни акты государственных органов не могут обязать сторону договора при нарушении другой стороной обязательств предъявить к ней требования об уплате неустойки. Взыскание неустойки или убытков при нарушении договора право, а не обязанность сторон договора.

Отказ субъекта от осуществления принадлежащего ему права не влечет прекращения этого права, за исключением случаев предусмотренных законом. Например, наследник может практически не вступать во владение наследственным имуществом и не подавать нотариусу заявление о принятии наследства. Между тем его право на принятие наследства не прекращается в течении 6 месяцев со дня открытия наследства.

Отказ от права (его существования) иногда не имеет юридической силы. Например, ничтожно соглашение между участниками полного товарищества от отказа от права знакомится со всей документацией по введению дел (п. 3 ст. 71 ГК), а также соглашение между ними об отказе от права выйти из товарищества (п. 2 ст. 77 ГК).

Условие договора постоянной ренты об отказе плательщика постоянной ренты от права на ее выкуп ничтожно (п. 3 ст. 592 ГК).

В п. 1 ст. 1 ГК закреплен принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав. Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им права. В большинстве случаев они при осуществлении своего права могут выбрать один из вариантов поведения в пределах, предусмотренных законом.

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

Так они обязаны соблюдать основы правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК), и действовать добросовестно и разумно (п.3 ст. 10ГК).

Например, в п. 3 ст. 602 ГК прямо предписано, что при разрешении спора между сторонами договора пожизненного содержания, которое представляться или должно представляться гражданину (получателю ренты), суд должен руководствоваться принципами добросовестности и разумности.

ГК предусматривает последствия недобросовестности и разумности. Например, ст. 53/п. 3) учредители юридические лица

вправе предъявить требования к лицу, выступающему от его имени, если в результате его недобросовестности и неразумного поведения юридическому лицу причинены убытки. ГК не устанавливает критерии для признания осуществления права недобросовестным или неразумным. Оценивает поведение суд.

ГК запрещает соглашение об ограничении гражданских прав например, недействительно условие договора об отказе сторон от судебной защиты.

Возможность граждан и юридических лиц осуществлять свои гражданские права по своему усмотрению (автономия воли) проявляются и в процессе защиты этих прав в суде. Они вправе принимать решения о предъявлении требований и исков, об отказе от иска или заключении мирового соглашения. Субъективная гражданская взаимность - это определенная мера необходимого поведения. Исполнение (осуществление) гражданской обязанности заключается в действиях или бездействии по реализации требований, составляющих содержание обязанности.

В абсолютном правоотношении исполнение обязанности носит пассивный характер и состоит в воздержании от конкретных действий. В относительном правоотношении исполнение обязанности имеет активный характер и выражается в действиях по передаче вещи, выполнении работы, оказании услуги.

Чаще всего требования, составляющие содержание обязанности императивны. Но при определенных условиях, установленных договором или законом должник может избрать не оговоренный порядок исполнения обязанности, отступить от срока, места или способа исполнения обязанностей. Например, по договору поручения поверенный обязан исполнить данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя. Однако поверенный вправе допустить отступление от указанной доверенности, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя, либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос (п. 1.2 ст. 973 ГК). В силу договора комиссии комиссионер обязан исполнить принятое на себя поручение на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний, в соответствии обычными делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 992 ГК).

Возможны такие ситуации, когда прекращение срока действия обязанности не исключает ее исполнения. Должник или иное обязанное, исполнившее обязанность по истечению срока основной давности, не вправе требовать исполнения обратно.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности является основанием для применения к должнику санкции.

Субъективное право может осуществляться, а субъективная обязанность исполняется

различными способами.

1. Осуществление отдельных субъективных прав и обязанностей исчерпывается одним действием: реализация влечет прекращение прав и обязанностей.

Например, право векселедержателя требовать оплаты простого векселя векселедателем прекращается после получения оговоренной в тексте векселя суммы.

Осуществление других субъективных прав и обязанностей проявляется в длящихся многократно повторяющихся действиях.

Например, акционер вправе периодически получать дивиденды по привилегированным акциям.

2. Некоторые субъективные права и обязанности должны осуществляться только лично.

Иногда это запрещено в законе, это относится к праву на составление завещания:

завещание д.б. собственноручно подписано и нотариально удостоверено.

Осуществление некоторых прав и обязанностей может быть возложено на третьих лиц.

Например, если из договора транспортной экспедиции не следует, что экспедиторы должны исполнить свои обязанности лично, то экспедитор вправе привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц.

Субъективное право в относительном правоотношении всегда осуществляется при реализации встречной обязанности (см. ст. 328 ГК).

Так, по договору строительного подряда заказчик вправе требовать от подрядчика завершения строительства объекта в установленный срок, а подрядчик соответственно обязан своевременно построить объект.

Субъективные права и обязанности могут возникать, осуществляться через представителя. Представитель всегда действует в интересах представляемого.

## 2. Пределы осуществления гражданских прав

Кодекс устанавливает границы (пределы) осуществления гражданских прав путем запрещения определенного поведения.

Так, исходя из действующего законодательства можно выделить частные и общие пределы осуществления субъективных гражданских прав.

1. Частные права характеризуются тем, что относятся к конкретным гражданским правам и предусмотрены в законе или в сделках. Они могут состоять в предусмотренном правовыми актами способе осуществления. Так, в п. 2 ст. 19 ГК указано, что гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом (см. Федеральный закон "Об актах гражданского состояния").

Они также могут быть обозначены истечением срока. Так, например, срок действия полномочного представителя, основанного на доверенности, предусмотрен в ее тексте, но в целом не может превышать 3-х лет.

2. Общие пределы характеризуются тем, что относятся ко всем субъективным правам и предусмотрены в нормах, принципах (п. 2 ст. 1 ГК). В этой статье указывается, что гражданские права могут быть ограничены в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав, законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Нарушение общих пределов субъективного гражданского права иногда называют злоупотреблением правами.

Злоупотребление правом есть особый тип гражданского правонарушения, совершаемого

правоуполномоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему поведения. Например, строительство дома вблизи другого дома, ведущее к затемнению его окон.

Иначе говоря, злоупотребление правами - самостоятельная, специфическая форма нарушения принципа осуществления гражданских прав в соответствии с их социальным назначением.

Конкретные формы злоупотреблением правом разнообразны, но их можно разделить на 2 вида:

- 1) злоупотребление правом совершенное в форме действия, осуществленного с намерением причинить вред другому лицу (шикана);
- 2) злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу.

Определение шиканы, данное в п. 1 ст. 10 ГК позволяет говорить, что злоупотреблением правом в форме шиканы - это правонарушение, совершенное субъектом с прямым умыслом причинить вред другому лицу.

Например, многократные телефонные звонки в разное время суток, сопровождающиеся угрозами, оскорблениями и имеющие целью нарушить покой определенного лица.

Согласно ст. 45 правила предоставления услуг местными телефонными сетями пользователь обязан не допускать использования телефонного аппарата для преднамеренного причинения другим лицам беспокойства.

Особенность злоупотребления правом совершенным без намерения причинить вред, но объективно причинившего вред другому лицу, отличается тем, что оно совершается лицом не по прямому умыслу.

Субъективная сторона подобных злоупотреблений правом может выражаться в форме косвенного умысла или неосторожности.

В качестве примера можно привести следующее дело.

Известный российский писатель проживал в Москве и человеком весьма высокого материального обеспечения. В Архангельске проживал его отец, имевший дом на праве собственности. Совместно с отцом в этом доме проживал младший брат писателя - инвалид с детства, жена брата и 2 детей. При жизни отца, писатель его не навещал, никакой материальной помощи не оказывал. Отец находился на иждивении сына-инвалида, занимающегося жестяным промыслом. После смерти отца (мать скончалась раньше) открывалось наследство - дом. Писатель поставил вопрос о разделе имущества. Брат-инвалид на раздел не согласился, ссылаясь на то, что раздел дома в натуре невозможен, т.к. если дом продать и деньги, вырученные от этого, поделить, то на причитающиеся ему деньги, он не сможет приобрести для семьи даже самое дешевое жилье.

Писатель обратился с иском в суд. Требования писателя о разделе наследственного имущества формально опирается на его субъективное право наследовать имущество, оставшиеся после смерти отца. Вместе с тем, реализация этого права при изложенных обстоятельствах, нанесет существенный вред его брату. Следовательно, будет правомерной постановка вопроса о злоупотреблении правом на получение части наследства. Однако подобный вывод может быть сделан только на основе

всестороннего анализа материалов дела.

Составы злоупотребления правом, совершенные без намерения причинить вред, но объективно причинившие, могут описываться в законе, тогда как состав шиканы не может быть конкретно описан в законе. Так, в законодательстве определяются конкретные составы злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке.

В соответствии с Законом РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" от 22 марта 1991 г. конкуренцией считается состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Ограничение конкуренции может быть, например, результатом соглашений (согласованных действий) конкурирующих хозяйствующих субъектов (потенциальных конкурентов), имеющих (могущих иметь) в совокупности долю на рынке определенного товара более 65%, направленных на:

- \* поддержание цен, скидок, надбавок;
- \* повышение, снижение, поддержание цен на аукционах и торгах;
- \* раздел рынка по территориальному принципу, по объему продаж и закупок и др.

Примером может служить отказ от заключения договора аренды емкостей для хранения бензина Акционерным Обществом, являющимся единственным владельцем бензохранилища на всей территории, что приводит к недопущению конкурентов на рынок бензина, а отказ от пролонгации имеющегося договора аренды части бензохранилища -- к вытеснению конкурентов с рынка бензина.

Доминирующим положением признается исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товаров, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяющих товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товаров, работ, услуг на соответствующем товарном рынке затруднять доступ на рынке другим хозяйствующим субъектам или иным образом ограничивать их в хозяйственной и предпринимательской деятельности.

Классическим представителем субъектов, доминирующих на рынке, являются российские акционерные общества - РАО "Газпром", РАО "ЕЭС".

Доминирующее положение хозяйствующих субъектов определяется по нормативным методикам. См.: методические рекомендации по определению доминирующего положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке. Утверждены приказом Государственного комитета РФ по антимонопольной политике от 3 июня 1994 г. № 67 // ВВАС РФ, 1994 № 4.

К злоупотреблениям хозяйствующим субъектом доминирующего положения на рынке относятся действия, которые имеют либо могут иметь своими результатами ограничение конкуренции и ущемление интересов других хозяйствующих субъектов, в т.ч. такие действия, как:

- \* изъятие товаров из обращения с целью или результатом которого является создание или поддержание дефицита на рынке либо повышение цен;
- \* навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся

к предмету договора (необоснованные требования передачи финансовых средств, иного имущества, имущественных прав);

\* включение в договор дискриминирующих условий, который ставит контрагента в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами;

\* сокращение или прекращение производства товаров, на которые имеются спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства и пр. За совершение действий, являющихся злоупотреблением правом, могут быть установлены конкретные санкции, как это, например, сделано в антимонопольном законодательстве за случаи злоупотребления доминирующим положением на рынке. Так ст. 22 - 26 Закона о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках предусматривают, что

Коммерческие и некоммерческие организации, граждане, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, индивидуальные предприниматели, злоупотребляющие осуществлением права в форме ограничения конкуренции и использования доминирующего положения на рынке, обязаны в соответствии с предписаниями федерального антимонопольного органа прекратить нарушения, восстановить первоначальное положение, расторгнуть договор или внести в него изменения, заключить договор с другим хозяйствующим субъектом, отменить акт, не соответствующий законодательству, перечислить в федеральный бюджет прибыль, полученную в результате нарушения, осуществить реорганизацию в форме разделения или выделения с соблюдением установленных условий и сроков, выполнить иные действия, предусмотренные предписанием.

При отсутствии конкретных санкций за тот или иной вид злоупотребления правом применяется относительно определенная санкция в виде отказа в защите гражданских прав, предусмотренная п. 2 ст. 10 ГК. Она имеет конкретные формы проявления:

\* отказ в конкретном способе защиты;

\* лишение правомочий на результат, достигнутый путем недозволенного осуществления права;

\* лишение субъективного права в целом;

\* возложение обязанностей по возмещению убытков и т.д.

### 3. Защита гражданских прав

Право на защиту является одним из правомочий субъективного гражданского права, элементом ее содержания и представляет собой возможность применения управомоченным лицом мер правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

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

Перечень способов защиты гражданских прав содержится в общей части Гражданского кодекса. В ст. 12 ГК закреплено, что защита гражданских прав осуществляется путем:

1) признание права;

2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права и пресечение

действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

3) признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки;

4) признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

5) самозащита права;

6) принуждение к исполнению обязанности в натуре;

7) возмещение убытков;

8) взыскание неустойки;

9) компенсация морального вреда;

10) прекращение или изменение правоотношений;

11) неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

12) иными способами, предусмотренными законом.

Содержание каждого из указанных способов защиты и порядок его применения конкретизируется в нормах общей части ГК (ст.13 - 16 ГК), в нормах, относящихся к институтам сделок, права собственности, обязательственного права.

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

В науке гражданского права различают две основные формы защиты -- юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты -- деятельность уполномоченных государственных органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав.

Суть ее выражается в том, что лицо, права которого нарушены, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам (в суд, арбитражный, третейский суд, вышестоящую инстанцию), которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

Юрисдикционная форма защиты означает возможность защиты гражданских прав в судебном или административном порядке, так называемый общий и специальный порядок защиты нарушенных прав.

По общему правилу защита осуществляется в судебном порядке, т. к. данная форма наиболее соответствует принципу равенства участников гражданских правоотношений. В п.1 ст.11 ГК говорится, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленных процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Это исковой порядок защиты гражданских прав.

Споры между юридическими лицами, как и споры, одной из сторон которых выступает гражданин как индивидуальный предприниматель, подведомственны арбитражному суду. Арбитражный суд рассматривает также споры с участием граждан - кредиторов по заявлению о признании юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и по заявлениям граждан о признании незаконным отказа в регистрации или уклонении от государственной регистрации индивидуального предпринимателя.

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

В судах общей юрисдикции рассматриваются остальные споры с участием граждан, а также споры, возникающие из договоров перевозки грузов в прямом международном железнодорожном, автомобильном и воздушном грузовом сообщении.

По соглашению сторон спор может быть передан на рассмотрение третейского суда.

Стороны вправе включить в договор арбитражную оговорку о передаче на рассмотрение в соответствующий третейский суд, но возможно соглашение о передаче в третейский суд конкретного спора, которое должно быть заключено письменно.

Дела, вытекающие из административных отношений, трудовых и семейных правоотношений, не допускается передача их на решение третейского суда.

Решение третейского суда исполняется сторонами добровольно, при неисполнении применяется принуждение на основе исполнительного листа, выдаваемого судом общей юрисдикции или арбитражным судом.

К постоянно действующим в РФ третейским судам относятся Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово - Промышленной Палате РФ.

Специальным порядком защиты гражданских прав в соответствии со ст. 11 ГК следует признать административный порядок их защиты.

Он принимается в виде исключения из общего правила, т.е. только в случаях указанных в законе. В качестве примера законодательного разрешения защиты гражданского права в административном порядке можно привести правила о рассмотрении споров об отказе выдачи патентов Апелляционной палатой Патентного ведомства РФ, или нормы жилищного законодательства, например, выселение, правоохранительными (внесудебными) органами граждан, самоуправно занявших жилое помещение, в административном порядке с санкции прокурора - ст. 90, 99 ЖК.

Средством защиты в административном порядке является жалоба. Решение принятое в административном порядке может быть обжаловано в суд.

В некоторых случаях в соответствии с законом допускается смешанный, т.е. административно-судебный порядок защиты. В этом случае потерпевший, прежде чем предъявлять иск в суд, должен обратиться с жалобой в государственные органы управления, например - отдельные споры патентного характера, некоторые дела, возникающие из правоотношений в сфере управления и др.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает действия граждан и организаций, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения к государственным и иным уполномоченным органам.

Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и при применении уполномоченным лицом мер оперативного характера.

#### 4. Классификация способов защиты гражданских прав

Способы защиты гражданских прав отличаются друг от друга по поведенческому и материальному содержанию.

По этим признакам способы защиты гражданских прав можно классифицировать на следующие виды:

- 1) самозащита гражданских прав;
- 2) меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав;
- 3) меры правоохранительного характера, применяемые к нарушителям гражданских

прав компетентными государственными или иными органами.

Самозащита гражданских прав - это совершение управомоченным лицом дозволенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов (ст. 14 ГК).

К ним, например, относятся фактические действия собственника или иного законного владельца, направленные на охрану имущества, а также аналогичных действий, совершенные в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости (ст. 1066, 1067 ГК).

Самозащита применяется в тех случаях, когда обстоятельства исключают возможность обращения в настоящее время за защитой к государственным органам. Оно не должно выходить за пределы тех прав, которые защищает потерпевший, и должна быть соразмерной по своим формам посягательству как, правило, обеспечивая защиту вещественных прав.

Например, установка сигнализации на автомобиле, установка забора вокруг частного дома. Однако известен случай, когда собственник дачи огородил свой участок колючей проволокой, пропустив через ограду электрический ток. Недопустимость подобного рода "охранных" средств очевидна, так как они направлены не только на охрану имущества, но и на причинение вреда лицу, которое может вступить в контакт с такого рода сооружением по неосторожности. Из этого следует вывод, что управомоченный субъект вправе использовать лишь такие меры самозащиты, которые не ущемляют прав и законных интересов других лиц. Если же использование недозволенных средств защиты причиняет вред другим лицам, то возникает предусмотренная законом обязанность по возмещению причиненного вреда.

Вместе с тем в случаях, предусмотренных законом, причинение вреда правонарушителю или третьим лицам действиями управомоченного лица по защите своих прав и интересов признается правомерным, и не влечет за собой мер юридической ответственности. Речь идет о действиях в состоянии необходимой обороны или в условиях крайней необходимости.

Меры оперативного воздействия - это юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей самим управомоченным лицом как стороной в гражданском правоотношении без обращения к компетентным государственным или общественным органам за защитой права. В науке их также именуют организационными мерами, организационными санкциями.

Этим мерам, как и самозащите, свойственно дозволенность законом. Но их субъектам обязательно выступает одна из сторон правоотношения, которая в одностороннем порядке, без обращения в компетентные государственные органы как бы отвечает на ненадлежащее поведение другой стороны.

Эти меры отличает принцип одновременности выполнения обязательств, например, железная дорога не выдает груз получателю до оплаты перевозки.

Это один из способов обеспечения исполнения обязанностей, один из видов правовых гарантий.

Среди мер оперативного воздействия можно выделить:

1) исполнение управомоченным лицом работы невыполненной должником за счет

последнего (например, устранение недостатков товаров - п. 1 ст. 475 ГК);

2) обеспечение встречных требований, платежей (например, задержка выдачи груза получателю или его отправления до внесения всех причитающихся платежей - п. 4 ст. 790 ГК);

3) отказные (отказ совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента; одностороннее расторжение договора или изменение его условий при неправомерном поведении контрагента - например, п. 1 ст. 468, п. 2 ст. 475, п. 3 ст. 723 и др. ГК);

4) расчетно-кредитные меры по аналогии с санкциями (например, перевод неисправного плательщика на аккредитивную форму расчетов);

5) удержание (ст. 359 - 360 ГК, п. 4 ст. 790 ГК).

Меры правоохрательного характера, применяемые к правонарушителям государством - способы защиты гражданских прав, которые реализуются в юрисдикционной форме - в судебном или административном порядке. Более подробно это уже было рассмотрено выше.

## Тема 12

### Общие положения о праве собственности и иных вещных прав

#### 1. Общие положения о праве собственности и иных вещных правах

Экономические отношения собственности представляют собой отношения присвоения конкретным лицам определенного имущества (материальных благ), влекущие его отчуждение от всех иных лиц и представляющие возможность хозяйственного господства над присвоенным имуществом, соединенную с необходимостью бремени его содержания.

Термин "собственность" употребляется в разнообразных значениях. Чаще всего его используют как синоним понятия "имущество" или "вещи". Собственность - это, конечно, не вещи и не имущество. Это - определение экономическое (фактическое) отношение, подвергаемое правовому оформлению.

Экономическое отношение собственности, во-первых, состоит из отношения между людьми по поводу конкретного имущества (материальных благ). Оно заключается в том, что это имущество конкретным вещам, использующими его в своих интересах, а все другие лица не должны препятствовать ему в этом; во-вторых, включает также отношение лица к присвоению имущества (материальных благ, в том числе и вещи) как к своему собственному (ибо к своему имуществу обычный человек относится иначе, чем к чужому).

Право оформляет обе названные стороны экономических отношений собственности:

- отношения между людьми по поводу имущества (мое - чужое), давая владельцу защиты от необоснованного посягательства иных лиц;
- отношения к присвоенному имуществу, определяя границы его дозволенного использования.

В первом случае применяется абсолютный характер правоотношений

собственности.

Во втором идет речь о содержании и реальном объеме правомочий собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом в рамках исторически сложившегося способа присвоения.

Таким образом, правовая форма отношений собственности (присвоения) представляется их экономическим содержанием.

Нельзя не сказать, о том, что лицо, присвоившее имущество получает не только приятное "благо" обладания им как следствие своего хозяйственного господства (т.е. исключительной возможности по своему усмотрению решать каким образом это имущество использовать).

Одновременно на него возлагается бремя содержание собственных вещей:

необходимость осуществления ремонта и охраны;

несение риска случайной гибели или порчи от причины за которой никто не отвечает, а также риска возможных потерь от неумелого или

нерационального ведения своих дел (вплоть до разорения и банкротства).

В этом смысле наличие бремени собственности действительно обязывает владельца имущества быть настоящим хозяином своих вещей и расчетливым коммерсантом.

Именно сочетание блага и бремени характеризует положение настоящего собственника, т.к. отсутствие бремени забот, риска и потерь имущества никогда не сделает его подлинным хозяином.

Ярким примером этого служат попытки объявления трудовых коллективов "хозяевами" имущества государственных предприятий, имевших место в конце 80-х г.

Экономические отношения собственности, урегулированные нормами права, приобретают форму права собственности.

Термин "право собственности" применяются в 2-х значениях:

1) в объективном смысле;

2) в субъективном смысле.

Право собственности в объективном смысле - это установленные законодателями правовой нормы, определяющие границы возможных действий ему по присвоению, внедрению, пользованию и распоряжению всей совокупностью вещей, которые не исключены из гражданского оборота.

Совокупность норм, регламентирующих эти действия, образует институт права собственности, являющегося центральным институтом частного права. Его нормы оказывают влияние на семейное, наследственное право. Тесное взаимодействие в рамках гражданского права происходит с нормами института обязательственного права. Особенно это прослеживается при реализации правомочия по распоряжению имуществом, которое невозможно осуществить, не вступая в обязательственные отношения, если речь идет о продаже, дарении и других видах передачи вещей другому лицу.

В отличие от права собственности в объективном смысле право собственности в субъективном смысле возникает у конкретного лица только в результате его действий по присвоению индивидуально-определенных предметов. Юридическими

фактами, в результате которых возникает право собственности в субъективном смысле, являются разнообразные сделки (например, купля-продажа, принятие наследства), создание новой вещи, давность владения и т.д.

Право собственности в субъективном смысле отличается от иных субъективных прав на конкретные вещи тем, что опирается непосредственно на закон и заранее не ограничено во времени. Другие (например, обязательственные) права на имущество, например, вытекающие из договора хранения, залога, найма, возникая по воле собственника имеют срочный характер.

Это значит, что каждый без ведома собственника завладевший или совершивший другие неправомерные действия над его имуществом, обязан возвратить имущество, прекратить действия и возместить убытки, причиненные собственнику (ст. 15, 301 - 304 ГК).

Право собственности в субъективном смысле означает юридически обеспеченную возможность для лица, присвоившего имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению в тех случаях, которые установил законодатель (ст. 209 ГК).

Большинство ученых-юристов рассматривают право собственности в субъективном смысле как правоотношение с неопределенным кругом лиц, обязанных воздержаться от действий, нарушающих правомочия собственника. Развитие этой позиции приводит к необходимости выделить динамику и статику в правоотношениях собственности.

Отношения статики собственности связан с обладанием имуществом тем или иным лицом, они выражают само состояние принадлежности (присвоенности) материальных благ.

В отличии от этого, отношения динамики собственности связаны с переходом имущества от одних лиц другим, они выражают процесс движения товаров. Такой переход имущества от одного к другому лицу может быть осуществлен в результате договора между товаровладельцами, приобретение имущества в порядке наследования либо в результате возмещения вреда, причиненного нарушителем потерпевшему.

Ясно, что это право собственности может регулировать не динамику, а статику, т.е. только часть экономических отношений собственности.

**Формы права собственности**

Правомочия владения, пользования и распоряжения составляют содержания субъективного права собственности. Однако у различных субъектов права собственности оно не одинаково по объему. Поэтому законодатель, давал перечень видов субъектов права собственности, выделяя соответствующие каждому виду формы собственности: государственную, муниципальную, частную, и иные формы (п. 2 ст. 8 Конституции РФ, п. 1 ст. 212 ГК).

Тем самым законодательно закреплено разрешение отношений собственности на 2 сферы - сфера частной собственности и сферу публичной собственности.

Субъектами права частной собственности выступают непубличные, негосударственные лица - это граждане и юридические лица.

Участники отношений публичной собственности выступает Российская Федерация

в целом, субъекты РФ, муниципальные образования.

Деление права собственности на различные формы по субъектному составу лиц позволяет провести различия между формами по следующим признакам:

- 1) по объему возможных правомерных действий собственника по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом;
- 2) по основаниям возникновения и прекращения права собственности.

Приведем примеры. Физические лица-собственники владеют, пользуются и распоряжаются имуществом непосредственно сами. В отличие от них публичные образования и юридические лица реализуют свои полномочия только через свои органы и лиц, указанных в ст. 53, 125, п. 3, 4 ст. 214, п. 2, 3 ст. 215

ГК. Объем действия собственника-гражданина по владению, пользованию и распоряжению жилым помещением ограничен только целями проживания (ст. 288 ГК). Например, собственник жилья не вправе по своему собственному усмотрению осуществлять перепланировку квартиры. Только государственные и муниципальные образования вправе распорядиться своим имуществом путем его приватизации (ст. 217 ГК). Вместе с тем указанные объекты не вправе распорядиться своим имуществом путем отказа от него. Такое право закреплено только за гражданами и юридическими лицами (ст. 236 ГК).

Среди названных форм собственности закон выделяет отдельные их разновидности.

Остановимся на следующем случае, когда имущество одновременно принадлежит на праве собственности двум или нескольким лицам (право общей собственности).

При этом собственники могут быть субъектами как одной формы собственности (две сестры получили по наследству квартиру), так и различных форм собственности (например, право общей собственности на имущество, принадлежащее 2 гражданам - индивидуального предпринимателя, 3 обществам с ограниченной ответственностью и 2 государственным унитарным предпринимателем, объединившим свои вклады по договору о совместной деятельности - ст. 1041 ГК). В свою очередь собственность нескольких лиц подразделяется на долевую и совместную (п. 2 ст. 244 ГК).

С учетом особенностей имущества различают право собственности на недвижимость и право собственности на движимое имущество.

Отсюда вывод: при характеристике форм права собственности и охватываемых ими разновидностей права собственности, нельзя забывать главного: содержания и особенности правового регулирования имущества находится в прямой зависимости от того, в какой из перечисленных групп относится это имущество.

Субъектом права частной собственности может быть любой гражданин РФ как индивидуально, так и вместе с другими гражданами на началах общей долевой собственности (например, право собственности супругов, членов семьи на приватизированную квартиру).

Собственность граждан создается и приумножается за счет доходов от участия в производстве иного распоряжения своими способностями к труду, от

предпринимательской деятельности, от ведения собственного хозяйства и расходов от средств, вложенных в предприятия, учреждения, акции и другие ценные бумаги, приобретение имущества по наследству и иным основаниям, не противоречащим закону.

Объектами права частной собственности граждан признаются земельные участки, жилые дома, квартиры, дачи, садовые домики, гаражи, предметы домашнего хозяйства личного потребления, денежные средства, ценные бумаги, а также предприятия, средства массовой информации и иные имущественные комплексы производственного назначения, здания, сооружения, транспортные средства, оборотные средства и иные средства производства. Объектом права частной собственности граждан может быть любое иное имущество, за исключением отдельных видов имущества, предусмотренных законодательными актами, которое по соображениям государственной и общественной безопасности, либо в соответствии с международными обязательствами не может принадлежать гражданину. Количество и стоимость имущества, если оно получено в собственность в соответствии с законом или договором, не ограничивается. Среди объектов права частной собственности специально выделяется квартира, жилой дом, иные помещения и строения. Член жилищно-строительного кооператива, дачного и гаражного кооператива, садоводческого товарищества или другого кооператива, внесший свой пай за квартиру, дачу, садовый дом, гараж, иное помещение или строение, приобретает право собственности на это имущество (п. 2 ст. 218 ГК).

Субъектами права частной собственности юридических лиц признаются: хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, фонды.

Объектами их права собственности, согласно ст. 213 ГК может быть любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать юридическим лицам. Например, согласно Закону "Об общественных объединениях" от 14 апреля 1995 г., общественное объединение юридических лиц может иметь в собственности земельные участки, здания, строения, сооружения, жилищный фонд, транспорт, оборудование, инвентарь, имущество культурно-просветительского и оздоровительного назначения, денежные средства, акции и другие ценные бумаги, и иное имущество, необходимое для материального обеспечения его деятельности, определенной в уставах (ст. 30). Общественные и религиозные объединения, будучи некоммерческими организациями, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы и соответствующую этим целям (ст. 117 ГК). Поэтому в их собственности могут находиться также учреждения, издательства, средства массовой информации, другие объекты производственного, социального и благотворительного назначения.

Имущество юридического лица имеет 2 основных источника образования: вклады участников, учредителей, доходы от хозяйственной деятельности, а также

имущество, полученное по другим допускаемым законом основаниям.

С передачей имущества участниками, учредителями закон не всегда связывает переход права собственности на переданное имущество юридическому лицу (например, имущество унитарного предприятия остается государственным и принадлежит унитарному предприятию на ограниченных вещных правах).

Однако в большинстве случаев, передавая имущество юридическому лицу, его участники лишаются права собственности на это имущество, либо сохраняют при этом право требовать возвращения переданного ими в собственность организации имущества после ее ликвидации (так называемое право на ликвидационную квоту участников хозяйственных обществ и товариществ), либо не сохраняя такого права (в общественных организациях).

Удельный вес государственной и муниципальной собственности в общем объеме собственности нашей страны весьма значителен.

Отрицательной чертой права государственной и муниципальной собственности является принадлежность этих видов собственности не одному, многим субъектам.

Согласно ст. 214 ГК государственная собственность, являлась достоянием многонационального народа всей страны, принадлежит следующим субъектам: государству, т.е. Российской Федерации (федеральная собственность), субъектам РФ, т.е. республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъектов федерации). Все названные субъекты права государственной собственности независимы как собственники принадлежащего им имущества и не отвечают по обязательствам друг друга. Распоряжение и управление государственным имуществом осуществляют соответствующие органы государственной власти и уполномоченные ими органы государственного управления.

Круг объектов права государственной собственности неограничен: государство может иметь в собственности любое имущество, необходимое для осуществления его функций. В числе объектов выделяются объекты, составляющие федеральную собственность, т.е. собственность, принадлежащая исключительно государству. К ним относятся имущество органов власти и управления РФ, ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны, культурные и исторические ценности общегосударственного значения, средства государственного бюджета, имущество вооруженных сил, объекты оборонного производства и др. В число объектов, составляющих государственную собственность субъектов федерации, включается имущество их органов власти и управления, культурные и исторические ценности народов, проживающих на территории республики, краев, областей и др. субъектов федерации, средства их бюджета, а также предприятия и учреждения, которым имущество передано на праве хозяйственного ведения и оперативного управления.

Рассматривая государственную собственность как экономическую категорию, обратите внимание на то, что субъект присвоения (общенародное присвоение) и субъект права государственная собственность (Российская Федерация и субъекты РФ) не совпадают.

Это объясняется тем, что государство от имени представительных органов по своему усмотрению осуществляет полномочия собственника, однако использование материальных ценностей, находящихся в его обладании носит целевой характер.

Право пользования, в частности, означает закрепленную за государством возможность целенаправленно извлекать из общенародных имущественных ценностей максимальную выгоду в интересах всего народа в целях, удовлетворения его материальных потребностей и создания условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие.

Касаясь вопроса о системе государственных органов, юридических и физических лиц, через которую государство осуществляет полномочия собственника необходимо остановиться на ряде нормативных актах, определяющих компетенцию некоторых из них. Это постановление Правительства РФ от 10 февраля 1994 г. "О делегировании полномочий Российской Федерации по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности".

Положение о Российском фонде федерального имущества, утвержденное Указом Президента РФ от 17 декабря 1993 г.: Положение о федеральном казначействе РФ, утвержденное постановлением Правительства от 27 августа 1993 г. и др. законодательных актов, определяющих компетенцию некоторых из них. Это постановление Правительства РФ от 10 февраля 1994 г. "О делегировании полномочий Российской Федерации по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности", Положение о российском фонде федерального имущества, утвержденное Указом Президента РФ от 17 декабря 1993 г.; Положение о федеральном казначействе РФ, утвержденное постановлением Правительства от 27 августа 1993 г. и др.

Хотелось обратить ваше внимание на специальные способы возникновения государственной собственности, к ним относятся: национализация, реквизиция, конфискация и другие случаи принудительного изъятия государственного имущества из частного владения; налоги и другие обязательные платежи (пошлины, сборы и т. д.); переход по праву наследования имущества. Специальным способом прекращения является приватизация, которая осуществляется на условиях и в порядке, предусмотренном ФЗ РФ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества РФ" от 24 июня 1997г.

Муниципальная собственность является самостоятельной формой собственности, об этом свидетельствуют положения ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" от 28 августа 1995 г., закрепившие право органов местного самоуправления самостоятельно распоряжаться средствами местных бюджетов. Сумма превышения доходов над расходами местных бюджетов по результатам отчетного года не подлежат изъятию федеральными органами государственной власти.

Проще говоря, муниципальная собственность -- это собственность административно-территориальных образований: районов, городов, поселков и т.п., а также других муниципальных образований. Распоряжение и управление

имуществом осуществляют администрация и другие органы местного самоуправления. В состав объектов этой формы собственности входит имущество органов местного самоуправления, средства местного бюджета и внебюджетных фондов, жилищный фонд и нежилые помещения, предприятия производственного назначения и сфера обслуживания, учреждения образования, культуры, здравоохранения и др.

Имущество государственной и муниципальной собственности в значительной своей части закрепляется за государственными и муниципальными предприятиями, а также передается в ведение государственных и муниципальных учреждений. В этих случаях предприятия самостоятельно управляют полученным имуществом на основе вещного права -- права хозяйственного ведения, а у учреждений возникает право на имущество, закрепленное за ними, право оперативного управления (ст. 294, 296 ГК). Об этом еще будет разговор в этой теме.

Содержание права собственности

Содержание права собственности как субъективного права лица составляют правомочия владения, пользования и распоряжения.

Под правомочием владения понимается основанная на законе (юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в собственном хозяйстве (числить на балансе и т.п.). Поскольку такая возможность имеет предусмотренное законом основание или титул (например, договор купли-продажи с предшествующим владельцем, переход по наследству), она называется законным или титульным владением в противоположность фактическому беститульному (то есть незаконному) владению (например, лица, присвоившего находку, клад).

К титульным владельцам относят собственника, нанимателя, хранителя, комиссионера и других лиц, у которых вещь находится во владении на основании договора или иных предусмотренных законом оснований.

Незаконное (беститульное) владение может быть добросовестным или недобросовестным.

Владелец признается добросовестным, если он не знал и не должен был знать, о незаконности своего владения (ст. 302 ГК). Например, презумпция добросовестности продавца в соответствии с п. 3 ст. 10 ГК позволяет причислить владельца купленной на рынке краденой вещи к добросовестным владельцам.

Владелец признается недобросовестным, если он знал или должен был знать, что его владение незаконно (ст. 303 ГК). Например, покупка с рук автомобиля без передачи продавцом технического паспорта выходит за границы разумных действий покупателя с точки зрения соблюдения правил торговли на данный вид товара. Неправомерное владение возникает при покупке имущества, которое продавец не имел права отчуждать (ст. 302 ГК), самовольном захвате земельного участка и самовольной постройке на нем (222 ГК).

Закон охраняет добросовестного нетитульного владельца, предоставляя ему ограниченное право на защиту своего владения (п. 2 ст. 234 ГК).

Правомочие пользования -- (ч. 3 п. 1 ст. 2 ГК) основанная на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или другого использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления (для производственных или личных нужд). Оно тесно связано с правомочием владения, ибо собственник может пользоваться своим имуществом только при условии одновременного владения им.

Правомочие распоряжения означает возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (в форме отчуждения по договору, передачи по наследству, уничтожения, передачи в доверительное управление).

Понятие и виды вещных прав

Как известно, одна из важных классификаций гражданских прав предусматривает их деление на вещные и обязательственные.

Вещные права -- одна из правовых форм реализации отношений собственности. Вещные права предоставляют их обладателю возможность непосредственного (независимого от какого-либо другого лица) воздействия на вещь, то есть абсолютное господство над вещью.

Субъект вещного права может осуществлять в своем интересе действия по владению, пользованию, во многих случаях и по распоряжению вещью, не обращаясь за содействием к кому-либо.

В этом коренное отличие вещных прав от обязательственных. Лицо, имеющее обязательственное право на вещь, например, из договора аренды, безвозмездного пользования, может реализовать свои полномочия по владению и пользованию ею только тогда, когда фактически получит ее от собственника, по договору.

Право собственности отличается от других вещных прав полнотой содержания. Никто из субъектов других вещных прав не имеет такой полноты правомочий на принадлежащее имущество. Объем их прав ограничен законом и собственником. Это объясняется тем, что другие вещные права производны от права собственности. Так, собственник, передавая часть своего имущества в оперативное управление или хозяйственное ведение другому лицу, сохраняет за собой права собственности на это имущество. Поэтому никто кроме собственника не может обладать всей совокупностью правомочий собственника. Право собственности всеобъемлюще, по сравнению с ним любое иное вещное право является ограниченным по объему. Выделяя группу вещных прав, принадлежащих несобственникам, закон именует их "вещные права лиц, не являющихся собственниками".

Все входящие в эту группу вещные права характеризуются общими отличительными признаками.

1) Круг вещных прав, в отличие от обязательственных, очерчен самим законом (ст. 209, 216 ГК).

Помимо права собственности и прав перечисленных в ст.216, к разряду вещных прав относятся также:

право залога (ст.334 ГК);

права членов семьи собственника жилого помещения (ст. 292 ГК);  
право учреждения по распоряжению доходами и имуществом, полученными в результате разрешенной хозяйственной деятельности (ст. 298 ГК).

2) Вещное право в отличие от обязательственного является разновидностью абсолютного права, то есть обладателю вещного права (права собственности, сервитута и т.п.) противостоит неограниченный круг субъектов, обязанных не нарушать его права на вещь.

3) Продолжение этой особенности вещного права -- наличие у его владельца правомочий следования и преимущества.

Это значит, что обладатель вещного права продолжает его сохранять и тогда, когда вещь переходит к новому владельцу. Например, собственник вещи, выбывший из владения помимо его воли, продолжает оставаться собственником и вправе истребовать вещь из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК).

Другой пример -- Право залога.

В соответствии со ст. 353 ГК в случае перехода права собственности на заложенное имущество право залога в отношении имущества также сохраняется.

Общее правило о том, что переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество, закреплено в п. 3 ст. 216 ГК.

4) К признакам, позволяющим отграничить вещные права от других абсолютных прав (на имя в авторском праве, на жизнь, свободу передвижения и др.) относится его объект.

Объектом вещных прав служит индивидуально-определенное имущество, в обязательственных правах -- действия.

Этим объясняется существование специфических способов защиты вещных прав. Они (вещные права) защищаются от нарушения любым лицом в порядке, предусмотренном в п. 4 ст. 216, ст. 301 -- 305 ГК.

Сделаем вывод:

Вещное право -- субъективное право, имеющее абсолютный характер, обладающее специфическим объектом и способом защиты, включающее в себя помимо прав владения, пользования и распоряжения имуществом правомочия следования и преимущества.

К вещным правам в соответствии со ст. 216 ГК, наряду с правом собственности отнесены следующие -- право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, право хозяйственного ведения, право оперативного управления имуществом и сервитуты. Этот перечень не является исчерпывающим. Иные, признанные таковыми законом, перечислены выше.

Ограниченные вещные права

Ограниченные вещные права -- абсолютные правомочия по владению, пользованию и распоряжению чужим имуществом, производные от прав собственника и возникшие по прямому указанию закона, имеющие ограниченное по сравнению с правом собственности содержание, но защищаемые законом наравне с ним.

Их можно разделить на две группы прав:

1. Ограниченные вещные права на использование чужих земельных участков:
  - право пожизненного наследуемого владения;
  - право постоянного (бессрочного) пользования;
  - сервитуты, которые могут обременять также здания и сооружения.
2. Ограниченные вещные права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника:
  - право хозяйственного ведения;
  - право оперативного владения.

Рассмотрим их поподробнее.

Права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника

Права хозяйственного ведения и оперативного управления составляют особую разновидность вещных прав, неизвестную развитому законодательству.

Это -- вещные права юридических лиц по хозяйственному и иному использованию имущества собственника. Они призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц несобственников.

Субъектами прав хозяйственного ведения и оперативного управления могут быть только юридические лица и притом не любые, а лишь существующие в специальных организационно-правовых формах -- "предприятия" и "учреждения".

Субъектом права хозяйственного ведения по действующему законодательству могут быть только государственное или муниципальное унитарное предприятие (ст. 113 - 114 ГК) как разновидность коммерческих организаций.

Субъектом права оперативного управления могут быть как унитарные (казенные) предприятия (ст. 113 ГК), принадлежащие к категории коммерческих организаций, а также и учреждения (ст. 120 ГК), относящиеся к некоммерческим структурам, принадлежащие частным собственникам.

При этом учреждения могут создаваться как государственными и муниципальными образованиями, так и другими (частными) собственниками -- гражданами и юридическими лицами. Они в определенных рамках могут заниматься хозяйственной деятельностью, приносящей доходы, что влечет появление и у них особого права на полученное имущество, которое можно квалифицировать как право хозяйственного ведения (п. 2 ст. 298 ГК).

Различие прав хозяйственного ведения и оперативного управления состоит в содержании и "объеме" правомочий, которые они получают от собственника на закрепленное за ними имущество.

Право хозяйственного ведения, принадлежащее либо предприятию как коммерческой организации, либо учреждению, осуществляющему разрешенную ему

собственником предпринимательскую деятельность, в силу этого является более широким, нежели оперативное управление, которое может принадлежать либо некоммерческим по характеру деятельности учреждениям, либо казенным предприятиям.

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

Поскольку имущество, передаваемое унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, выбывает из фактического обладания собственника учредителя и зачисляется на баланс предприятия, сам собственник уже не может осуществлять в отношении этого имущества правомочия владения и пользования (а в значительной мере и распоряжения).

Имуществом, находящимся у предприятия на праве хозяйственного ведения, они отвечают по своим собственным долгам и не отвечают по обязательствам, создавшего их собственника, поскольку оно становится "распределенным" государственным или муниципальным имуществом (п. 4 ст. 214 и п. 3 ст. 215 ГК).

В отношении такого имущества собственник -- учредитель сохраняет правомочия (предусмотренные п.1 ст.295 ГК, то есть он вправе):

1) создавать предприятие -- несобственника:

включая назначение директора;

утверждение устава и определение объема правоспособности;

2) реорганизовать и ликвидировать его (только в этой ситуации допускается изъятие и перераспределение переданного собственником предприятию имущества без согласия последнего, с соблюдением прав и интересов кредиторов);

3) осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (проверки его деятельности);

4) получать часть прибыли от использования переданного предприятию имущества.

Продажа, сдача в аренду или залог, внесение в качестве вклада в уставный или складочный капитал обществ или товариществ и иные формы отчуждения и распоряжения недвижимым имуществом не допускаются без согласия собственника.

Что касается движимого имущества, то им предприятие распоряжается самостоятельно, если только законом или иным правовым актом не будут предусмотрены соответствующие ограничения.

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

Собственник-учредитель вправе изъять у субъекта права оперативного управления излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п. 2 ст.296 ГК).

Кодекс специально регламентирует объем правомочия распоряжения, принадлежащего субъекту права оперативного управления. Никаким имуществом

(движимым или недвижимым), кроме готовой продукции, казанное предприятие не вправе распоряжаться самостоятельно (без согласия собственника).

Собственник устанавливает также и порядок распределения доходов казенного предприятия, не согласуя с самим предприятием (п. 2 ст. 297), в отличие от обычных унитарных предприятий, где он вправе получить лишь часть прибыли от своего имущества.

Что касается учреждения, то оно в соответствии с прямым указанием п. 1 ст. 298 ГК вообще лишено права распоряжения, в то числе и отчуждения.

Таким образом, учреждение, даже с согласия собственника, не вправе отчуждать закрепленное за ним имущество, как движимое, так и недвижимое, собственника. При возникновении такой необходимости оно вправе просить собственника, чтобы он сам (от своего имени) произвел отчуждение принадлежащего ему имущества.

Особенностью правового положения учреждения как финансируемой собственником некоммерческой организации является возможность осуществления им "приносящей доходы" (т.е. предпринимательской) деятельности с разрешения собственника.

Полученные от ведения такой деятельности доходы и приобретенное имущество за их счет поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе (п. 2 ст. 298 ГК).

Одна часть имущества учреждения, полученная от собственника по смете, находится на праве оперативного управления. Другая, "заработанная" самим учреждением учитывается на отдельном балансе, находится в режиме особого вещного права, прямо не названного законодательством -- на праве хозяйственного ведения. Ведь перечень вещных прав, в отличие от прав обязательственных, является закрытым (п. 1 ст. 216 ГК) и не может содержать прав, прямо не предусмотренных законом.

Кодекс специально оговаривает, что результаты хозяйственного использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, в виде плодов, продукции, доходов, включая имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договорам, поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия или учреждения (п. 2 ст. 299 ГК).

Из этого следует, что они становятся объектом права собственности учредителей предприятий или учреждений, а не самих этих юридических лиц.

Право хозяйственного ведения или оперативного управления на имущество собственника возникает у предприятия или учреждения с момента фактической передачи этого имущества, если иное не установлено законом, иным правовым актом или решением самого собственника (п. 1 ст. 299 ГК).

Прекращение названных вещных прав происходит не только по общим основаниям (п. 3 ст. 299 ГК), но и в случаях правомерного изъятия собственником (по основаниям, допускаемым законом).

Это означает, что изъятие допустимо лишь в том же порядке и при тех же условиях, что и изъятие имущества у собственников (ст. 235 ГК).

Вещный характер прав хозяйственного ведения и оперативного управления проявляется в сохранении их действия в случае смены собственника (ст. 300 ГК). Смена собственника государственного или муниципального предприятия возможна лишь путем передачи этого предприятия от одного публичного собственника другому (в противном случае речь идет о приватизации, что предусмотрено правилами специального законодательства).

Ограниченные вещные права на использование чужих земельных участков  
Основные параметры правового режима земельных участков, принадлежащих лицам на праве постоянного (бессрочного) пользования и праве пожизненного наследуемого владения, определяются нормами ГК РФ и Земельного кодекса РФ. В соответствии со ст. 13 Закона о введении в действие части первой ГК РФ от 21 октября 1994 г. гл. 17 ГК "Право собственности и другие вещные права на землю" вступает в действие со дня введения в действие Земельного кодекса. Таким образом, основополагающими нормами являются ст. 216 и 305 ГК, определяющие режим постоянного (бессрочного) пользования и права пожизненного наследуемого владения земельными участками, а также Указ Президента РФ "О реализации конституционного права граждан на землю" от 7 марта 1996 г.

Закрепленное в качестве разновидностей ограниченных вещных прав право постоянного бессрочного пользования земельным участком (ст. 216 ГК) обеспечивает его обладателю владение и пользование земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, без установления срока (бессрочно). Это право может принадлежать любому лицу -- как гражданам, так и юридическим лицам, причем не только гражданам России, но и иностранцам и лицам без гражданства. В отличие от права собственности на землю, когда собственником может быть только гражданин России или юридическое лицо, учрежденное как российскими так и иностранными гражданами.

Кроме того на этом праве могут быть отведены земельные участки для любых целей, в том числе для самых разных видов предпринимательской деятельности.

Это право пользования земельным участком предоставляется по решению государственных или муниципальных органов, уполномоченных на это (п. 1 ст. 268 ГК).

В соответствии с этим решением заключается договор, в котором определяется правовой статус участка, права и обязанности его владельца, основания для расторжения договора с прекращением прав на этот участок, сервитуты и др. Земельный участок предоставляется безвозмездно, землепользователи уплачивают лишь земельный налог.

Возможны и другие основания получения права пользования земельным участком. Так, например, в случае реорганизации юридического лица принадлежащее ему право переходит в порядке правопреемства (п. 3 ст. 268 ГК).

В соответствии со ст. 271 ГК при приобретении в собственность здания,

сооружения и иной недвижимости, находящейся на земельном участке, принадлежащем другому лицу, приобретатель недвижимости имеет право пользования предоставленной отчуждателем под эту недвижимость частью земельного участка.

При этом, если из закона, решения о предоставлении участка государственными органами и органами местного самоуправления, или из договора не вытекает иное, собственник здания или сооружения приобретает право постоянного пользования частью участка, на котором расположена недвижимость.

Право постоянного землепользования возникает после установления границ на местности, составление плана и описание земельного участка, заключение договора о предоставлении участка и его государственной регистрации.

Земельные участки на праве постоянного пользования предоставляются:

- крестьянским (фермерским) хозяйствам;
- гражданам, выходящим из сельскохозяйственных организаций в целях создания крестьянского (фермерского) хозяйства;
- гражданам, для ведения личного подсобного хозяйства;
- родовым общинам и казачьим обществам;
- религиозным и иным общественным организациям и объединениям, которым земельные участки предоставляются с учетом традиционного уклада жизни населения и ведения им сельскохозяйственного производства, оленеводства, звероводства, охоты и рыболовства.

Содержание права постоянного землепользования определены в ст. 269, 270

ГК.

Обладатель этого права осуществляет владение и пользование этим участком в соответствии с законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении земель в пользование. Если иное не предусмотрено законом он вправе:

самостоятельно использовать участок в целях, для которых он предоставлен;

- использовать для собственных нужд имеющиеся на нем общераспространенные полезные ископаемые, лес, растения и обособленные водные объекты;
- возводить жилые, производственные и иные здания и сооружения, которые становятся его собственностью;
- производить оросительные, осушительные и другие мелиоративные работы, строить пруды.

Специфика объекта вещного права постоянного (бессрочного) пользования требует установления широкого круга обязанностей.

Главная из них -- использование земельного участка в соответствии с его целевым назначением, способами не наносящими ущерба земле как природному объекту, не говоря уже о недопущении причинения ущерба окружающей среде, нарушения прав владельцев соседних участков, повышении плодородия почвы, содержания сооружений и зданий на участке в соответствии с градостроительными, экологическими, санитарно-гигиеническими, противопожарными и иными правилами.

Что касается правомочия распоряжения, то оно незначительно. Оно сформулировано в п. 3 ст. 264 ГК: владелец земельного участка, не являющийся собственником, вправе распорядиться им, если иное не предусмотрено законом или договором.

По закону владелец имеет право передать земельный участок в аренду или безвозмездное бессрочное пользование только с согласия собственника участка (ст. 270 ГК).

Несколько больше возможностей по распоряжению участком у лица, у которого на нем есть здание или сооружение на праве собственности. Реализуя правомочие по распоряжению зданием, лицо приобретает возможность осуществить передачу принадлежащего ему права постоянного пользования.

Основания прекращения права постоянного (бессрочного) пользования:

1) предусмотрены заключенным договором;

2) прямо названы в законе (среди них):

выкуп земельного участка для государственных и муниципальных нужд (ст. 283 ГК);

ненадлежащее использование земельного участка, установленное земельным законодательством (ст. 287 ГК).

В перечне обстоятельств, достаточных для принудительного прекращения права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, могут быть:

использование не по целевому назначению;

неустранение в сроки, предписываемые контрольными органами по использованию и охране земель, загрязнения земли радиоактивными, химическими и другими отходами;

невыполнение мероприятий по улучшению земель;

неиспользование земли в течение определенного в законе времени и др.

Основанием прекращения может быть также прекращение деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства. В этом случае земельный участок возвращается в государственную или муниципальную собственность, с возмещением хозяйству затрат на улучшение земельного участка.

А также отказ пользователя от своего права на участок. Здесь два варианта:

1) если есть письменное заявление об отказе, право постоянного землепользования прекращается, а участок переходит в государственную или муниципальную собственность;

2) при отсутствии действий пользователя, явно свидетельствующих об его отказе от права на земельный участок (отъезд, неиспользование участка и др.) применяется процедура признания земельного участка бесхозным и на этом прекращается право землепользования.

Аренда земельных участков, согласно классификации ГК, также отнесена к разряду ограниченных вещных прав. Его отличие состоит в том, что это право может быть приобретено как на основании договора арендатора с собственником-государством, так и на основании договора аренды, где арендодателем выступает частный собственник земли. Арендатором может быть любое лицо -- как физическое, так и юридическое. Однако следует

подчеркнуть, что объем прав арендатора в отличие от объема прав постоянных землепользователей определяется не законом, а только договором с арендодателем-собственником этого участка. При этом целевое назначение арендуемого земельного участка должно соответствовать указанному в первоначальном правоустанавливающем документе, во всяком случае цель использования должна входить в указанные рамки. Так, если участок приобретен для эксплуатации находящегося на нем производственного объекта, аренда такого участка не может противоречить этой основной цели. Право пожизненного наследуемого владения земельным участком обеспечивает его обладателю владение, пользование участком, передаваемым по наследству (ст.266 ГК).

Субъектом этого права могут быть только граждане. Это определено природой данного права: переход права на имущество по наследству возможен только после смерти гражданина.

Первоначально земельные участки на праве наследуемого владения предоставляются гражданам безвозмездно и только из государственных или муниципальных земель. Порядок предоставления земельных участков и оформления этого права, а также прекращения этого права аналогичен изложенному выше применительно к праву постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

Содержание этого права составляют правомочия по владению и пользованию, которые передаются по наследству. Реализуя их, владелец участка (если из закона или договора не вытекает иное) вправе возводить на нем здания, сооружения и создавать другую недвижимое имущество, приобретая на него право собственности (ст. 266 ГК). Правомочие распоряжения владельца ограничено возможностью передачи лишь в аренду или безвозмездное срочное пользование. Продажа, залог и иные сделки, которые могут повлечь отчуждение земельного участка, не допускаются (ст. 267 ГК).

**Сервитутные права**

Сервитуты (сервитутные права), выделяемые законом в качестве разновидности вещных прав (ст. 216, 274 -- 277 ГК), представляют собой права, закрепляющие за гражданами и юридическими лицами возможность пользования в ограниченном объеме чужим недвижимым имуществом. Предметом сервитутов могут быть земельные участки, водные пути для паромов, лодок и других маломерных плавательных средств, здания, сооружения и другое недвижимое имущество.

Согласно ст. 274 ГК Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередач, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установки сервитута.

Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком.

Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления

сервитута, и собственником соседнего участка и подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимость. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута, спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута на условиях и в порядке, предусмотренном пп. 1 п. 3 ст. 274 ГК. Сервитут может быть установлен в интересах и по требованию лица, которому участок предоставлен на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного землепользования. Собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком. Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который им обременен, к другому лицу. Сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога, не может передаваться каким-либо способом лицам, не являющимся собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого сервитут установлен. По требованию собственника земельного участка, обремененного сервитутом, сервитут может быть прекращен ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен. В случаях, когда земельный участок, принадлежащий гражданину или юридическому лицу, в результате обременения сервитутом не может использоваться по назначению участка, собственник вправе требовать по суду прекращения сервитута.

Приобретение и прекращение права собственности

Право собственности может быть приобретено в силу юридических фактов, с которыми закон связывает их возникновение. Эти юридические факты именуется основаниями, или способами приобретения прав собственности.

Основания приобретения права собственности делят на первоначальные и производные.

Первоначальное -- право собственности возникает на вещь, ранее никому не принадлежащую, либо независимо от воли предшествующего собственника.

Объем правомочий и обязанностей определяется предписаниями закона.

К числу первоначальных способов приобретения права собственности кодекс относит:

- находку;
- изготовление новой вещи;
- отделение плодов;
- переработку;
- сбор общедоступных вещей;
- обнаружение клада;
- приобретательную давность.

Производными -- основания, при которых объем прав и обязанностей приобретателя собственности зависит от воли и права предшественника.

Это имеет место в силу договора (купли-продажи, дарения, поставки и др.),

при наследовании, либо в связи с реорганизацией, или при приватизации

государственного и муниципального имущества. Право собственности возникает

во всех этих случаях в результате перехода его от одного лица к другому, такой переход называется правопреемством. Правопреемство всегда опирается на право, которое имел предшественник.

От перехода права собственности на вещь следует отличать передачу вещи. Такой признается вручение вещи приобретателю. К передаче вещи кодекс приравнивает также сдачу вещи перевозчику для отправки приобретателю (п. 1 ст. 224 ГК). Правовое значение акта передачи обусловлено зафиксированным в кодексе правилом, согласно которому право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи (п. 1 ст. 223 ГК). Однако это правило диспозитивно, можно предусмотреть в договоре иное. Другими словами, передача вещи не обязательно совпадает во времени с переходом права собственности на нее.

С другой стороны, передачей может считаться не только ее фактическое вручение приобретателю, но и вручение вместо нее определенных документов (коносамента при морской перевозке грузов). Коносамент именуется товарораспорядительным документом -- они позволяют передать вещи, право на получение которых они подтверждают не с момента фактического получения вещи, а с момента передачи самого документа.

Таким образом, при производных способах важно определение момента возникновения права собственности у приобретателя, ибо с этого момента у приобретателя возникают все правомочия собственника, включая право на защиту, но также на него возлагается и риск случайной гибели вещи. В соответствии со ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации, право собственности возникает в момент такой регистрации, если законом не предусмотрено иное.

**Прекращение права собственности**

Чаще всего происходит по воле собственника, передающего это право другому лицу на основании договора, административного акта, а также в случае отказа собственности на определенное имущество.

Независимо от воли собственника принадлежащее ему право прекращается в таких случаях как гибель вещи, смерть собственника и иных предусмотренных законом случаях.

Принудительное изъятие принадлежащего собственнику имущества по общему правилу не допускается. Исключение предусмотрено в ст. 235 ГК и касается:

- а) изъятие имущества в связи с обращением на него взыскания;
- б) отчуждение имущества у лица, которому оно согласно закону не может принадлежать;
- в) отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка;
- г) выкупа бесхозно содержащихся культурных ценностей, домашних животных;
- д) реквизиция и конфискация;
- е) выкупа земельного участка для государственных или муниципальных нужд по решению суда; не используемого с его назначением; продажи с публичных

торгов жилого помещения, бесхозно содержимого собственником; сноса здания или сооружения, находящегося на чужом земельном участке; выплаты компенсации вместо предоставления доли при разделе общей собственности. Основания прекращения права собственности могут быть предусмотрены только законом.

В случае, когда имеет место отказ от права собственности, следует учитывать, что сам по себе отказ не влечет прекращения прав и обязанностей собственника в отношении соответствующего имущества вплоть до приобретения права собственности на него другим лицом (ст. 236 ГК).

Следующий вопрос данной темы звучит так: Право общей собственности (понятие и виды) (ст. 244 -- 259 ГК).

Понятие и способы возникновения общей собственности

Общая собственность характеризуется множественностью субъектов и единством объекта.

Она оформляет отношения по принадлежности имущества одновременно нескольким лицам -- субъектам отношений собственности (собственникам).

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

Субъекты по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им имуществом. Но правомочия владения, пользования и распоряжения они осуществляют сообща, совместно.

Таким образом, общая собственность не является какой-то новой особой формой собственности. Она основывается на существующих формах собственности. Это -- не особое экономическое отношение собственности, а лишь разновидность какого-либо самостоятельного отношения собственности, заключающаяся в одновременной присвоенности материальных благ несколькими лицами. Здесь не возникает никакой "смешанной собственности", ибо каждый участник остается собственником своего имущества, а относительно общего объекта правомочия собственника осуществляются сообща как принадлежащие одновременно нескольким лицам.

Право общей собственности в объективном смысле -- совокупность правовых норм, закрепляющих, регламентирующих и охраняющих принадлежность составляющего единое целое имущества одновременно двум и более лицам. Основанием возникновения права общей собственности являются различные юридические факты. В большинстве случаев это совершение несколькими лицами гражданско-правовых сделок (договора купли-продажи, о совместной деятельности, наследовании неделимой вещи несколькими лицами и др.).

Под реальной долей обычно понимают определенную часть общего имущества в натуре, фактически предоставляемую в пользование собственнику. Понятие же идеальной доли употребляется в отличие от реальной, чтобы подчеркнуть, что доля собственника не доля имущества в натуре.

Понятие идеальной доли по существу сводится к понятию доли в праве собственности, а понятие реальной доли представляется искусственным,

поскольку далеко не во всех случаях общей собственности практически возможно выделение "реальной" доли. О последней фактически можно говорить только в случаях, когда такая доля выделяется в натуре, причем в собственность, что ведет к прекращению общей собственности (на выделенную долю).

Виды общей собственности

Общая собственность может быть с определением долей (долевая собственность) и без определения долей (совместная собственность) участников. Отношения совместной собственности могут иметь место только в случаях, предусмотренных законом (супругов, крестьянского (фермерского) хозяйства и граждан, ведущих личное подсобное хозяйство, доля которых в праве на общее имущество заранее не определена (неизвестна)). Она устанавливается, по общему правилу, лишь при прекращении общей собственности, а в предусмотренных законом случаях (например, крестьянское хозяйство) доля выбывшего участника фиксируется на момент выдела.

Общая собственность с участием граждан может быть как долевой, так и совместной.

Общая собственность с участием субъектов государственной собственности и юридических лиц является только долевой.

Юридическая сущность доли собственника в общей собственности

Под долей собственников в общей собственности понимается арифметически выраженная ( $1/2$ ,  $1/3$  и т. д.) доля в субъективном праве собственности на все имущество.

Иногда используется понятие идеальной и реальной доли в общей собственности.

## 2. Право общей долевой собственности граждан

Объекты и основания возникновения долевой собственности граждан.

На этом праве может принадлежать любое имущество (за исключением того, что согласно закону не может).

Основаниями возникновения являются совместное приобретение ими имущества по различным гражданско-правовым сделкам, наследование неделимой вещи двумя и более гражданами, создание имущества силами и средствами нескольких граждан и другие юридические факты.

Порядок владения, пользования и распоряжения общей долевой собственностью -- производится по согласию всех ее участников. В случае разногласия по иски любого из участников.

Соглашение о порядке осуществления этих правомочий может быть оформлено как устно, так и письменно.

Расходы по общему имуществу.

Каждый участник обязан участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, по его содержанию и сохранению и несет эти расходы соразмерно доле в общей собственности.

Если в процессе эксплуатации объекта общей долевой собственности будут произведены расходы, улучшившие этот объект, доли каждого из собственников

подлежат изменению в соответствии с вкладом каждого из них в улучшение. Отчуждение доли. Участник общей долевой собственности имеет право на отчуждение своей доли другому лицу. При продаже собственники имеют право преимущественной покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случаев продажи с публичных торгов.

Собственник обязан известить в письменной форме остальных участников о намерении продать свою долю с указанием цены и других условий, на которых она продается другим лицам. Если остальные участники откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в положенный срок на недвижимое имущество в течение месяца, а положенный срок на движимое имущество в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

При продаже с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него права и обязанностей покупателя.

Уступка преимущественного права покупки доли не допускается.

Эти правила применяются при отчуждении доли по договору мены. Они не распространяются на иные случаи отчуждения доли (дарение, в порядке обращения взыскания на заложенное имущество).

Виды доли и обращение взыскания на долю. Каждый из участников вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. Если соглашение о способе выдела между собственниками не достигнуто, то по иску любого участника общей долевой собственности имущество делится в натуре, где это возможно без несоразмерного ущерба его хозяйственному назначению; в противном случае выделяющийся собственник получает денежную компенсацию.

Потребовать выдела доли из общего имущества участника общей долевой собственности вправе и кредитор такого участника для обращения взыскания на нее.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, означает ее прекращение. При выделе доли одному из участников общее имущество, как правило, уменьшается в объеме, однако на него сохраняется право общей собственности оставшихся собственников.

Индивидуализация доли в натуре или отчуждение таковой ничего не меняет в содержании отношений общей собственности. Гибель выделенной в натуре доли не прекращает прав собственника на сохранившуюся часть имущества, находящуюся в обособленном использовании у других участников общей собственности.

При долевой собственности каждому из собственников принадлежит доля в праве, а не доля в вещи (материальные объекты).

Право общей совместной собственности

Совместная собственность представляет собой разновидность общей собственности, при которой участники обладают долями, не определенными

заранее в массе общего имущества. Разделение такого имущества на доли производится лишь при выделе участника или в случае прекращения общей собственности.

Режим совместной собственности распространяется на:

- а) имущество супругов, нажитое в браке;
- б) общую собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства;
- в) собственность лиц, проживающих в приватизированных квартирах.

Соотношение режимов общей долевой и общей совместной собственности устанавливает ст. 244 ГК. Из содержания ее положений вытекает, что, если закон предусматривает общую собственность в форме собственности совместной, ее участники могут выбрать для своих отношений режим долевой собственности.

Аналогичного выбора не имеют участники долевой собственности.

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, подчиняется следующим правилам:

- 1) владение и пользование таким имуществом осуществляется участниками сообща по их согласию;
- 2) сделки по распоряжению имуществом, каким из участников они бы не были совершены, признаются совершенными по взаимному согласию всех участников; оспорить такую сделку по мотивам отсутствия взаимного согласия остальные участники могут только в том случае, если докажут, что другая сторона знала или не могла не знать об отсутствии всеобщего согласия (ст. 253 ГК).

Выдел доли из совместного имущества может производиться не только по желанию соответствующего участника, но и по инициативе его кредитора, заинтересованного в обращении взыскания на такую долю (ст. 255 ГК).

Возможность обращения взыскания на долю в совместной собственности подвергнута определенным ограничениям:

- 1) такое взыскание допустимо лишь при условии, что у должника отсутствует иное имущество, пригодное для удовлетворения требований кредитора;
- 2) несогласные с перспективой выдела участники могут выкупить долю должника по цене, отвечающей рыночной стоимости доли, и погасить долг из собранной выручки; если же остальные участники отказываются от выкупа доли должника, она подлежит продаже с публичных торгов.

5. Основания прекращения общей совместной собственности.

Раздел и выдел имущества, находящегося в совместной собственности, имеет свои особенности (ст. 254 ГК). Раздел и выдел супружеского имущества как и раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства влечет прекращение совместной собственности.

И последний вопрос, который следует рассмотреть -- это защита права собственности.

Защита права собственности

Право не только законодательно закрепляет и регулирует отношения собственности, но и гарантирует их стабильность, обеспечивает защиту в случае нарушения правомочий собственников. Защита обеспечивается

различными отраслями права. Гражданское законодательство предусматривает два способа защиты нарушенного права собственности:

- 1) с помощью вещно-правовых исков;
- 2) с помощью обязательственно-правовых исков.

В данном случае речь идет о защите вещного права собственности, то есть о защите от нарушений правомочий собственника -- права владения и права пользования. Если нарушено право владения, если вещь вышла из обладания собственника помимо его воли, то нарушено и право собственности вообще, в целом: собственник никак не сможет осуществлять это право. Нарушение права пользования, даже если право владения не нарушено, тоже делает право собственника неполноценным. Поэтому предусмотрены два иска -- виндикационный и негаторный, -- направленные на защиту права владения и права пользования.

Виндикационный иск, или виндикация (от лат. -- требовать, защищать), -- это иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Под владением в данном случае понимается фактическое обладание вещью. Кто может предъявить виндикационный иск. Прежде всего собственник вещи. Но не только он. Если вещь передана им во владение другому лицу, то с виндикационным иском к незаконному владельцу вещи может обратиться любой законный ее владелец: арендатор, залогодержатель, лицо, осуществляющее хозяйственное ведение или оперативное управление вещью. Иными словами, любой обладатель вещного права владения на имущество, которое каким-то путем попало от него незаконному владельцу (было украдено, утеряно и т.д.).

Какая вещь может быть виндцирована, то есть истребована? Любая? Нет, не любая, а только определенная индивидуальными признаками, индивидуально-определенная. Только о такой вещи владелец может уверенно сказать, что именно она была в его законном владении, и уверенность эта опирается как раз на индивидуальный признак вещи. Представьте себе, что собственник черных ботинок, которые у него украли, увидел на встречном прохожем такие же черные ботинки и потребовал их виндикации. Ясно, что никто не примет его требования всерьез. А вот если украденные ботинки были подбиты золотыми подковками и такие подковки оказались на ботинках встречного прохожего, -- это уже серьезное основание для предъявления к нему виндикационного иска. Потому что золотые подковки на туфлях -- это исключительно индивидуальный признак вещи.

Иск предъявляется к незаконному владельцу вещи, владеющему ею в данный момент, независимо от того, как она к нему попала. Может быть, она до этого много раз переходила от одного владельца к другому, для предъявления виндикационного иска это не имеет значения. Другое дело -- удовлетворение искового требования. К этому вопросу мы и обратимся. Незаконный владелец может быть добросовестным приобретателем вещи и недобросовестным.

Недобросовестный приобретатель -- тот, кто, приобретая вещь, знал или должен был знать, что она вышла из владения собственника (законного

владельца) незаконным путем, что он приобрел вещь у лица, которое не имело права ее отчуждать. Например, на вокзале к пассажиру проходящего поезда подбегает мальчишка и предлагает за бесценок дорогие часы... У недобросовестного приобретателя вещь изымается и возвращается законному владельцу независимо от обстоятельств ее получения этим приобретателем. По-иному обстоит дело с добросовестным приобретателем, то есть с тем, кто не знал и не мог знать, что приобрел вещь у лица, не имевшего права ее отчуждать. Если он получил вещь безвозмездно, то она изымается в любом случае. Если же он заплатил за нее, то она может быть изъята у него в том случае, если вышла из владения законного владельца помимо его воли: была украдена, утеряна и т.д. Значит, покупая вещь (на "диком" рынке, то есть) на базаре, вы рискуете тем, что она краденая, и ее владелец может обнаружить ее у вас и изъять с помощью виндикации. А деньги? А деньги Вы можете потребовать у продавца. Правда, обычно продавец неизвестен, но это уже ваши проблемы: вы ведь знали, что идете на риск.

А в каком случае вещь не может быть виндигирована у незаконного владельца, если он приобрел ее за деньги (возмездно)? В том случае, если она вышла из владения законного владельца по его воле. Известен случай, когда гражданин, уезжая в командировку на год, передал ценные вещи на хранение соседу, который вскоре умер, а наследники распродали эти вещи, не зная, чьи они, а на вырученные деньги поставили памятник покойнику. И хотя наследники указали, кому они продали вещи (это были добросовестные приобретатели), законный владелец не смог их вернуть, потому что сам, по своей воле передал их во владение другого лица.

Законный владелец вещи, кроме самой вещи может требовать еще и возврата доходов, полученных незаконным владельцем. У недобросовестного приобретателя он может требовать доходы за весь срок пользования вещью, а у добросовестного -- только за время, когда тот узнал или должен был узнать, что является незаконным владельцем. В свою очередь, незаконные владельцы имеют право требовать от законного возмещения расходов на содержание вещи.

На виндикационные иски, как мы уже видели, не распространяется исковая давность. Однако существует по меньшей мере три случая, когда по истечении определенного срока законный владелец теряет право на вещь. Первый случай -- это находка: если лицо, нашедшее вещь, добросовестно заявит о находке, то по истечении шести месяцев ее неостребования она становится собственностью нашедшего ее. Второй случай, полностью аналогичный первому, -- безнадзорный скот. Обратим внимание, что здесь разграничение недобросовестного иное, чем в иске о виндикации. Если лицо, нашедшее вещь или безнадзорный скот, не заявит об этом компетентным органам, оно становится недобросовестным приобретателем, потому что, конечно, знало, что вещь вышла из владения собственника незаконным путем. Но если оно заявит об этом, то в дальнейшем становится добросовестным приобретателем, и по истечении шести месяцев вещь у него не может быть изъята, хотя он

получил ее безвозмездно. Это можно рассматривать как исключение из общего правила о виндикации на основании того, что во-первых, нашедший вещь (скот) не стремился к ее приобретению, во-вторых, собственник вещи не проявил должной заботы о ней. Третий случай -- ограничение во времени виндикационных требований, приобретательная давность. После истечения срока приобретательной давности прежний собственник теряет право собственности на вещь и право на ее виндикацию.

Негаторный иск. Иск об устранении нарушений права пользования вещью, когда право владения не нарушено. Перед гаражом, в котором стоит ваш автомобиль, некая контора вырыла широкую канаву для прокладки труб. Выехать из гаража, а значит, и пользоваться автомобилем вы не можете. Обратите внимание на то, что контора не нарушила право владения автомашиной: не захватила гараж, не вывезла автомобиль. Право владения не нарушено, а право пользования -- очень. В подобном случае владельцу гаража и автомобиля необходимо обратиться в суд с негаторным иском, с иском об устранении помех к пользованию автомобилем.

Обязательственно-правовые иски в защиту права собственности предъявляются в случаях нарушения правомочий собственника лицом, которое связано с собственником каким-либо обязательственным правоотношением (возникшим из договора, причинения вреда или иного основания возникновения обязательства). В этих случаях применяются нормы об ответственности за нарушение обязательств, причинение вреда, неосновательное обогащение (ст. 400, 401, 1064, 1102 ГК) и тем самым обеспечивается в конечном счете защита права собственности.

Наряду с названными способами, закон предусматривает возможность предъявления требований о защите права собственности к государственным органам и органам местного самоуправления. Так, в случае издания ими соответствующего закону акта, нарушающего права собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом, последний вправе требовать признания по суду такого акта недействительным. При признании акта недействительным убытки, причиненные собственнику подлежат возмещению в полном объеме (ст. 16 ГК). Но собственник не вправе оспаривать законодательный акт о прекращении права собственности, принятый Российской Федерацией или ее субъектами. В таком случае все убытки, причиненные собственнику в результате принятия такого акта, включая стоимость имущества, подлежат возмещению государством. Споры о возмещении убытков разрешаются судом (ст. 306 ГК).

Все рассмотренные способы защиты права собственности согласно ст. 305 ГК распространяются также на лиц, хотя и не являющихся собственниками, но владеющими имуществом на основании других вещных прав (право хозяйственного ведения, право оперативного управления и др.) либо по иному основанию, предусмотренному законом или договором.

Отметим, что современная теория гражданского права и судебная практика признают еще ряд исков о защите права собственности: иск о признании права

собственности на вещь в случаях, если она ошибочно попала под арест или конфискацию имущества, и об исключении ее из описи имущества или иск об отмене административного ненормативного акта, нарушающего право собственности.

## Тема 13

### Обязательственное право и обязательства

Обязательством принято обозначать правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, либо воздержаться от совершения такого действия (ст. 307 ГК).

Совокупность отношений, подчиняющихся действию норм обязательственного права именуется обязательственными. Принципиальное их отличие от вещных правоотношений состоит в том, что они обладают не абсолютным, а относительным характером.

Относительный характер проявляется в том, что они связывают не абсолютно всех участников права, а лишь участников правоотношений, вытекающих из обязательства. Это значит, что связать себя обязательственными правоотношениями лицо должно сначала вступить в него, войти в круг лиц, относящихся к числу его участников. По общему правилу, обязательства не могут создавать обязанностей для лиц, не участвующих в них, в качестве сторон (п. 3 ст. 308 ГК).

Между тем, в вещном правоотношении (например, собственности) обязанность воздержаться от действий, нарушающих законодательные права и интересы обладателя вещного права, связывает абсолютно всех лиц, независимо от того состоят они в правовой связи с ним или нет. Круг участников обязательственных правоотношений не может быть неопределенным, они всегда известны и конкретны (кредитор и должник). Содержанием обязательства являются права и обязанности его субъектов.

Например, обязательство купли-продажи включает в себя следующие обязанности: продавца - передать имущество, покупателя - принять и оплатить, и следующие права: продавца - потребовать уплаты денежной суммы за проданное имущество, покупателя - потребовать передачи проданного имущества (ст. 454 ГК).

Большинство обязательств представляют собой имущественные отношения, но бывают и неимущественные, например, возникающие из договоров между гражданином и организацией, действиями которой нарушена его честь, достоинство, о способах, месте и сроках восстановления нарушенного права (ст. 152 ГК).

Объектами обязательств могут быть в соответствии со ст. 307 ГК определенные действия по передаче имущества, уплате денег, выполнении работ.

Таким образом, обязательства в основном опосредуют процессы перемещения имущества (купля-продажа, поставка и др.), оказание услуг (хранение, комиссия, перевозка и др.), выполнение работ (подряд, строй-подряд и др.), т.е. являются правовой формой экономического оборота.

Как осуществляется обеспечение исполнения обязательств?

Осуществление обязательств обеспечивается мерами государственного принуждения в форме санкций, т.е. предусмотренных законом неблагоприятных условий для лица, неблагоприятных последствий, наступающие в случае совершения им правонарушения. К санкциям относятся: взыскание убытков, пени, штрафа, неустойки (ст. 330, 393 ГК); отказ кредиторов от исполнения обязательства, если оно вследствие просрочки должника утратило интерес для кредитора (ст.405 ГК); возможность уменьшения наличной цены, безвозмездного устранения недостатков, замены товаров в случаях продажи товаров ненадлежащего качества (ст. 475 ГК); возмещение морального вреда, причиненного потребителю вследствие нарушения изготовителем (пополнителем, продавцом) его прав (ст. 13 Закона "О защите прав потребителей") и др.

Типичной формой приведения санкций в действие является исковая защита. Путем обращения в суд с иском кредитор сможет получить от должника удовлетворения в натуре или в виде денежного возмещения или того и другого вместе.

Обязательственное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, складывающиеся в связи с передачей имущества, оказанием услуг, выполнении работ, причинение вреда или неосновательным обогащением, а в некоторых случаях регулирующих определенные неимущественные отношения, путем установления правовой связи между конкретными субъектами права, в силу которой один из них (кредитор) вправе требовать от другого (должника) совершения определенных действий или воздержания от них.

Обязательственное право является наиболее крупной структурной частью гражданского права России, его подотраслью, объединяющей более половины норм, содержащихся в ГК РФ.

Совокупность норм обязательственного права подразделяется на 3 основные части:

- 1) общие положения об обязательствах, применяемые ко всем разновидностям обязательственных отношений (подраздел 1 раздела III ГК);
- 2) общие положения о договоре, содержащие нормы, относящиеся только к договорным обязательствам (подраздел 2 раздела III ГК);
- 3) отдельные виды обязательств, содержащие нормы, регулирующие соответствующие разновидности - куплю-продажу, аренду, подряд, поручения и др. (раздел 4 ГК).

Обязательственное право регулирует весьма важную область отношений экономического оборота. Достаточно взглянуть на перечень договоров, правовые параметры которых определены в ГК РФ, чтобы убедиться, что нормы обязательственного права охватывают практически все области общественно-экономической жизни страны.

Нельзя не сказать о специальной области обязательственного права, которую составляют нормы, обеспечивающие возмещение имущественного и морального вреда, причиненного гражданам и организациям, за счет его причинителя (гл. 59 ГК), а также нормы, обязывающие лиц, которые без установленных законом, иным правовым актом или сделкой оснований приобрели (или сберегли) имущество за счет других лиц, возвратить это имущество последним (ст. 60 ГК).

1. Стороны обязательств. Множественность лиц в обязательстве

Сторонами обязательственного правоотношения выступает должник и кредитор.

Только лица, способные быть носителями прав и обязательств (субъекты гражданского

права), могут быть должниками и кредиторами. К числу их закон относит граждан и юридических лиц. Обозначение участника обязательства в качестве должника или кредитора вытекает из распределения прав и обязанностей.

Кредитор - кто вправе требовать исполнения обязательства, должник - тот, кто несет обязанность такого исполнения.

В односторонних договорных обязательствах (например, вытекающих из договора займа (ст. 807 ГК)) стороны занимают относительно предмета исполнения полярные позиции - у одной стороны имеются только права, у другой - только обязанности. При этом праву кредитора корреспондирует обязанность должника, а каждая из сторон, повторяясь, имеет только права или только обязанности.

Во взаимных договорных обязательствах одна и также сторона может одновременно занимать позицию должника, и кредитора (обязательство по купле-продаже, поставке, подряду и др.). В наших случаях согласия, п. 2 ст. 308 ГК каждая из сторон считается должником другой стороны в том, что она обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что она имеет право от нее требовать. Большинство обязательств относится к категориям взаимных. Эти отношения регулируются правилами ст. 328 ГК. По общему правилу, в обязательстве 2 стороны: должник и кредитор, но существуют обязательства, допускаемые ГК РФ, в которых число сторон может быть более 2-х, например, обязательство по совместной деятельности (ст. 1041 ГК), обязательства, возникшие из соглашения нескольких наследников о разделе имущества (ст. 559 ГК 1969 г.).

Обычно, каждая из сторон в обязательстве представлена одним лицом. Но закон допускает участие на стороне должника или кредитора (или обоих вместе) нескольких лиц (п. 1 ст. 308 ГК). Такие обязательства называются обязательствами со множественностью лиц.

Примером обязательства с участием нескольких лиц на стороне должника (пассивная множественность) является обязательство по возмещению вреда, причиненного несколькими лицами совместно (ст. 1080 ГК). Обязательством с несколькими кредиторами (активная множественность) будет обязательство между тремя юридическими лицами, объединившими свои средства на долевых началах, и подрядчиком по строительству для них жилого дома.

Обязательство, в котором участвуют несколько лиц на стороне кредитора и несколько на стороне должника (смешанная множественность), возникает, например, при заключении 2 сособственниками дома и 2 кровельщиками договора о ремонте крыши. Обязательства со множественностью лиц подразделяется на долевые и солидарные.

Любое обязательство со множественностью лиц является долевым, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное (ст. 321 ГК).

При пассивной множественности долевым будет (при отсутствии в законе или договоре прямого указания на солидарность) обязательство, в котором каждый из нескольких должников обязан исполнить кредитору определенное действие в своей части (доли) (передать денежные суммы или предметы, определяемые родовыми признаками).

При активной множественности каждый из кредиторов имеет право требовать от должника исполнение в свою пользу определенной законом или договором доли в общем обязательстве.

Возможны случаи долевого обязательства со смешанной множественностью: каждый из кредиторов вправе требовать причитающуюся ему долю, а каждый должник обязан к исполнению обязательства, только в приходящейся на него долю.

При долевого обязательстве каждый из нескольких должников отвечает только за себя, только в своей доле, а каждый из нескольких кредиторов имеет право требовать исполнения лишь в определенной принадлежащей ему доле. При этом для должника, исполнившего обязательство в своей доле, обязательство прекращается, а для остальных должников оно сохраняет силу.

Обратите внимание на то, что обязанности у всех должников и права требовать исполнения у всех кредиторов предполагаются равными, если иное не предусмотрено в законе, иных правовых актах или условиях обязательства.

Более сложными являются солидарные обязательства с множественностью лиц.

Наиболее распространены солидарные обязательства с пассивной множественностью лиц (солидарная обязанность). В этом случае кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части доли (ст. 323 ГК). Солидарный должник, к которому кредитор предъявил требования в полной сумме долга, не вправе рассчитывать на прекращение взыскания после выплаты части доли. Поэтому вышестоящие суды отменяют решение нижестоящих об освобождении солидарного должника от дальнейшего возмещения долга по мотиву уплаты им своей доли.

В случае, если кредитор, обратившись с требованием к одному из солидарных должников, не получит от него полного удовлетворения, он вправе взыскать все недополученное с остальных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не погашено полностью (п. 2 ст. 323 ГК).

Исполнение обязательства полностью одним из солидарных должников прекращает его и тем самым освобождает от кредитора остальных должников. Однако последние в силу закона, если иное не вытекает из отношений между ними, обязаны возместить исполнившему обязательство причитающуюся с них части долга.

При этом доли должников предполагаются равными, т.е. сумма долга делится на всех солидарных-должников, включая исполнившего. В случаях неуплаты одним из солидарных должников должнику, исполнившему обязательство, своей части долга, она падает в равной на этого должника и на остальных должников (ст. 325 ГК).

Требования должника в этом случае именуется регрессными (обратными), а обязательства - регрессными обязательствами.

Регрессным называется обязательство, в силу которого кредитор вправе требовать от должника передачи денежной суммы (или иного имущества), уплаченной (переданного) кредитором третьему лицу за (или по вине) должника.

По объему регрессное обязательство не может превышать сумму (стоимость имущества и т.д.), уплаченной по основному обязательству.

Ответственность должников при пассивной солидарности друг за друга не дает права каждому из них выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на таких отношениях других должников с кредитором, в которых данный должник не участвует (ст. 324 ГК).

При активной солидарности (солидарное требование) любой из кредиторов вправе

требовать от должника исполнения обязательства в полном объеме. Но до предъявления требования одним из солидарных кредиторов должник вправе исполнить обязательство любому из них по своему усмотрению. Исполнение должником обязательства в отношении одного из кредиторов погашает требования остальных. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающиеся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними (ст. 326 ГК).

Из всего сказанного, можно сделать вывод, что солидарные обязательства обеспечивают более полную, чем в долевых, защиту интересов кредитора. В этих случаях устанавливается ответственность должника "не только за себя, но и каждый за всех". Обратите внимание на то, что они (солидарные обязательства) возникают только тогда, когда это прямо предусмотрено договором или установлено законом. Так, в соответствии с законом солидарными являются: обязательства при неделимости их предмета (п. 1 ст. 322 ГК); обязательства, связанные с предпринимательской деятельностью, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательств не предусмотрено иное (п. 2 ст. 322 ГК); обязательства участников полного товарищества в случае наступления их субсидиарной ответственности по долгам товарищества (п. 1 ст. 75 ГК); обязательства нескольких лиц, совместно причинивших вред (ст. 1080 ГК); обязательство лиц совместно давших поручительство, если иное не предусмотрено договором поручительства (п. 3 ст. 363 ГК), а также см. п. 1 ст. 363; п. 3 ст. 559; п. 4 ст. 562; п. 4 ст. 657; ст. 707; 1047 ГК.

Среди договорных и внедоговорных обязательств встречаются так называемые субсидиарные обязательства.

Субсидиарное (дополнительное) обязательство является правовой формой, гарантирующей обеспечение интереса кредитора в получении исполнения (или возмещения вреда) по основному обязательству.

Суть субсидиарного обязательства заключается в возложении на дополнительного должника исполнение обязательства (возмещение вреда) вместо должника по основному обязательству, в случае если последний не совершает в срок надлежащих действий (ст. 399 ГК).

Субсидиарные обязательства возникают из договора (например, если в договоре поручительства в соответствии с п. 1 ст. 363 ГК предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя) или из закона при наступлении указанных в нем обстоятельств. Так, закон устанавливает субсидиарную ответственность членов производственных и потребительских кооперативов по обязательствам своих кооперативов (п. 2 ст. 107 ГК, п. 4 ст. 116 ГК); участников полного товарищества по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 75 ГК); ответственность членов ассоциации (союза) по ее обязательствам (п. 4 ст. 125 ГК); ответственность родителей (усыновителей) или попечителями в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 107 ГК) и др. Допускаются изменения в субъектном составе обязательства?

В период существования обязательства может произойти вступление в правоотношение нового участника вместо первоначального кредитора или первоначального должника. Это может произойти при универсальном правопреемстве (например, реорганизация юридического лица, при переходе имущества по наследству). Какого-либо соглашения

для вступления нового лица в конкретное обязательство, в этих случаях не требуется. Закон разрешает перемену в обязательстве и в случаях частичного правопреемства, т.е. при переходе от одного лица к другому какого-либо одного права или одной обязанности, изолировано от остального имущества передающего. Замена лиц в обязательстве в этих случаях осуществляется, по общему правилу сделок, именуемых уступкой требования и переводом долга.

Уступкой права требования (цессией) называется соглашение между кредитором обязательства и новым лицом о передаче последнему права требования к должнику. Например, займодавец ввиду отъезда на длительное время передает другу свое право требования к должнику о возврате суммы долга. В законе довольно детально разработаны условия осуществления цессии.

Уступка права требования гражданским лицам допускается, если она не противоречит данному, иным правовым актам или договору. Так, в силу закона невозможен переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ст. 383 ГК).

Не допускаются без согласия должника уступкой требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника (п. 2 ст. 388 ГК).

Ст. 389 ГК предусматривает, что уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной форме или материальной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме.

Уступки требования по ордерной ценной бумаге совершается путем индоссамента на ней.

Ст. 390 ГК предусматривает ответственность кредитора, уступившего требование. Первоначальный кредитор отвечает перед новым за недействительность переданного ему требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случаев, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство перед новым кредитором.

Предусмотрено законодательством уведомление должника о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу. Отсутствие такого уведомления позволяет должнику представлять исполнение первоначальному кредитору.

Уступка требования не прекращает и не видоизменяет обязательства.

Под переводом долга понимается соглашение между кредитором, должником и третьим лицом о замене последним должника в обязательстве. Участие в соглашении кредитора - необходимое условие. Без него, без его согласия невозможен перевод долга (п. 1 ст. 391 ГК).

Перевод долга или делегаций, называет замену должника новым исполнителем обязательства (ст. 391 ГК).

Исполнитель не безразличен для кредитора, новый должник может оказаться менее надежным, платежеспособным чем прежний. Поэтому обязательным условием перевода дома выступает согласие на это кредитора.

Отличие цессии от делегации:

1. при делегации переводится долг, а при цессии - требования;

2. делегация, в отличие от цессии прекращает старое обязательство и заменяет его новым.

Эти факторы производят следующие последствия:

зalog и поручительство, обеспечивающие исполнение переводимого долга, прекращается при отсутствии согласия залогодателя и поручителя отвечать за нового должника (ст. 356, п. 2 ст. 367 ГК).

После того, как надлежащим образом состоялся перевод долга, к новому должнику переходит право на противопоставление кредиторю тех же возражений, которые вправе был выдвинуть против него прежний должник (ст. 392 ГК).

## 2. Основания возникновения обязательств

Основаниями возникновения обязательства являются юридические факты, с которыми закон связывает установление обязательственного обязательства.

Основаниями возникновения обязательств разнообразны. В соответствии со ст. 8 и 307 ГК они являются: сделки, административные акты, причинение вреда другому лицу, неосновательное обогащение, иные действия граждан и юридических лиц, события. Наиболее распространенным и возможным основанием возникновения обязательств служит договор (п. 2 ст. 307 ГК).

Договор, есть согласие 2-х или более лиц, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Различные виды договоров (купли-продажи, смены, перевозки, комиссии, поручения, займа, хранения и страхования) имеют в конечном счете общие назначения: служить формой организации имущественного оборота.

В случаях, когда лицо своими единоличными действиями, без вступления в соглашение с кем-либо, порождает у других лиц, граждан обязанности, говорят, что обязательства возникают из односторонних сделок.

Это менее распространенное основание их возникновения. К числу их относятся, в частности, завещание, принятие наследства, объявление публичного конкурса, в случае завещательного отказа).

Более распространенной формой односторонней сделки стали торги, проводимые в форме аукционов и конкурсов. Торги проводятся для выявления лиц, готовых заключить те или иные договоры на условиях, наиболее выгодных организатору торгов (ст. 447 ГК).

В результате проведения торгов, лицо которое их выиграло, приобретает право требовать заключение договора.

Обязательства могут также возникать и в сфере, не связанной с договорами или односторонними сделками. Их обычно называют внедоговорными обязательствами.

Таковыми считаются:

а) обязательство из причинения вреда гражданину или юридическому лицу (ст. 1064 ГК);

б) обязательства из неосновательного обогащения (ст. 1102 ГК).

Согласно ст. 1064 ГК лицо, причинившее неправомерным действием (бездействием) вред личному имуществу гражданина, а также вред юридическому лицу, и потерпевшим возникает обязательственные правоотношения, в силу которого причинитель обязан возместить потерпевшему в полном объеме.

Неосновательное обогащение - это приобретение имущества или сбережения за счет другого лица. В силу ст. 1102 ГК лицо, которое без установленных законом, иным правовым актом или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить его.

Основанием возникновения обязательств могут быть действия граждан и юридических лиц (ст. 8 ГК). Например, к ним законодатель относит правомерные действия субъектов гражданского права по предотвращению вреда личности или имуществу юридического лица. Так, лицо нашедшее, сохранившее и возвратившее вещь, лицу, управомоченному ее получение, имеет право на возвращение последним при наличии определенных условий необходимых расходов и уплаты вознаграждения (ст. 229 ГК).

Среди оснований возникновения обязательств выделяются административные акты, представляющие собой индивидуальные акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве оснований возникновения гражданских прав и обязанностей (ст. 8 ГК). В настоящее время они в таком качестве встречаются редко. Примерами таких актов служат ордера на жилые помещения выдаваемые малоимущим гражданам. Ордер органа местного самоуправления, владеющего муниципальным жилищным фондом, является административным актом, устанавливающим право ордерадержателя требовать заключения с ним договора найма жилого помещения и обязанность ремонтно-эксплуатационной организации (домоуправления) заключить такой договор. Данное обязательство является гражданско-правовым.

События, названные в ст. 8 ГК, в числе нормативных актов, влекущих возникновение гражданских прав и обязанностей, по общему правилу, самостоятельно по возникновению обязательств. Но в совокупности с другими юридическими фактами могут. Например, наступление страхового случая обязывает страховщика уплатить страховое возмещение страхователю. До момента наступления события (страховой случай, например наводнение), такой обязанности у страховщика не было, и страхователь не мог требовать сумму страхового вознаграждения.

### 3. Исполнение обязательств

Исполнение обязательств состоит в совершении его сторонами определенных действий: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п. (ст. 307 ГК).

Законодательно закреплён принцип надлежащего исполнения обязательства, который получил свое выражение в ст. 309 ГК. Что же такое надлежащее исполнение обязательства?

Надлежащее исполнение обязательства - это исполнение в соответствии с условиями и требованиями закона, а при отсутствии их - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемые требования в отношении надлежащего предмета, его количественных и качественных характеристик, надлежащих субъектов, а также в отношении надлежащего времени, срока, способа совершения обязательства, в том числе исполнение его в натуре, без замены его компенсацией убытков и уплаты неустойки.

Обратите внимание на ограничение действий норм, связанных с исполнением обязательства в натуре. Теперь уплата неустойки и возмещение убытка не освобождает от исполнения в натуре только в отношении ненадлежащего (частичного) исполнения

обязательства, если иное не предусмотрено законом или договором.

В случае полного неисполнения обязательства, действует иное правило: взыскание неустойки и убытков на этом основании (неисполнение) освобождает должника от исполнения в натуре, если иные не предусмотрены законом или договором. Этому принципу соответствуют нормы в Федеральном Законе "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд" от 26 августа 1994 г. (п. 2 ст. 8) и "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" от 13 декабря 1994 г. (п. 3 ст. 5), а также ст. 397 ГК.

Следовательно, неисполнение обязанности выполнить определенную работу, оказывая услугу, предлагает уже не императивное требование об исполнении в натуре, а уплату соответствующей денежной компенсации за исполнение работы либо самим кредитором, либо по его поручению третьим лицом.

Следует сказать о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и недопустимости одностороннего изменения его условий, за исключением случаев установленных законом.

Такое исключение предусмотрено в обязательствах, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности. В этом случае односторонний отказ от неисполнения обязательства и одностороннее изменение условий данного обязательства допускается также в случаях предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Предмет и способ исполнения обязательства

Предметом исполнения обязательства называется вещь, в том числе деньги, выполнение работы, оказание услуги и т.д. Требования к предмету обязательства определяются в соответствии с условиями договора, указаниями закона, а при их отсутствии, в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Специальные требования к предмету:

1) валюта денежных обязательств должна быть выражена (ст. 317 ГК):

\* в рублях;

\* в иностранной валюте или условных денежных единицах, при условии, что расходы будут произведены в рублях по официальному курсу на день платежа, если иной курс или иная дата не установлена законом или соглашением сторон.

2) По альтернативным обязательствам (в которых существует несколько предметов, передача любого из которых является надлежащим исполнением) (ст. 320 ГК):

- право выбора, предмета исполнения принадлежит должнику, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное.

Способ исполнения обязательства - это порядок совершения должником действий по исполнению обязательства.

Исполнение возможно различными способами, в том числе предоставления предмета полностью или по частям; непосредственно кредитору или через 3-е лицо; путем отправки предмета обязательства транспортом или по почте; путем вручения его лично кредитору и т.п.

Общее правило устанавливает, что обязательство должно исполняться полностью.

Кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства, и не

вытекает из обычаев делового оборота или его существа (ст. 311 ГК). На практике это допускается с учетом существа самого обязательства, например, при поставке значительной партии товаров широкого потребления, при строительстве крупных объектов по договору подряда и др.

Разновидностью способов исполнения обязательства является внесение долга в депозит нотариуса или суда (ст. 327 ГК). Так, должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса. Если обязательство не может быть исполнено должником вследствие:

- \* отсутствия кредитора или лица уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;
- \* недееспособности кредитора и отсутствие у него представителя;
- \* очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;
- \* уклонение кредитора от принятого исполнения или иной просрочки с его стороны, то должник вправе внести деньги (ценные бумаги) в депозит суда.

Нотариус или суд, в депозит которого внесены деньги или ценные бумаги, извещает об этом кредитора (ст. 327 ГК).

Гражданский кодекс четко определяет взаимоотношения сторон при погашении денежного обязательства несколькими платежами, а именно: сумма произведенного платежа, недостаточная для исполнения денежного обязательства полностью при отсутствии иного соглашения погашает, прежде всего издержки кредитора по получению исполнения, а затем - проценты, а в оставшейся части - основную сумму долга (ст. 319 ГК).

Встречное исполнение обязательства (ст. 328 ГК)

Встречными признаются исполнение обязательства одной стороной, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

Сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе (если иное не предусмотрено законом или договором):

- \* в случае непредставления обязательной стороной обусловленного договором исполнения либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, приостановить исполнение своего обязательства, либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков;
- \* если исполнение обязательства произведено не в полном объеме, приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей не предоставленному исполнению.

В том случае, когда встречное исполнение произведено, несмотря на не предоставление другой стороной обусловленного договором исполнения своего обязательства, эта сторона обязана предоставить такое исполнение. Обратите внимание на диспозитивность этой нормы, при ее применении следует иметь в виду условия договора и специальные нормы закона, например, ст. 619 ГК.

Место исполнения обязательства (ст. 316 ГК)

Для надлежащего исполнения обязательства необходимо, чтобы передача вещи или совершение действия были произведены в определенном месте.

Стоит заметить, что место исполнения обязательства определены в самом обязательстве (договоре) или вытекает из существа обязательства. Если оно не определено ни договором, законом, иными правовыми актами и не следуют из обычаев делового оборота или существа обязательства, действуют правила ст. 316 ГК:

- 1) по обязательству передать земельные участки, здания, сооружения или другое недвижимое имущество - в месте нахождения имущества;
- 2) передать товар или иное имущество (при перевозке) - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки кредитору;
- 3) по другим обязательствам предпринимается передать товар или иное имущество - в месте изготовления или хранения, если это было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
- 4) по денежному обязательству - в месте жительства (нахождения) кредиторов, в момент возникновения, если кредитор изменил место жительства или место нахождения и известия об этом должника, то исполнение производится по новому месту жительства или нахождения (расходы, сведения с места исполнения - за счет кредитора);
- 5) по всем другим обязательствам - в месте жительства (нахождения) должника.

Срок исполнения обязательства (ст. 314, 315)

Сроком исполнения обязательства считается наступление определенного момента - календарный даты, истечение периода времени, наступление определенного события, когда обязательство должно быть исполнено.

Закон разрешает обязательства с определенным сроком погашения и обязательства, в которых срок определяется моментом востребования.

Определенный срок исполнения - когда обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит в этот день или в любой момент в пределах этого периода. Так, если подрядчик обязался выполнить работу в течение определенного месяца, то обязательство надлежащим исполненным в любой день в пределах этого месячного срока.

Срок, определенный моментом востребования:

\* когда обязательство не предусматривает срок его исполнения, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Это разумный срок определяется с учетом предмета обязательства, условий его исполнения и других обстоятельств, имеющих значение для действий по его исполнению;

\* обстоятельство, не исполненное в разумный и в определенный момент востребования, должник обязан исполнить в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если иное не вытекает из залога, иных правовых актов, условий и существа обязательства и обычаев делового оборота (например, истребование вкладов с Сбербанка и т. д.).

Еще раз хочу подчеркнуть обязательство должно быть исполнено в срок установленный законом или договором? Допускается досрочное исполнение обязательства?

Ст. 355 ГК в качестве общего правила допускает возможность досрочного исполнения,

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

если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо не вытекают из его существа.

Следует обратить внимание на то, что в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью, должник не вправе досрочно исполнить обязательство, если это только прямо не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором либо вытекает из обычаев делового оборота или существующего обязательства.

Неисполненные в срок именуется просрочкой, которая может иметь место и со стороны должника и со стороны кредитора и влечет последствия предусмотренные ст. 405, 406 ГК.

**Субъекты исполнения обязательства**

Понятие субъектов исполнения (лиц производящих или принимающих исполнение) шире чем понятие сторон обязательства. К последним относятся кредитор и должник, но совершать и принимать исполнение могут помимо них и третьи лица.

В соответствии со ст. 312 ГК должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательства того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Риск последствий не предъявления доказательств исполнения ненадлежащему лицу несет должник, т.е. надлежащий кредитор имеет право потребовать нового исполнения, если оно было произведено должником ненадлежащему кредитору, или возмещения нанесенных им убытков.

Возложение исполнения на третье лицо возможно, если из закона иных правовых актов, условий обязательств или его природа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично (п. 1 ст. 313 ГК). Например, возложение исполнения обязанности на третье лицо не допускается, или оно связано с личностью художника, при исполнении художественного заказа.

Развитие посреднических услуг в предпринимательской сфере обусловлено возможностью исполнения обязательства третьими лицами. Основанием возложения на третье лицо исполнения обязательства служит договор или наличие у должника определенного права давать обязательные указания третьим лицам (например, дочернему хозяйственному обществу со стороны основного).

Следует иметь в виду, что 3-е лицо не становится стороной обязательства, то есть оно по отношению к кредитору выполняет только определенные действия (производит работу, платит деньги, передает имущество и др.). Ответственным перед кредитором за исполнение обязательства остается должник, который отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено обязательство, если законом не установлено, что ответственность несет третье лицо (ст. 403 ГК).

Очень часто при исполнении обязательства по поставке продукции возлагается на транспортную организацию, что не означает возложения на нее обязанности по исполнению самого договора поставки. При неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства по поставке кредитор будет предъявлять требования к поставщику, как стороне обязанной к договору, а не к транспортной организации,

фактически осуществляющей поставку.

#### 4. Обеспечение исполнения обязательств (ст. 329 ГК)

Способы обеспечения обязательств представляют собой предусмотренное законом или договором специальные меры имущественного характера, способствующие надлежащее исполнение обязательств должником путем создания для кредитора удовлетворения его интересов и наделения его дополнительными правами по предупреждению или устранению неблагоприятных последствий на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

При обеспечении обязательства между кредиторами и лицом, обеспечивающим это обязательство, а в большинстве случаев им является сам должник по своему обязательству, создается дополнительное правоотношения. Оно является зависимым, производным от основного, главного обязательства (например, кредитному).

Дополнительный характер, обеспечивающего обязательства проявляется в том, что оно обеспечивает фактически существующее, так называемое не прекратившееся обязательство. Прекращение основного обязательства (например, в связи с его исполнением, продажей дома), как правило, влечет прекращение соглашения об его обеспечении (ст. 352, 367 ГК), исключением является банковская гарантия, которая независима от основного обязательства (ст. 370 ГК).

Дополнительный характер обеспечивающего обязательства проявляется в том, что недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 323 ГК).

Недействительность же соглашения от обеспечения, напротив не влечет недействительность обязательства (п. 2 ст. 329 ГК).

То есть основное сохраняет юридическую силу, но лишается его обеспечения.

При переходе прав кредитора другому лицу путем уступки требования по основному обязательству обеспечивающее обязательство следует его судьбе (ст. 384 ГК). Это правило не распространяется на банковскую гарантию. Согласно ст. 372 ГК принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное.

Статья 329 ГК называет следующие способы обеспечения исполнения обязательств применяемых, в частности в целях обеспечения исполнения обязательств:

- 1) неустойка;
- 2) залог;
- 3) удержание имущества должника;
- 4) поручительство;
- 5) банковская гарантия;
- 6) задаток и другие способы.

Указанный перечень не является исчерпывающим. Это означает "возможность" для законодателей и сторон договора сконструировать иные способы обеспечения исполнения обязательств, при условии, что они не будут противоречить действующему законодательству.

Кроме удержания, все другие соглашения о применении договорных способов обеспечения обязательств должны совершаться в письменной форме (ст.331, 339, 362,

368, 380 ГК РФ). Несоблюдение формы соглашения об обеспечении обязательства влечет недействительность такого соглашения (ст. 331, 339, 362 ГК РФ).

Способы обеспечения обязательств отличается от мер по обеспечения иска, предусмотренных гражданским и арбитражным процессуальным законодательством, таких, как наложение ареста на имущество ответчика, запрещение ему совершать определенные действия и др. (ст. 133-140 ГПК РФ и ст. 75-80 АПК РФ). Эти меры имеют целью обеспечить исполнение будущего решения по конкретному спору и применяется только по особому постановлению органа, разрешающего этот спор.

### Неустойка

Неустойкой (штраф, пеня) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

В зависимости от оснований установления различают законную и договорную неустойку. Договорную неустойку устанавливаются сами стороны. К законной относится неустойка, установленная законами.

Применение законной неустойки не зависит от воли сторон. Следовательно, такая неустойка применяется в случаях, когда в договоре она не предусмотрена или предусмотрена в меньшем размере. Стороны вправе (при отсутствии прямого запрещения закона) увеличить размер законной неустойки, но не могут ее уменьшить (ст. 332 ГК РФ). Однако, как правило, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку (ст. 333 ГК РФ), но не может полностью освободить должника от ее уплаты.

Неустойка, помимо обязательной, является одновременно и мерой гражданско-правовой ответственности. Поэтому кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственность за нарушение обязательства. Однако, если законом или договором не предусмотрено иное, лицо, нарушившее обязательство, при осуществлении предпринимательской деятельности несет ответственность, если не докажет, что это признано вследствие "непреодолимой силы" (ст. 401 ГК РФ).

По искам о взыскании неустойки применяется общий (трехгодичный) срок давности.

Законодатель устанавливает две разновидности неустойки - штраф или пеня. Штраф - однократно взыскиваемая неустойка и может определяться в твердой сумме либо в процентах или иной пропорции к определенной величине. Пеня взыскивается непрерывно, нарастающим итогом, например, 100% годовых от неуплаченной суммы за каждый день просрочки или 1% от неуплаченной суммы за каждый день просрочки. Пеня, как правило, устанавливается за просрочку исполнения основного обязательства и начисляется отдельно на невозвращенную сумму кредита и невозвращенные проценты за пользование кредитом.

Если взыскание неустойки не покрывает убытков кредитора, вызванных нарушением обязательства должником, возникает вопрос: вправе кредитор помимо неустойки требовать еще и возмещения причиненных убытков?

В зависимости от возможности сочетания неустойки с возмещением убытков закон различает 4 вида неустойки: зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную (ст. 394 ГК РФ).

Зачетная неустойка позволяет кредитору помимо неустойки требовать возмещения

убытков в части, не покрытой неустойкой, и применяется во всех случаях, если законом или договором не предусмотрено иное.

При штрафной неустойке кредитор вправе требовать возмещения причиненных убытков в полной сумме сверх неустойки. Это наиболее строгий вид неустойки, который предусматривается за грубое нарушения обязательств.

Применение исключительной неустойки не позволяет кредитору возместить убытки ни сверх, ни тем более помимо неустойки.

Альтернативная неустойка, при которой кредитору предоставляется право по его усмотрению взыскивать что-то одно: либо неустойку, либо убытки, практического применения не получила.

Неустойка по сравнению с другими видами обеспечения исполнения обязательств применяется достаточно широко, поскольку она обладает высоким стимулирующим воздействием на должника и дает кредитору возможность компенсировать неустойкой свои убытки. Это объясняется следующими особенностями неустойки:

- \* размер ответственности точно известен сторонам в момент возникновения обязательства;

- \* неустойка может быть взыскана за сам факт нарушения обязательства независимо от наличия убытков, их размер и без необходимости их доказывания;

- \* стороны при не установлении неустойки имеют широкие возможности в установлении ее размера, порядка исполнения и соотношения с возмещением убытков в зависимости от характера и тяжести нарушения, за которое устанавливается неустойка.

Таким образом, умелое исполнение института неустойки позволяет усиливать ее целенаправленное, избирательное действие для предотвращения нарушений обязательств по основному (например, кредитному) договору.

#### Удержание

Один из способов обеспечения обязательств - удержание (ст. 359). Сущность ее заключается в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещения связанных с нею убытков, удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Исключение составляет предприниматели, для которых сфера применения удержания шире. Часть 2 пункта 1 ст. 359 ГК РФ устанавливает, что удержание вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещение издержек на нее и других убытков, но и возникающие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Переход права собственности или других прав, удерживаемую вещь не затрагивает права кредитора ее удерживать.

Для реализации права на удержание кредитору не требуется, чтобы возможность удержание вещи должника была предусмотрена договором, но в то же время сторонам предоставляется право предусмотреть в договоре условия, исключающие применение или заменяющие правила применения этого способа обеспечения исполнения обязательства.

Требования кредитора удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований обеспеченных залогом.

Удержание может причинить убытки для должника, несоизмеримые с убытками кредитора. Поэтому в случаях, когда договором не предусмотрено иное, следует учитывать требования статьи 10 ГК РФ о недопустимости злоупотребления правами. Статья 360 предусматривает трансформацию права удержания в обычное залоговое право. Соответственно установлено, что требование кредитора, осуществляющего удержание, удовлетворяется в объеме и порядке, предусмотренных для требований, обеспеченных залогом. Из приведенной нормы следует, что с момента такой трансформации вступают в силу нормы закона, включая те из них, которые посвящены порядку обращения взыскания на заложенное имущество и порядку его реализации.

**Залог**  
Гражданский кодекс существенно развил правовое регулирование закона, посвятив ему около 30 статей, и закон РФ "Об ипотеке" (от 24 июня 1998 г.) действует в части, не противоречащий ГК РФ.

Подобно другим способам обеспечения, залог без основного обязательства, то есть самостоятельно, существовать не может. Если основное обязательство признано недействительным, с этого момента становится недействительным и залоговое обязательство.

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право, в случае неисполнения должником этого обязательства, получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, лица, которому принадлежит это имущество (залогодатель), за изъятиями, установленными законом (п. 1 ст. 334 ГК РФ).

Предметом залога может быть всякое имущественное и неимущественные права (требования), кроме имущества, изъятого из оборота, имущественный залог, которого запрещен законом, а также требований, неразрывно связанных с личностью кредитора (требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых запрещена законом).

Залогодатель может быть как сам должник, так и третье лицо. Например, при получении в банке ссуды дочерью на строительство жилого дома, отец ссудополучателя предлагает в качестве обеспечения залогового обеспечения принадлежащую ему квартиру.

Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения, как правило, с согласия собственника. Заемодателем может быть лицо, которому принадлежит право, а если закладывается право на чужую вещь, то как правило необходимо согласие собственника. Например, залог права аренды по общему правилу допускается с согласия арендателя.

Право залога сохраняет силу, даже если право собственности или право хозяйственного ведения на заложенное имущество перейдет к другому лицу (ст. 353 ГК РФ).

Залог, помимо обеспечения основания обязательства, как правило (если иное не предусмотрено договором), в полном объеме обеспечивает иные, связанные с основным , требования кредитора, в том числе проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию.

Различают залог без передачи или с передачей (заклада) заложенного имущества

залогодержателю. По общему правилу, если иное не предусмотрено договором, заложенное имущество остается у залогодателя. Имущество, на которое установлена ипотека и заложенные товары в обороте не могут передаваться в заклад.

Залог с оставлением имущества у залогодателя является более предпочтительным, поскольку, как правило, сохраняет для залогодателя возможность использования предмета залога в его интересах. Заклад создает для залогодержателя дополнительные гарантии при нарушении должником своих обязанностей, поскольку заложенное имущество уже находится у залогодержателя.

Право залога как правило возникает с момента заключения договора о залоге, а при закладе - с момента передачи предмета заклада.

По предмету залога залогодатель выделяет залог движимого и недвижимого (ипотека) имущества, а также имущественных прав. К недвижимости относятся земельные участки и участки недр, обособленные объекты и все, что прочно связано с землей (имеются в виду объекты, перемещения которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, включая леса, многолетние насаждения, здания, сооружения), а также любое иное имущество, отнесенное законом к недвижимости, например, предприятие (как имущественный комплекс), воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, которые подлежат государственной регистрации (ст. 130 и 132 ГК РФ).

К числу существующих условий договора о залоге, т.е. условий, без которых он не может считаться заключенным, ГК РФ относит указание в договоре предмета залога и его оценку имущества, размер и срок исполнения обязательства, обеспеченного залогом. Также необходимо включить в договор указание, остается ли заложенное имущество у залогодателя или переводится залогодержателю (п. 1 ст. 339). Договор залога должен иметь письменную форму, а договор об ипотеке и любой другой договор залога в обеспечении обязательств по основному договору, который должен иметь нотариальную форму, подлежат нотариальному удостоверению. Договор об ипотеке, кроме того, должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом.

Статья 340 ГК РФ содержит нормы, посвященные ипотеке зданий (сооружений) и земли, на которой они находятся. В частности возможна только одновременно с ипотекой по тому же договору земельного участка (его части), на котором находится это здание или сооружение либо одновременно с законом принадлежащего законодателю прав аренды соответствующего земельного участка. Однако ипотека земельного участка может не распространяться на расположенные на нем здания и сооружения залогодателя, если стороны в договоре не предусматривают иное.

По предмету залога залогодатель выделяет залог товаров в обороте (ст. 357). Имеется в виду залог, при котором товар остается у залогодателя, которому предоставляется право изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т.п.) с тем, чтобы по общему правилу их общая стоимость в любой момент действия залогового обязательства не становилась меньшей, чем указано в договоре залога.

Залогодатель товаров в обороте обязан вести книгу записей залогов, в которую вносятся записи об условиях залога товаров и обо всех операциях, влекущих изменение состава

или натуральной формы заключенных товаров, включая их переработку, на день последней операции. При нарушении залогодателем условий закона товаров в обороте залогодатель вправе путем наложения на заложенные товары своих знаков и печатей приостановить операции с ними до устранения нарушения.

Поскольку предметом залога может быть всякое не изъятое из оборота и не запрещенное для передачи в залога имущество нет препятствий для использования денег (русской и иностранной валюты) в качестве залога. Однако залог денег практически нереален без их передачи в депозит залогодержателю или третьему лицу. Необходимо обратить внимание на порядок осуществления кредитором своего обеспеченного залогом права. Ранее взыскиваемое на любое имущество (заложенное) по общему правилу производится только по решению суда.

В настоящее время обязательный судебный порядок сохранен лишь для залога недвижимости. При этом даже в этом случае сторонам предоставляется возможность заключить сторонам представлена возможность заключить соглашение, по которому требование кредитора будет удовлетворено во внесудебном порядке.

Необходимо удостоверить такое соглашение у нотариуса, а закончить его можно только после того, как возникнут основания для обращения взыскания на предмет залога (наступит срок погашения долга). Соглашение, заключенное ранее этого момента юридической силы не имеет (п. 1 ст. 349 ГК РФ). Приведенная норма ограждает интересы должника, на которого легко оказать воздействие в момент выдачи ему кредита.

Наибольшее применение при получении банковской ссуды имеет залог автомобилей, оргтехники, недвижимости, депозитов, земельных участков.

#### Поручительство

Гражданским законодательством РФ установлен ряд случаев, когда ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение кредитного договора, полностью или в части, может нести не только должник, но и третье лицо (ст. 361 ГК РФ). Такими лицами являются поручитель и гарант, которые выполняют функцию обеспечения своевременного возврата кредита.

Договор поручительства заключается между кредитором по основному обязательству и поручителем. Законодательство содержит требование об обязательном оформлении договора поручительства в письменной форме.

Несоблюдение письменной формы в соответствии со статьей 362 Гражданского кодекса РФ влечет недействительность договора поручительства.

При заключении договора поручительства кредиторы должны четко указывать, за исполнение какого именно обязательства дается поручительство. Наличие в договоре поручительства ссылки на конкретный кредитный договор, за исполнение которого обязался поручитель, также позволяет определить объем ответственности поручителя, и следовательно, при наличии такой ссылки договор поручительства признается заключенным.

Пример. Коммерческий банк заключил с предприятием кредитный договор, в соответствии с которым обязался предоставить кредит на определенный срок. В обеспечении возвратности кредита должник предоставил гарантийное письмо фирмы, адресованное банку-кредитору, в котором поручитель поручился за возврат кредитов,

выданных и имеющих быть выданными должнику банком-кредитором до указанного в письме срока.

В договоре поручительства отсутствовали данные о том, что по какому кредитному договору дано поручительство и какова сумма кредита, подлежащая передаче должнику. Но банк информировал поручителя о принятии его гарантийного письма.

При рассмотрении требования банка о возврате кредита, предъявленного к должнику, арбитражный суд в иске отказал, отметив, что договор поручительства не содержит данных об обязательстве, в обеспечение которого дано поручительство следует считать незаключенным.

Поручитель отмечает перед кредитором в том же, что и должник к поручителю, исполнившему свои обязательства, переходят права кредитора по этим обязательствам и права, принадлежащего кредитору как законному держателю, в том объеме, в каком поручитель удовлетворил требования кредитора. Поручитель вправе выдвигать против требований кредитора возражения, которые мог бы предоставить должник, если иное не вытекает из договора поручительства. Поручитель не теряет право на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказывается или признал свой долг (ст. 364 ГК РФ). Он вправе также требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника. Все вышеуказанные правила применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или договором поручителя с должником.

Поручительство прекращается при:

- прекращении основного обязательства;
- изменении основного обязательства, влекущим без согласия поручителя неблагоприятные для него последствия;
- перевод долга по основному обязательству без согласия поручителя;
- отказе кредитора принять надлежащее исполнение;
- истечение срока ходатайства.

ГК РФ установил, что срок действия поручительства определяется договором. Если договором этот срок не установлен, то кредитор может предъявить иск к поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения обязательства. Если срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен момент востребования, кредитор вправе предъявить иск к поручителю в течении 2-х лет со дня заключения договора поручительства (п. 4 ст. 367 ГК РФ). С истечением этих сроков прекращаются обязательства поручителя перед кредиторами, причем указанные сроки являются пресекательными и не могут быть восстановлены, уже если они пропущены по уважительной причине, поэтому правила исчисления сроков исковой давности (возможность их восстановления, перерыв, приостановление и другие) применяются не могут.

Важное разъяснение по форме поручительства (гарантии) дал Высший арбитражный суд РФ в письме от 20 мая 1993 года. Если отношения поручительства не оформлены подписанными двумя сторонами договором, то доказательством заключения такого договора может явиться письменным (письмом, телеграммой, телефонограммой) сообщение поручителю от кредитора о принятии им полученного текста поручительства. В случае, когда кредитор не дал такого письменного сообщения о

причине поручительства, доказательством заключения договора поручительства может служить ссылка на это поручительство в основном договоре между кредитором и должником, а при отсутствии такой ссылки договорные отношения поручительства, по мнению Высшего арбитражного суда РФ, "следует считать не установленными".

К необходимым условиям договора поручительства Высший арбитражный суд РФ (Вестник Высшего арбитражного суда РФ, 1994 г., № 3, ст. 73), в частности, относит условия, позволяющие определить, за исполнение какого основного договора дано поручительство и объем обязательства, обеспеченного поручительством. Без указания этих сведений договор поручительства признается незаключенным.

Статья 363 ГК указывает на солидарную ответственность поручителя и должника перед кредитором в случае неисполнения должником обязательства, обеспеченного поручительством, если законом или договором поручительство не предусмотрена субсидированная ответственность поручителя.

#### Банковская гарантия

Банковская гарантия является одним из наиболее часто применяемых способов обеспечения возвратности кредитов.

Банковскую гарантию вправе выдать банк, иное юридическое учреждение или страховая компания, называемые гарантом.

В силу банковской гарантии гарант дает право по просьбе заинтересованного лица должника (принципала) письменное обязательство кредитору этого лица (бенефициару) уплатить ему, при предъявлении письменного требования, денежную сумму в соответствии с условиями гарантии (ст. 368 ГК РФ). Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение основного обязательства принципала перед бенефициаром.

Законодатель в ГК РФ впервые использован известные в международной практике термины, заимствованные из римского права: бенефициар - лицо, в пользу которого совершается платеж, выставляется аккредитив, или получатель по страховому полису; принципал - основной, главный должник в обязательстве (Многоязычный Толковый Словарь "BUS & LAW", версия 210 от 1 марта 1995 г., МПП "Гарант-Сервис").

От иных способов обеспечения возвратности кредита банковская гарантия отличается своей независимостью и возмездностью. В связи с этим гарант обязан выполнить предъявленное к нему требование кредитора об уплате суммы, на которую выдана гарантия, даже в том случае, если ему будет известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в соответствующей части исполнено, прекращено по иным основаниям или недействительно. Уплаченную им кредитору сумму гарант впоследствии взыскивает с должника. Если же окажется, что должнику пришлось платить дважды - и кредитору, и гаранту, - он имеет возможность взыскать неосновательно уплаченную сумму обратно.

Банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное.

Требования кредитора об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть до окончания срока ее действия представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в гарантии документов и указанием, в чем состоит нарушение должником основного обязательства.

При получении требования кредитора гарант должен без промедления уведомить об

этом должника, передать ему копии полученных документов и рассмотреть требование на предмет его соответствия условиям гарантии.

Гарант вправе отказать кредитору в удовлетворении его требования, если оно не соответствует условиям гарантии, либо пропущен срок гарантии. Об отказе удовлетворить требования кредитора гарант должен немедленно сообщить кредитору. Обязательство гаранта перед кредитором ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия, если гарантией не предусматривается иное. Обязательство по гарантии прекращается:

- \* истечением срока гарантии;
- \* уплатой кредитору гарантированной суммы;
- \* отказом кредитора от своих прав по гарантии путем письменного заявления или возвращения гарантии гаранту.

Подобно поручителю гарант имеет право на регресс к должнику. Однако в отличие от поручительства возможность предъявления регрессных требований к должнику определяются не законом, а договором. В таком договоре может быть установлена полная или частичная ограниченная ответственность должника по требованиям гаранта, например, предусматривающая зачет сумм, выплаченных за выдачу гарантии.

Договорной характер регрессивных требований гаранта к должнику означает, что в случае отсутствия такого соглашения ответственность не наступает.

Гарант не вправе предъявлять должнику регрессивные требования по суммам, которые выплачены кредитору не в соответствии с условиями гарантии (или за нарушение обязательств гаранта перед кредиторами), если соглашением гаранта с должником не предусмотрено иное.

Банковская гарантия способна создать наиболее устойчивое обеспечение кредитору. Вместе с тем ее использование связано со значительным риском для гаранта, который в определенной мере может компенсироваться размером выплачиваемого ему вознаграждения. Этот способ обеспечения обязательства используется пока лишь во взаимоотношениях с участием иностранных банков, например, иностранный банк при предоставлении кредита российской организации требует гарантии возврата кредита от российского банка.

Гражданский кодекс разновидностью банковской гарантии указывает страхование возвратного кредита - страхование ответственности заемщика или страхование риска непогашения кредита.

Страхование осуществляется страховыми компаниями, имеющими лицензию на осуществление страховой деятельности.

В соответствии с договором страхования страховая компания (страховщик) обязуется выплатить банку оговоренную сумму при наступлении страхового случая, то есть невозврата долга заемщиком.

Страховщик выплачивает банку, выдавшему кредит, возмещение в размере до 100% суммы непогашенного заемщиком кредита (включая проценты за пользование кредитом). Конкретный предел ответственности страховщика устанавливается договором страхования.

Срок действия договора страхования равен сроку действия кредитного договора.

Плательщиком страховых платежей является заемщик.

Страховая компания, рассматривая вопрос о заключении договора страхования (выдача страхового полиса), требует от заемщика, как правило, предоставления тех же документов, что и банк-кредитор.

В отличие от гарантии и поручительства, выплата страхового возмещения может быть связана с дополнительными требованиями к страхователю. К таким требованиям относятся, например, необходимость четкого фиксирования в договоре, на какие цели выдается кредит, просто на безымянные коммерческие цели, либо строго на целевое использование. Что именно страхуется: непосредственно сумма самого кредита либо только проценты по нему, или то и другое вместе. Требуется однозначная запись о штрафных санкциях либо об их отсутствии. Обязанность заемщика сообщить страховой компании о невозврате кредита путем подачи заявления с приложением кредитного договора, по которому прошла неуплата.

Страховщик имеет право отказать в выплате страхового возмещения, если страхователь не выполнил обязанностей, возложенных на него договором страхования, или доказал отсутствие страхового случая.

Иные применяемые на практике формы обеспечения исполнения обязательств.

Порожденные несовершенством законодательства и правоприменительной практикой существует и активно применяется такая форма обеспечения исполнения обязательства, например, возвратность кредита, как продажа (обычно по минимальной цене) или дарение кредитору принадлежащей заемщику квартиры или иного недвижимого имущества. В случае своевременного возврата ссуды кредитор связан лишь моральными, а не правовыми обязательствами, что лишает заемщика права на судебную защиту в случае нечестного поведения кредитора.

Уменьшить риск можно путем заключения "обратного" договора купли-продажи под отлагательным или отменительным условиям, которым является соответственно факт неуплаты (отлагательные условия) или уплаты (отменительные условия) должником (продавцом) выданной ему кредитной суммы и процентов в установленный срок.

В первом случае договор купли-продажи вступает в силу лишь после наступления отменительного условия, а во втором случае прекращается после отменительного условия. Такая схема используется контрагентами кредитного договора, так как позволяет уменьшить трудности и длительность процедуры реализации заложенного имущества и полную незащищенность продавца-заемщика.

Необходимо отметить, что вышеперечисленную схему можно применить в случаях, когда договор купли-продажи не удовлетворяется нотариально и не подлежит госрегистрации (купля-продажа мебели, оргтехники и т.д.).

Если договор подлежит нотариальному удостоверению и госрегистрации, то сделка считается заключенной с момента удостоверения и госрегистрации.

Например, право собственности на квартиру независимо от воли сторон договора переходит к получателю с момента регистрации нотариально удостоверенного договора в Департаменте муниципального жилья.

В данном случае факт невозврата заемщиком долга в установленный срок можно поставить условием регистрации договора. То есть, включить в договор купли-продажи положение о том, что он подлежит регистрации лишь в том случае невозврата долга в установленный срок. В противном случае регистрация не производится, и право

собственника на квартиру у банка не возникает. Указанный вариант рискован для кредитора, к тому же нотариусы не всегда заверяют подобные договоры, так как они не соответствуют принятой норме.

Достаточно широко используется банками следующая схема: одновременно с договором продажи имущества заемщиком кредиторю заключается в письменной форме предварительный договор "обратной" продажи между теми же сторонами (его не обязательно удостоверить нотариально, и он не подлежит регистрации). В нем указывается все существующие условия "обратной" продажи (цена, предмет и др.), а также условия полного возврата кредита. В случае последующего необоснованного уклонения кредитора от выполнения условий предоставленного договора обратной продажи, он может быть принужден к этому в судебном порядке.

## 5. Ответственность за нарушение обязательства

### 5.1. Понятия и виды гражданско-правовой ответственности

Прежде чем начать говорить об ответственности за нарушение обязательства, следует сказать о гражданско-правовой ответственности вообще. Итак, гражданско-правовая ответственность характеризуется 3-мя обязательными признаками:

- 1) государственное принуждение;
- 2) отрицательные неблагоприятные последствия на стороне правонарушителя (должника);
- 3) осуждение правонарушителя и его субъекта.

Разберем подробнее. Государственное принуждение выражается в том, что меры ответственности устанавливаются в правовых нормах, реализация которых обеспечивается принудительной силой государства.

Отрицательные последствия означают уменьшение его имущества путем безвозмездного изъятия имущества (денег) или лишения личного характера.

Отчуждение - это негативная реакция государства и общества на совершенное правонарушение и его субъекта.

Гражданско-правовая ответственность - это правоотношение, выражающееся в виде неблагоприятных последствий имущественного характера на стороне правонарушителя (должника), обеспеченных государственным принуждением и сопровождающихся осуждением правонарушителя и его субъекта.

Регулируемые гражданскими правами товарно-денежные отношения носят эквивалентно-возмездный характер. В связи с этим, и гражданско-правовая ответственность направлена на эквивалентное возмещение потерпевшему причиненного вреда или убытков, а ее применение имеет только восстановление имущественной сферы потерпевшего от правонарушения, но не его неосновательного обогащения.

Отсюда компенсационная природа гражданско-правовой ответственности, размер ее должен не превышать размер понесенных убытков. Из этого правила есть исключения, касающиеся увеличения размера ответственности в случаях защиты прав граждан и потребителей, а также при возмещении внедоговорного вреда в соответствии п. 1 ст. 1064 ГК, либо его ограничения прямо установленным законом на основании п. 1 ст. 400 ГК, (например, при определении размера ответственности транспортных операций в договоре перевозки).

Правонарушения в сфере неимущественных отношений (например, неправомерное

использование объекта авторского или изобретательного патентного) права приводит к появлению убытков у правообладателя, может повлечь также неблагоприятные имущественные последствия. К мерам гражданско-правовой ответственности относятся случаи имущественного возмещения морального вреда (ст. 151, 1099-1101 ГК).

Значение гражданско-правовой ответственности выражено в ее функциях.

Перечислим их:

1) компенсаторно-восстановительная

применяется в соразмерности применяемых мер ответственности и убытков, вызванных правонарушителем, а также направленность взыскания на компенсацию имущественных потерь;

2) предупредительно-воспитательная (превентивная) функции состоит в предупреждении и исполнении правонарушений (например, ст. 310, п. 2 ст. 1065 ГК). Возлагаемые санкции стимулируют неисправного должника (частная проверка) и других (общая проверка) участников гражданских отношений к надлежащему исполнению обязанностей;

3) штрафную (наказательную, репрессивную) функция означает наказание для правонарушителя, так как назначаются лишения, дополнительные неблагоприятные обязанности, обеспечиваемые принуждением.

Мерами гражданско-правовой ответственности являются гражданско-правовые санкции, предусмотренные законом имущественные меры государственного принудительного характера, применяемые судом к правонарушителю с целью компенсации имущественных потерь потерпевшего и возлагающие на правонарушителя неблагоприятные имущественные последствия правонарушения.

Большинство гражданско-правовых санкций являются компенсационными, примером таких санкций служат убытки (п. 2 ст. 15 ГК). Известные штрафные санкции, которые взыскиваются от нанесенных убытков, например штрафы и иски за просрочку исполнения по договору.

Очень редко используются конфискационные санкции, заключающиеся в безвозмездном изъятии определенного имущества правонарушителя в доход государства (ст. 169 ГК).

Следует подчеркнуть, что гражданско-правовая ответственность является институтом общей части гражданского права, распространяющего свое право на все виды гражданских правоотношений. Но нас интересует ответственность за нарушение обязательства. На этом стоит остановиться более подробно, чем на тех мерах гражданско-правовой ответственности, которые предусмотрены общей частью ГК (например, в виде отказа в охране прав и в случаях злоупотреблением ими (п. 1 и 2 ст. 10 ГК), ограничения дееспособности гражданина в соответствии с правилами п.1 ст. 30 ГК, ответственность органов и учредителей юридического лица в соответствии с п. 3 ст. 53 и п. 3 ст. 56 ГК, ответственности правопреемников юридического лица в соответствии с п. 3 ст. 60 ГК и т.д.), и в разделе о вещных правах (например, в виде правил о последствиях самовольной постройки, предусмотренных п. 2 ст. 222 ГК), и в нормах авторского и патентного права.

Условия ответственности

Привлечение к гражданско-правовой ответственности возможно при наличии

предусмотренных законом условий.

К числу таких общих условий относятся:

- 1) противоправный характер поведения (действия или бездействия) лица, на которое предполагается возложить ответственность (либо наступление иных, специально предусмотренных законом или договором обязательств);
- 2) наличие у потерпевшего лица вреда или убытков;
- 3) причинная связь между противоправным поведением нарушителя и наступившими вредоносными последствиями;
- 4) вина правонарушителя.

Совокупность перечисленных условий, по общему правилу необходимых для возложения гражданско-правовой ответственности на конкретное лицо, называется составом гражданского правонарушения. Отсутствие хотя бы одного условия, как правило, исключает ее применение.

Обстоятельства, при которых наступает гражданско-правовая ответственность, называется ее основанием. Таким основанием является совершение правонарушения, предусмотренного законом или договором, например, неисполнение или ненадлежащее исполнение лицом возникшим для него из договора обязанностей либо применения какому-либо лицу имущественного вреда.

В гражданском праве ответственность может наступить и при отсутствии правонарушения со стороны лица, на которое она возлагается, например, за действия 3-х лиц (так, ст. 363 ГК предусматривает ответственность поручителя за нарушение обязанным лицом обеспеченного поручительством договора). Поэтому в качестве оснований гражданско-правовой ответственности следует рассматривать не только правонарушения, но и иные обстоятельства, прямо предусмотренные законом или договором.

Разберем подробнее условия ответственности.

Противоправным является действия или бездействие, нарушающее нормы закона или иного правового акта, а также субъективное право лица.

Действия приобретают противоправный характер при ненадлежащем исполнении обязанностей, то есть при исполнении их с отступлением от условий, определенных правовым актом или договором. Законодательство не содержит исчерпывающей перечень запрещенный действием. Примером может служить разглашение коммерческой тайны (ст. 139 ГК), совершение ничтожных сделок (ст. 166-172 ГК). Некоторые действия имеют признаки противоправности, но таковыми не являются. Эти действия совершенные в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости. Под необходимой обороной понимается состояние в котором причиняется вред нападающему в целях защиты от общественно опасного посягательства на интересы государства, организаций, других граждан и самого обороняющегося. Правовыми последствиями действия в состоянии необходимой обороны является то, что причиненный нападающему вред, не подлежит возмещению. Иначе решается этот вопрос при превышении пределов необходимой обороны, поскольку речь уже идет неправомерных действиях, влекущих гражданско-правовую ответственность. При превышении пределов необходимой обороны наступает ответственность на общих основаниях (ст. 1066 ГК).

Превышением пределов обороны может быть превышение интенсивности защиты над интенсивностью нападения. Например, излишняя активность или чрезмерная активность в применении оборонительных средств, когда идет речь об угрозе нападения.

Крайней необходимостью признается состояние, в котором причиняется вред в целях устранения опасности, угрожающей причинителю или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами (ст. 1067 ГК).

Указанные действия допустимы, если причиненный вред менее значителен, чем вред предотвращенный.

В отличие от необходимой обороны, при крайней необходимости опасность для управомоченного лица (либо государства, общества, третьих лиц) возникает не из-за действий лиц, причинивших вред, а вследствие стихийных бедствий, неисправности механизмов, особого состояния организма человека, например, вследствие болезни и т.п. Она может возникнуть и в результате преступного поведения другого лица, например, при причинении вреда имуществу граждан в ходе преследования преступника.

Особенности действий в состоянии крайней необходимости состоят в том, что в таких условиях лицо вынуждено использовать средства, связанные с причинением вреда. При этом в одних случаях причинение вреда может быть необходимой мерой предотвращения большой опасности, тогда как в других случаях вред может быть лишь сопутствующим явлением, которое может наступить или не наступить.

Если при необходимой обороне вред причиняется непосредственно нападающему, то действиями в условиях крайней необходимости вред применяется третьему лицу. Поэтому в силу ст. 1067 ГК такой вред по общему правилу подлежит возмещению причинившим его лицам. Но поскольку действие в условиях крайней необходимости рассматривается как правомерное, но вредоносное, учитывая обстоятельства, при которых вред был причинен, суд может возложить обязанность его возмещения на третье, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как третье лицо, так и причинившему вред. Например, спасая тонувшего в реке гражданина, другого гражданин использовал стоявшую у берега лодку, и выбросил в воду находившиеся в ней чужое имущество. Обязанность по возмещению причиненного им вреда была возложена судом на спасенного, неосторожно купавшегося в опасном месте.

При превышении пределов крайней необходимости лицо это допустившее должно безусловно возместить причиненный вред. Некоторые действия влекут вредоносный результат внешне кажутся противоправными, но в действительности таковыми не являются. Это касается не только необходимой обороны (ст. 1066 ГК) и крайней необходимости (ст. 1067 ГК), но также и:

- 1) осуществления профессиональных функций лицами некоторых специальностей: пожарных, работников МЧС;
- 2) причинение вреда с согласия потерпевшего в пределах установленных правовыми актом (проведение опасного медико-бактериологического эксперимента на здоровом человеке-добровольце);

3) осуществление своего права в рамках, предусмотренных правовыми актами (разрушение собственником своего сарая).

Под вредом в гражданском праве понимается всякое уничтожение личного или имущественного блага.

Различают материальный и моральный вред. Материальный - имущественные потери, то есть уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов. Он может быть возмещен в натуре (например, путем ремонта автомобиля или представлением взамен вещи такого же рода и качества), либо компенсироваться в деньгах.

Однако натуральная компенсация, предпочтительная с позиций закона (ст. 1022 ГК) не всегда взыскивается по обстоятельствам конкретного дела. Поэтому чаще используют денежную компенсацию причиненного вреда, именуемую возмещением убытков. Возмещение убытков устанавливаемая законом мера гражданско-правовой ответственности, применяемая как в договорных так и во внедоговорных обязательствах.

Под убытками в гражданском праве понимается денежная единица имущественных потерь (вреда).

В п. 1 ст. 15 ГК указывается на 2 вида убытков: реальный ущерб и упущенная выгода. К реальному ущербу относится:

1) расходы, которое потерпевшее лицо (кредитор) либо произвело либо должно будет произвести для устранения последствий, допущенного должником нарушения обязанности.

К таким расходам в частности относятся:

\* суммы санкций, подлежащих уплате третьим лицам по вине своего контрагента, нарушившего договорные обязательства;

\* стоимость необходимых разумных расходов по выполнению обязательства за счет должника-нарушителя иными лицам или самими потерпевшими (ст. 397 ГК), в том числе приобретение покупателями товара вследствие нарушения обязательств продавцом у иного продавца по более высокой, но разумной цене либо продажа продавцом товара вследствие нарушения обязательств покупателям иному покупателю по более низкой, но разумной цене (п. 1 и 2 ст. 524 ГК) и т.п.

2) в состав реального ущерба включается стоимость утраченного или поврежденного имущества потерпевшего (кредитора), вследствие нарушения обязательств должником. Так, если во время действия договора перевозки груза потерян предмет перевозки, то утрата выражается в стоимости груза. Реальный ущерб состоит также в повреждении имущества, то есть в сумме, на которую понизилась стоимость имущества вследствие правонарушения. Так, если потеряна одна из вещей коллекции, то снижение ценности коллекции составит реальный ущерб.

Упущенная выгода - это неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота. Если бы его право не было нарушено.

Для организаций неполученные доходы принимают форму неполученной прибыли, а для граждан могут выражаться в утрате заработной платы, неполученном авторском гонораре.

Размер упущенной выгоды в соответствии с законом должен определяться "обычными

условиями гражданского оборота" (а не теоретическими возможными особо благоприятными ситуациями) и реально предпринятыми мерами или подготовленными для ее пользования п. 4 ст. 393 ГК), например, при неполучении предпринимателем прибыли из-за ставшего невозможными вследствие правонарушения заключенных им договоров.

Если же правонарушители получили доходы вследствие своего правонарушения (например, в нарушении заключенного ранее договора продал товар другому покупателю), размер упущенной выгоды, подлежащий взысканию в пользу потерпевшего в качестве части понесенных им убытков, не может быть меньшим, чем такие доходы (п. 2 ст. 15 ГК).

Как отмечалось, гражданское законодательство исходит из принципа полного возмещения убытков (п. 1 ст. 15, п.1 ст. 1064 ГК) и допускает ограничение имущественной ответственности лишь в исключительных, прямо предусмотренных им (но не подзаконным актом) либо договором случаях (ст.400 ГК). В условиях инфляции цены, с учетом которых исчисляется размер убытков, могут колебаться. Поэтому размер убытков должен исчисляться с учетом цен, существовавших на момент исполнения обязанности, а при ее неисполнении - на момент предъявления иска, если только закон, иной правовой акт или соглашение самих участников не предусматривает иное (п. 3 ст. 393 ГК), например, расчеты по ценам, существовавшим в момент заключения договора. Гражданско-правовая ответственность за нарушение договорных обязанностей иногда может наступить и независимо от наличия вреда или убытков. Так, просрочка в передаче товара по договору может повлечь применение предусмотренного им штрафа независимо от того, появились в результате убытки у приобретателя товара или нет. Однако такие случаи являются исключением, ибо компенсаторная направленность и имущественный характер ответственности в гражданском праве предполагает ее применение в случаях возникновения имущественного вреда (убытков).

Под неимущественным вредом понимают также последствия правонарушения, которые не имеют экономического содержания и стоимостной формы.

Примером неимущественного вреда является моральный вред. Он представляет собой физические или нравственные страдания гражданина, выраженные нарушением его личных неимущественных прав или уменьшением иных его личных нематериальных благ - посягательством на его честь и достоинство, неприкосновенность личности, здоровья и т.п.

Такой вред не поддается точной материальной оценке. Однако в случаях прямо не предусмотренных законом (например, Закон РФ "О защите прав потребителей") он может быть возмещен в приблизительно определенной или символической сумме с учетом требований разумности и справедливости, а также индивидуальных особенностей потерпевшего и других фактических особенностей (ст. 151, 1101 ГК). Такая компенсация назначается судом в твердой денежной сумме. По своей природе компенсация неимущественного вреда (морального) относится к мерам ответственности - штрафу. Часть 2 ст. 151 и п. 2 ст. 1101 ГК формирует 2 критерия влияющие на размер компенсации: 1) характер и степень причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий; 2) степень вины причинителя вреда в случаях, когда вина, признается основанием возмещения вреда. В Постановлении Пленума Верховного Суда

РФ от 20 декабря 1994 г. "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда" указывается на то, что размер компенсации не может быть поставлен в зависимость от размера удовлетворенного иска о возмещении материального вреда, убытков и других материальных требований.

В соответствии со ст. 152 ГК деловая репутация юридического лица может защищаться путем взыскания морального вреда. В таком случае неимущественный вред, причиненный организации, выражается в негативном изменении, умалении деловой регистрации из-за распространенных порочащих, не соответствующей действительности сведений.

Доля возложения ответственности в форме взыскания убытков или возмещения вреда во всех без исключения случаях необходимо наличие причинной связи между действиями правонарушителя и возникшим вредом убытками. Не случайно закон говорит о "причиненных" убытках (п. 1 ст. 15, п. 1 ст. 393, п. 1 ст. 1064 ГК).

Иногда причинная связь очевидна, например, издательство без согласия автора и без выплаты вознаграждения осуществлен перевод его произведения на другие языки, а затем опубликовало.

Труднее определить наличие причинной связи в случаях, когда результат не следует непосредственно за противоправными действиями, это значительно усложняет ситуацию. В этом случае для выявления причинной связи по ряду дел назначается экспертиза (судебно-медицинская, судебно-техническая, судебно-товароведческая и т.д.). Суд оценивает их по совокупности с другими доказательствами по делу.

Вина как условие ответственности - это психическое отношение лица (в форме умысла или неосторожности (п. 1 ст. 401 ГК)) к своему противоправному поведению и его результатами.

Правонарушением признается совершенным умышленно, если нарушитель сознавал неправомочность своего поведения, предвидел его неблагоприятные последствия и желал чем или сознательно допускал их наступления. Правонарушение считается совершенным по неосторожности, если нарушитель хотя и не предвидел, но по обстоятельствам дела мог и должен был предвидеть их, но легкомысленно рассчитывал на их предотвращения.

Вина как условие ответственности в гражданском праве имеет свою специфику. Она заключается в том, что ответственность, по общему правилу, наступает при наличии любой формы и степени вины. Но некоторые нормы допускают исключения и связывают наступление ответственности и ее размер с определенной формой и степени вины.

Например, по договору безвозмездного пользования имуществом передавший имущество (ссудодержатель) отвечает за недостатки этого имущества, которые он умышленно или по грубой неосторожности не оговорил при заключении договора (п. 1 ст. 693 ГК).

В целом ряде случаев вина вообще не становится необходимым условием неимущественной ответственности, которая может применяться и при отсутствии вины участников гражданских правоотношений, в том числе за вину иных (третьих) лиц. Следует учесть и то обстоятельство, что участниками гражданских правоотношений являются не только граждане, юридические лица, но и публично-правовые образования

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

(государство, субъекты федерации, муниципальные образования). Поэтому говорить об их субъективном, психическом состоянии можно весьма условно.

Конечно, вина юридического лица возлагается в основном поведению его работников, действовавших при исполнении своих трудовых (служебных, должностных) обязанностей (ст. 402, 1068 ГК). Обычно это имеет место во внедоговорных (деликатных обязательствах, возникших из причинения имущественного вреда.

Вина хозяйственных товариществ и производственных кооперативов состоит в виновных действиях их участников (членов), причинивших вред при осуществлении предпринимательской или иной деятельности, товарищества или кооператива. При этом безразлично, совершены ли указанные действия отдельным работником, участником (членом), должностным лицом, органом юридического лица или коллективом в целом. Гражданско-правовое значение в договорных отношениях в случае ненадлежащего исполнения обязательства приобретает сам факт правонарушения со стороны юридического лица (например, отгрузка недоброкачественных товаров или просрочка в возврате банковского кредита), которого вначале можно избежать при проявлении обычной заботливости и осмотрительности.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК виной в гражданском праве следует считать неприятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения, необходимых при той степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру исполнения на нем обязанностей и конкретным условиям оборота.

В гражданском праве действует презумпция вины должника (причинителя вреда): лицо, нарушившее обязательство, считается виновным и несет ответственность или не докажет отсутствие своей вины (п. 2 ст. 401, ст. 1064 ГК).

Лицо признается не виновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины правонарушителя (должника) освобождает его по общему правилу от гражданско-правовой ответственности из данного правила есть многочисленные исключения. В случаях установленных законом или договором, ответственность наступает при неполном составе правонарушения. Так, в ряде правовых актов вина не считается необходимым условием ответственности. В частности, правонарушитель несет ответственность за случайное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы (п. 3 ст. 401 ГК); профессиональный хранитель несет ответственность за случайную утрату, недостачу или повреждение имущества, если не докажет, что утрата, недостача, повреждение произошло вследствие непреодолимой силы, либо свойств вещи, о которых хранитель и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя (п. 1 ст. 901 ГК); владелец источника, повышенной опасности обязан возместить даже случайно причиненный вред, если не докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК); организация, представляющая коммунальные услуги, отвечает за случайное нарушения качества услуг, если не докажет, что оно произошло вследствие непреодолимой силы (п. 6.6 Правила предоставления

коммунальных услуг).

Непреодолимую силу (в договорных отношениях нередко именуют форс-мажором от лат. vis maior - высшая природная сила) закон определяет как чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (п.п. 1 п. 1 ст. 202, п. 3 ст. 401 ГК).

Это событие, которое невозможно предотвратить имеющимися в данный момент средствами, если даже его и можно было бы предвидеть, в частности стихийные бедствия, народные волнения и т.п.

Такое событие должно обладать обоим признаком непреодолимой силы:

- 1) объективно непредотвратимым в конкретной ситуации;
- 2) неожиданным (чрезвычайным).

Нельзя, например, считать форс-мажором ежегодный разлив реки или ежегодное выпадение осадков в виде дождя или снега, если они не отличаются необычным масштабом. Не является форс-мажором причинивший убытки пожар, если будет установлено, что сгоревший объект не оснащен необходимыми средствами пожаротушения, а обслуживающие его рабочие не были обучены действиями по сигналу пожарной тревоги.

При причинении имущественного вреда непреодолимой силой в действиях привлекаемого к ответственности лица, отсутствует не только вина, но и причинная связь между его поведением и возникшими убытками. Поэтому и его ответственность в таких случаях исключается.

В целях особой, повышенной охраны имущественных интересов потерпевшего закон в порядке исключения устанавливает ответственность и за результат воздействия непреодолимой силы. Согласно п. 4 ст. 14 Закона о защите прав потребителей изготовителей (исполнителей) несет ответственность за вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя в сфере с использованием материалов, оборудования, инструментов и иных средств, необходимых для производства товаров (выполнения работ, оказание услуг), независимо от того, позволял ли существующий уровень научно-технических знаний выявить их особые вредные свойства или нет. Следовательно, от ответственности за вред, причиненный потребителю такими техническими средствами, услугодатель не может освободиться ни при каких условиях.

Размер ответственности

Формами выражения гражданско-правовой ответственности является неустойка, убытки, возмещение в натуре.

1. Размер неустойки за причиненный имущественный вред определяется законом или договором. При этом кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом, независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон.

Неустойка -- это денежная сумма, определенная законом или договором на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК).

Расчет неустойки привязывается к какой-либо известной сторонам денежной величине, имеющей или даже не имеющей отношение к содержанию обязательства. Так, согласно Правилам поставки газа потребителям РФ, за недопоставку газа виновная сторона уплачивает другой стороне штраф в размере 10% стоимости подачи газа, который не

был поставлен в течение месяца; при отсрочке оплаты за поставленный газ потребитель уплачивает пени в размере двойной учетной ставки Центрального банка РФ за каждый день просрочки (п. 45).

Размер компенсации за причиненный неимущественный вред назначается судом в твердой денежной сумме (см. выше в тексте лекции).

2. При определении размера убытков учитывается:

- 1) удовлетворено ли требование кредитора о возмещении должником добровольно или принудительно (через суд);
- 2) какие цены существуют в месте исполнения обязательства;
- 3) получил ли должник, нарушивший право, вследствие этого доходы.

Если требование кредитора удовлетворено должником добровольно, то для определения размера убытков во внимание принимаются цены, существующие в день удовлетворения обязательства. Если требование кредитора не удовлетворено добровольно должником, то суд может определить величину убытков исходя из цен в день предъявления иска или в день вынесения решения (п. 3 ст. 393 ГК). Следует обратить внимание на распорядительный характер этой нормы, что подразумевает, что иное может быть предусмотрено законом, правовым актом или договором.

Если размер убытков, доказать и рассчитать будет сложно, то стороны могут внести в конкретный договор, если это не противоречит закону, условие о возмещении убытков в заранее оговоренной твердой сумме.

В случае причинения вреда имуществу он может быть возмещен в натуре. Так ст. 1082 ГК предусматривает возмещение вреда предоставлением вещи такого рода и качества или исправления поврежденной вещи. Это касается так называемых деликтных (внедоговорных) обязательств.

В договорных обязательствах в случае продажи продавцом вещи ненадлежащего качества покупатель вправе требовать замены такой вещи вещью надлежащего качества (п. 2 ст. 475 ГК).

Обратите внимание, что во всех обязательствах допускается снижение размера ответственности: 1) при вине обеих сторон в неисполнении или ненадлежащего исполнения обязательства; 2) если кредитор умышленно или неосторожно содействовал увеличению размера убытков, либо не принял разумных мер и их уменьшению.

В действительности за ненадлежащее исполнение обязательства несет только должник, но объем такой ответственности снижается с учетом вины того и другого.

Законом или договором может быть предусмотрено взыскание: только неустойки (исключительная неустойка); либо по выбору кредитора только убытков или только неустойки (альтернативная). Это случаи ограничения ответственности.

По отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанными с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено это право на полное возмещение убытков (п. 1 ст. 400 ГК). Речь идет либо об ограничении возмещаемых убытков размерами реального ущерба и исключении из них упущенной выгоды (например, в договорах энергоснабжения в соответствии с п. 1 ст. 547 ГК), либо о возможности взыскания заранее установленных сумм, главным образом в виде штрафов (исключительной неустойки), например, в договорах перевозки грузов и пассажиров в соответствии со ст. 693-795 ГК). Другой пример, ч. 3 п. 3 ст. 448 ГК организатор

закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам только реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Ограничение ответственности договором используется таким образом в предпринимательских отношениях и не допускается для договоров с гражданином-потребителем (п. 2 ст. 400 ГК).

Увеличить размер ответственности договором обязательства могут в случаях и размере предусмотренных законом. Так законом или договором допускается установление обязанности причинителя вреда во внедоговорных отношениях выплатить потерпевшему компенсацию сумму сверх установленного законом возмещения вреда (абз. 3 п. 1 ст. 1064 ГК). Это вызвано тем, что размер причиненного вреда не покрывает всех реально понесенных потерпевшим убытков.

Особенности ответственности за нарушения денежных обязательств зависит прежде всего от соотношения неустойки и убытков, причиненных кредитору неправомерным использованием его денежных средств.

Если убытки равны или ниже ее, то они не взыскиваются. Если убытки превышают неустойку, то подлежат возмещению в части, превышающей неустойку.

Неустойка, взимается на день уплаты денежных средств кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен для начисления процентов более короткий срок. Размер неустойки определяется в процентах к сумме денежных средств, исходя из существующей в месте жительства кредитора-гражданина (в месте нахождения кредитора юридического лица) учетной ставки банковского процента при добровольном возврате на день исполнения денежного обязательства (его части), при взыскании в судебном порядке - на день предъявления иска или на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором (ст. 395 ГК).

Согласно п. 51, 52 постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" от 1 июля 1996 г. в настоящее время в отношениях между организациями и гражданами России подлежат уплате проценты в размере единой учетной ставки Центрального банка Российской Федерации по кредитным ресурсам, предоставленным коммерческим банкам (ставка рефинансирования).

Если денежное обязательство выражено в валюте и отсутствует официальная учетная ставка банковского процента по валютным кредитам на день исполнения денежного обязательства в месте нахождения кредитора, то размер процентов определяется на основании публикаций в официальных источниках информации о средних ставках банковского процента по кратковременным валютным кредитам, предоставляемым в месте нахождения кредитора. Если отсутствует и такие публикации, то размер подлежащих взысканию процентов устанавливается на основании представляемой истцом в качестве доказательства ставки одного из ведущих банков в месте нахождения кредитора, подтверждающий применимую им ставку по краткосрочным валютным кредитам. Проценты подлежат уплате только на соответствующую сумму денежных средств и не должны начисляться на проценты за пользование чужими денежными

средствами, если иное не предусмотрено законом.

На размер ответственности за неисполнение денежного обязательства влияет также просрочка кредитора. Должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора (п. 3 ст. 406 ГК).

Основанием освобождения от ответственности могут быть предусмотрены договором или договором для конкретного обязательства.

Однако ст. 401 ГК предусматривает ничтожность соглашения об устранении ответственности за умышленное нарушение обязательства.

Основаниями освобождения от ответственности являются:

1) случай - обстоятельство, характеризующиеся субъективной непредотвратимости и непредвиденностью: если лицо знало бы о возможном наступлении результата, то вред мог быть предотвращен. Например, кража стройматериалов третьим лицом, отданных подрядчику для ремонта, является умышленным преступлением, если подрядчик не предвидел и не мог предвидеть совершения кражи подобным образом (например, поджег здания);

2) непреодолимая сила - обстоятельство характеризуемое чрезвычайностью и непредотвратимостью при данных условиях, (п. 1 ст. 202, п. 3 ст. 401 ГК). Например, наводнение, землетрясение, цунами, извержение вулканов, военные действия, перерыв дипломатических отношений, эпидемий.

3) Вина потерпевшего (кредитора) - согласно п. 1 ст. 1083 ГК вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит.

#### 6. Прекращение обязательств

Обязательство прекращается его надлежащим исполнением (ст.408 ГК).

При этом кредитор обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения (полностью или частично). Если же должник выдал кредитору в удостоверение обязательства долговой документ, то кредитор обязан вернуть этот документ. Нахождение домового документа у должника подтверждает прекращение обязательства (пока не доказано обратное). Если кредитор отказывается выдать расписку об исполнении обязательства или возратить долговой документ, то должник вправе задержать исполнение, и наступает просрочка кредитора (ст. 408 ГК).

При согласии сторон обязательство может быть прекращено предоставлением отступного (ст. 409 ГК), (уплатой денег, передачей имущества). Обязательство может быть прекращено полностью или частично зачетом встречного однородного требования (ст. 410 ГК).

Зачет не допускается при взыскании алиментов, возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью, пожизненном содержании и в некоторых других случаях.

Обязательство прекращается новацией (ст. 414 ГК) - соглашением сторон о замене первоначального обязательства новым обязательством. Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненному жизни и здоровью, по уплате алиментов (ст. 414 ГК).

Обязательство прекращается прощением долга (ст. 415 ГК), невозможностью исполнения (ст. 416 ГК), и, смертью должника или кредитора, когда обязательство неразрывно связано с их личностью, а также ликвидацией юридического лица (ст. 418, 419 ГК), изданием акта государственного органа, делающим невозможным исполнение

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

(ст. 417 ГК), совпадением кредитора и должника в одном лице (ст. 413 ГК).

Следует выделить, что обязательства, основанные на договоре, могут быть изменены или прекращены только соглашением сторон.

## Тема 14

### Договор как основание возникновения обязательства

Договор - соглашение между кредитором и должником об установлении обязательственных правоотношений.

Согласно ст. 420 ГК договором признается соглашение двух человек или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Условия договора определяются усмотрением сторон, действует общий принцип "дозволено все, кроме прямо запрещенного законом".

Поэтому могут заключаться договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные законом или иными правовыми актами (ст. 421 ГК).

Договор - это наиболее распространенный вид сделок. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров (п.п. 2, 3 ст. 420 ГК).

Вместе с тем условия договора должны соответствовать обязательным правилам, определяемым правовыми актами на момент его заключения. Если же после заключения договора устанавливаются иные обязательные правила, то расходящиеся с ним условия договора все же сохраняют силу (кроме случаев, когда закон распространяется и на отношения возникшие до его принятия).

Характеризуя договор как юридический факт, порождающий обязательства, следует выделять требование свободного волеизъявления. Поэтому ст. 421 закрепляет целый ряд правил, обеспечивающих свободу договора. Понуждение к заключению договора не допускается, кроме случаев, предусмотренных правовой нормой или соглашением сторон. Если условия договора определяются диспозитивной нормой, стороны могут своим соглашением исключить ее применение или изменить, установить новое условие. Условия договора могут иметь примерное значение, устанавливая лишь рамки (общие) соглашения.

Когда же тот или иной аспект обязательственного правоотношения вовсе не регулируется не соглашением сторон, ни нормой закона, возможно применение обычаев делового оборота.

Договор считается заключенным, если сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям.

Существенными признаются, например, те условия о предмете, сроке и т.д. Если хотя бы одно существенное условие не определено соглашением, договор считается не заключенным.

Круг существенных условий зависит от особенностей конкретного договора. Так, ассортимент поставляемой продукции является существенным условием для договора поставки, и не относится к числу существенных условий для договора по перевозке

груза.

В решении о том, относится ли данное условие к числу существенных, законодательство устанавливает следующие ориентиры:

1. существенными являются условия о предмете договора (п. 1 ст. 432 ГК). Например, невозможно заключить договор купли-продажи, если между продавцом и покупателем не достигнуто соглашение о том, какие предметы будут проданы.
2. относятся те условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные. Так, в соответствии со ст. 1 ст. 339 в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем должно быть указано у какой из сторон находится заложенное имущество.
3. признаются те условия, которые необходимы для договоров данного вида, т.е. те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора. Например, договор страхования невозможен без определения страхового случая.
4. считаются все те условия относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становится и такое условие которое не признано таковым законом или иным правовым актом, и которое не выражает природу этого договора. Например, требование о упаковке продаваемой вещи, не отнесено к существенным условиям договора и не выражает природу договора. Однако для покупателя, приобретающего вещь для подарка, упаковка может быть существенным условием. Поэтому, если он потребует согласовать условие об упаковке приобретаемого товара оно становится существенным.

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Предполагается, что если стороны достигли соглашения заключить денежный договор, то тем самым они согласились и с теми условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре. Например, при заключении договора имущественного найма автоматически вступает в действие условие, предусмотренное ст. 211 ГК, в соответствии с которыми риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, т.е. наймодатель.

К числу обычных условий возмездных договоров следует в настоящее время относить цену в договоре. В соответствии со ст. 424 ГК, если в договоре не определена цена, по которой оплачивается исполнение договора, то в предусмотренных законом случаях применяются цены, регулируемые уполномоченными на то государственными органами, или по цене, которая взимается за аналогичные товары, работы или услуги. К числу обычных условий следует относить и примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, если в договоре имеется отсылка к этим примерным условиям. Если такой отсылки в договоре нет, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота (ст. 5 и п. 5 ст. 421 ГК).

К числу обычных условий относятся и те обычаи делового оборота, применимые к отношениям сторон, которые вступают в действие, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой (п. 5 ст. 421 ГК).

Так, содержащиеся в императивной или диспозитивной норме условия вступают в действие автоматически при заключении договора без предварительного их согласования. Поэтому их относят к обычным условиям договора.

К обычным условиям относится право выдавшего доверенность в любое время аннулировать ее. Если обычное условие не включено в текст договора, то это не влияет на силу заключенного соглашения и не устраняет действие такого условия.

В договор может быть также включены случайные условия, не предусмотренные ни законом, ни обычными условиями. Их отсутствие не влияет на признание договора заключенным в договор, то, конечно же, должны соблюдаться.

Случайными называются условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Их отсутствие так же, как отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных условий, они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. Так, если при согласовании условий договора поставки стороны не решили вопрос о том, каким видом транспорта товар будет доставлен покупателю, договор считается заключенным и без этого случайного условия. Однако если покупатель оговорил транспорт которым должен быть доставлен груз это условие обязательно для другой стороны договора.

#### Форма договоров

Для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия в требуемой по случаям форме (п.1 ст. 432 ГК). Поскольку договор является одним из видов сделок к его форме применяются общие правила о форме сделок. В соответствии п. 1 ст. 434 ГК договор может быть заключен в любой форме, если законом не установлена определенная форма. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему установленной формы, хотя бы законом для данного вида договоров такая форма не требовалась.

Для заключения реального договора требуется не только облеченная в требуемую форму соглашение сторон, но и передача соответствующего имущества (п.2 ст. 434 ГК). При этом передача также должна быть надлежащим образом оформлена. Так, при заключении гражданином договора займа на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом *min* размер оплаты труда, передача указанной суммы денег должна сопровождаться выдачей заемной расписки.

Если согласно законодательству и соглашению сторон договор должен быть заключен в письменной форме, он может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, позволяющей достоверно установить, что исходит от сторон по договору (п.2 ст. 434 ГК). Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью) и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований (п.1 ст. 160 ГК).

В отношениях между гражданами и юридическими лицами нередко применяются

типовые бланки, на которых оформляется договор. Отступления от установленной типовым бланком последовательности расположения внутренних реквизитов договора не влияет на действительность заключенного договора, если в нем согласованы все существенные условия. Так, незаполненные сторонами одной из граф типового бланка, если эта графа не касается существенного условия или внесение изменений или дополнений не ведут к признанию договора не заключенным или недействительным (ничтожным).

От типовых бланков, призванных облегчить процесс оформления письменного договора, необходимо отличать типовые договоры, утверждаемые Правительством РФ в случаях предусмотренных законом (п.4 ст.426). Условия таких типовых договоров являются обязательными для сторон и их нарушение введет к признанию их ничтожными либо изменений и дополнений, либо всего договора в целом. Форма договора призвана закреплять и правильно отражать согласованное волеизъявление его сторон.

В целях разрешения споров между участниками ст. 431 ГК формулирует правила толкования договора. При уяснении содержания договора решающее значение придается его буквальному тексту и вытекающему из него смыслу. И только в том случае, если правила не позволяют передать содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом допускается привлечение к исследованию не только самого договора, но и других сопутствующих обстоятельств.

К числу таких обстоятельств относятся: предшествующие договору переговоры и переписка, практика, установленная во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон (п. 2 ст. 431 ГК).

**Классификация договоров**

Договоры различаются по конкретному содержанию регулируемых ими отношений - договоры поставки, перевозки подряда и т.п.

По признаку распределения прав и обязанностей делятся на односторонние и взаимные. В односторонних договорах права принадлежат одной стороне, а обязанности двум сторонам, по договору займа займодавец имеет право требовать возврата, а заемщик - обязанность возвратить полученное.

Во взаимных договорах права и обязанности принадлежат как одной, так и другой стороне. Например, договора купли-продажи, поставки, имущественного найма.

По моменту вступления в силу различаются консесуальные и реальные договоры. Консесуальные вступают в силу с момента достижения соглашения, например, купли-продажи, поставки, подряда, аренды нежилых помещений.

Реальные - вступают в силу с момента передачи вещи, например, договор перевозки, некоторые виды договоров хранения.

Гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юридической направленности.

Основной договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т.п.

Предварительный договор (п.1 ст.429) - представляет собой договор о заключении

договора в будущем. Такие договоры под страхом недействительности должны быть оформлены письменно - порождает обязательство обеих сторон к определенному сроку (при отсутствии указания в самом договоре этот срок считается равным 1 году).

ЗаклЮчить договор на условиях, указанных в предварительном договоре.

Одним из примеров предварительного договора служит запродажа: договор о заключении договора купли-продажи в будущем.

В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор уклоняется от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о принуждении заключить договор.

Предварительный договор необходимо отличать от соглашений о намерениях, имеющих место на практике. В указанных соглашениях о намерениях лишь фиксируется желание сторон вступить в будущем в договорные отношения. Однако само соглашение не порождает каких-либо прав и обязанностей у сторон, если в нем не установлено иное. Поэтому отказ одного из участников заключить договор, не влечет для него каких-либо правовых последствий.

Различают также публичные, договоры присоединения, договоры в пользу 3-го лица. Несколько слов о них.

Публичный договор - договор, заключаемый коммерческой организацией по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг.

Коммерческая организация обязана устанавливать одинаковые условия для своих контрагентов и не вправе кому-либо отказывать в заключении договора, создавать преимущества, ухудшать условия. В предусмотренных законом случаях Правительство РФ может издавать правила, обязательные для сторон (типовые правила, положения) (ст. 426 ГК).

Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах. Сторона, присоединившаяся к договору, вправе, однако требовать расторжения либо изменения его условий, если она лишается прав, "обычно предоставляемых по договору такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно отменяющие для присоединившейся стороны условия..." (ст. 428 ГК).

Договор в пользу третьего лица - должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному в договоре 3-му лицу, которое и приобретает право требовать исполнения обязательства (ст. 430 ГК).

1. Действительность договора в пользу 3-го лица не зависит от того, обозначено оно в самом договоре или нет, достаточно одного лишь указания, если он заключен в его пользу;

Например, внесение в банк денег на чужое имя (на имя своего ребенка) или страхование гражданкой ответственности, при котором в качестве 3-го лица ("выгода приобретателя") выступает потенциальный потерпевший от несчастного случая.

2. С момента, когда 3-е лицо заявило должнику о своем намерении воспользоваться своим правом по договору, стороны не могут изменить или расторгнуть заключенный договор без согласия 3-го лица (п. 2 ст. 430 ГК).

Заключение договора

I. Общий порядок

Договор заключается посредством направления одной стороной другому предложения заключить договор - оферты, которая должна содержать существенные условия предлагаемого договора (ст. 435 ГК).

Существенные условия - это такие условия, которые необходимы для договоров данного вида. К их числу относятся:

- ? предмет договора;
- ? цена (размер платы, подлежащей внесению);
- ? сроки.

Оферта связывает направившее ее лицо с момента получения оферты адресатом.

Договор признается заключенным, когда лицо, направившее оферту, получает согласие, акцепт.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание, как общее правило, не может считаться акцептом.

## II.

Договор может быть заключен при проведении торгов в виде аукционов или конкурса. Организовать торги имеет право собственник, обладатель имущественного права либо специализированная организация. Аукционы и конкурсы могут быть открытыми, с участием всех желающих, и закрытыми, с участием лиц, специально приглашенных для этой цели. Участники торгов вносят задаток. Если торги не состоялись задаток подлежит возврату. Он подлежит возврату и лицам, участвовавшим в торгах, но не выигравшими их.

Выигравшим торги признается предложивший наиболее высокую цену, при проведении конкурса - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия.

Выигравший торги и их организатор подписывают протокол о результатах, который имеет силу договора. Выигравшему торги задаток засчитывается в счет исполнения обязательства по заключенному договору. Но если выигравший торги отказывается подписать протокол, он теряет задаток.

Аукционы и торги, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Торги, проведенные с нарушением установленных правил, по суду могут быть признаны недействительными.

## III.

В определяемых законодательством случаях заключение договора предусматривается в обязательном порядке.

Из общего принципа свободы заключения договора и понуждения к заключению его есть исключения, состоящие в т.ч. одной из сторон заключение договора может быть не правом, а обязанностью, и заключение договора становится обязанностью.

Такая обязанность заключить договор должна быть предусмотрена только ГК или законом РФ, а также добровольно принятым обязательством.

Если сторона, для которой в соответствии с ГК или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, то другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Кроме того, сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

ГК предусматривает следующие случаи заключения договоров в обязательном порядке. Во-первых, это публичный договор, т.е. договор заключаемый между коммерческим юридическим лицом и потребителем товаров (работ, услуг), которые выпускает (осуществляет) данная коммерческая организация в отношении каждого, кто к ней обратится. При наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги или выполнить для него определенную работу коммерческая организация не вправе отказываться от заключения этого договора.

В случае необоснованного уклонения от заключения такого договора потребитель вправе через суд понудить коммерческую организацию, заключить с ним договор, а также требовать возмещения причиненных этим убытков.

Бремя доказывания в суде отсутствия возможности выполнить работы, передать товары, оказать услуги стоит на коммерческой организации.

Во-вторых, обязанность заключить договор предусмотрена предварительным договором (ст. 429 ГК).

Если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона вправе требовать понуждения к заключению договора на условиях, определенных предварительным, и возмещения убытков.

В третьих, если договор заключается на торгах, а предметом торгов является только право на заключение договора, стороны не вправе уклоняться от подписания договора. Последствия этого те же самые, что и в публичном договоре.

В четвертых, в соответствии с п.4 ст.527 ГК, для государственного заказчика заключение государственного контракта с поставщиком является обязательным, если заказ на поставку товаров для государственных нужд размещается по конкурсу и поставщик объявлен его победителем.

Заключение договора в обязательном порядке предусмотрено рядом российских законов. В частности, закон РФ от 13 декабря 1994 г. "О поставках продукции для федеральных государственных нужд", предусмотрел, что поставщики, обладающие монополией на производство отдельных видов продукции, не вправе отказаться от заключения государственных контрактов в случае, если размещение заказа не влечет убытков от ее производства.

В соответствии с этим законом Правительство РФ может в необходимых случаях вводить для федеральных предприятий режим обязательного заключения государственных контрактов на поставку продукции для федеральных государственных нужд.

При необоснованном отклонении поставщика от заключения государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд в случаях, когда обязанность заключения установлена законом "О поставках продукции для федеральных государственных нужд", поставщик уплачивает покупателю штраф в размере стоимости продукции, определенной в проекте контракта.

В соответствии с Федеральным законом от 23 декабря 1994 г. "О государственном материальном резерве" обязанность заключения государственных контрактов (договоров) на поставку материальных ценностей в государственный резерв возложена на поставщиков, занимающих доминирующее положение на товарном рынке, а также на организации-монополисты и организации, в объеме производства которых

государственный оборонный заказ превышает 70%.

В случае отказа таких поставщиков от заключения государственных контрактов (договоров) на поставку материальных ценностей в государственный резерв или неполучении ответа в течение 20 дней на предложение о заключение контракта (договора) государственный заказчик и его территориальные органы вправе обратиться в арбитражный суд с иском о принуждении указанных поставщиков к заключению государственных контрактов (договоров). При необоснованном уклонении поставщика от заключения государственных контракта (договора) в обязательном порядке поставщик уплачивает штраф в размере стоимости продукции, определенной в проекте государственного контракта (договора).

Закон "О государственном материальном резерве" устанавливает для подрядчика обязанность заключения договора подряда на строительство, реконструкцию и техническое перевооружение объектов системы государственного резерва. При необоснованном отклонении от заключения такого договора подрядчик, помимо понуждения к заключению договора, уплачивает штраф в размере годового объема капитальных вложений, определенного в договоре, с учетом индексации.

Заключение договоров на поставку и перевозку продукции для агропромышленного комплекса является обязанностью поставщика такой продукции, вытекающей из российского закона "О приоритетном обеспечении агропромышленного комплекса материально-техническими ресурсами". За уклонения от заключения договора на поставку продукции для агропромышленного комплекса этим же законом установлена материальная ответственность поставщика (изготовителя).

Обязанность заключить договор может быть предусмотрена добровольно принятым стороной обязательством. Так, в соответствии со ст. 446 ГК стороны вправе по своему соглашению передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение арбитражного суда. При этом условия, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда. Из этого правила можно сделать вывод, что сторона обязалась заключить договор на условиях, которые сформулирует суд.

Правила о заключении договора в обязательном порядке, сформулированные в ст. 445 ГК, касаются двух различных ситуаций, когда обязанная сторона выступает в роли лица, получившего предложение (оферту) заключить договор, или сама направляет контрагенту предложение о заключении. И в том, и в другом случае правом на обращение с иском в суд о разногласиях по отдельным условиям договора о понуждении к заключению наделяется лицо, которое вступает в договорные отношения со стороной, обязанной заключить договор.

Получив оферту (проект договора) сторона, для которой заключение договора обязательно, должна в тридцатидневный срок рассмотреть предложенные условия договора. При этом рассмотрение условий договора и подготовка ответа на предложение заключить договор является обязанностью, а не правом стороны, получившей оферту, как это происходит при заключении договоров в обычном порядке. Сторона, для которой заключение договора обязательно, должна в течении тридцати дней со дня получения оферты направить другой стороне извещение об акцепте, с момента получения которого другой стороной договор будет считаться заключенным,

либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора).

Если оферта исходит от стороны, обязанной заключить договор, и ей в течении тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, она обязана также в течении тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо отклонении протокола разногласий.

При отклонения протокола разногласий либо неполучения извещения о результатах его рассмотрения в указанный тридцатидневный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Сроки, установленные ст. 445 ГК, являются диспозитивными и применяются тогда, когда другие сроки, не установленные законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

Уклонение от заключение договора, обязанной стороной может повлечь следующие юридические последствия:

- 1) решение суда о понуждении к заключению договора, которое может быть принято по заявлению другой стороной, направившей оферту;
- 2) обязанность возместить другой стороне убытки, причиненными необоснованным уклонением от заключения договора.

Изменение и расторжение договоров

В период действия договора в соответствии с законом стороны вправе по своему соглашению как изменить, так и расторгнуть его при условии, что иное не предусмотрено кодексом, другими законами или самим договором (ст. 450 ГК).

При отсутствии соглашения по требованию одной из сторон изменение или расторжение возможно только по решению суда при наступлении следующих обстоятельств:

- 1) В ст. 450 они обозначены как существенные нарушения договора другой стороной. Существенные нарушения договора определяются судом.

Сторона, заявившая требование об изменении или прекращении договора, должна доказать, что при продолжении действия договора она может понести ущерб в форме упущенной выгоды и тех расходов, которые возникли в процессе исполнения договора. Однако существенные нарушения названы и в самом законе. Так, ст. 525 нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным, во-первых, при поставке товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены, в приемлемый для покупателя срок, и во-вторых, при неоднократном нарушении сроков поставки.

- 2) по основаниям, прямо предусмотренным кодексом, другими законами или договором.

Таковыми основаниями выступают действия (бездействия) стороны договора, создающие условия для возможного причинения ущерба другой стороне, хотя они непосредственно не связаны с нарушением договорного обязательства. Примером могут служить действия стороны, формирующей условия договора присоединения в ущерб интересам другой стороны (п. 2 ст. 421 ГК).

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным. Это правило соотносится с тем, которое закреплено в ст. 310 ГК о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств. Односторонний отказ от исполнения договора чаще всего происходит по таким договорам, как поручение - ст. 977 ГК, заем - ст. 871 ГК, банковский счет - ст. 859 ГК и другие.

Изменение и расторжение договоров происходит и в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК). Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Очевидно, что исполнение такого обязательства становится экономически обременительным для одной или всех сторон, участвующих в договоре.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, по основаниям предусмотренным п. 4 ст. 451 ГК, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- 1) в момент заключения договора исходили из того, что такого изменения не произойдет;
- 2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по контракту договора и условиям оборота;
- 3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующие договору соотношения имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- 4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора. Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для стороны ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Порядок изменения и расторжения договора определяется в той же норме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Требование об изменении при расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучение ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии в тридцатидневный срок.

Юридические последствия изменения и расторжения договора установлены ст. 453 ГК РФ. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении договора - прекращаются. В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или расторжении договора. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

### Значение договора

Договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны, в принципе может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении. Поэтому именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить такую организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте, которых невозможно добиться с помощью самых жестких административно правовых средств. Именно Договор обеспечивает правовое оформление нормальных экономических отношений во всех сферах общественной жизни. Давайте кратко рассмотрим некоторые из них.

1. Группа договоров, направленных на передачу имущества в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) составляют: договоры купли-продажи, поставки, контрактации, мены, займа, дарения ренты. Общим признаком этих договоров данной группы является, то что имущество в результате любого из них переходит в приобретателю в постоянное, не ограниченное сроком обладания на основе вещного права, дающего приобретателю самый широкий круг полномочий.

Большинство из них являются возмездными, т.е. приобретатель, получая имущество обязан и сам сделать встречное имущественное представление своему контракту (например, по договору купли-продажи покупатель платит продавцу денежную сумму ст.454 ГК, по договору получивший имущество в обмен на него передает контрагенту свое имущество). Но договор дарения и беспроцентный заем являются безвозмездными. Исключительная широка сфера применения названных договоров. Или оформляются розничная и оптовая торговля, внешнеторговый оборот, сделки на товарных и фондовых биржах, ценностей и взаимоотношения между производителями и заготовителями сельскохозяйственной продукции, продажа предприятий, продажа, обмен и дарение квартир и т.д.

Правовое регулирование отношений, оформляемых договорами этой группы, осуществляется наряду с ГК также многочисленными специальными законодательными актами, такими как Закон о защите прав потребителей, Закон о поставке продукции и

товаров для государственных нужд, Закон о товарных биржах и биржевой торговле и др.

2. В группу договоров, имеющих целью передачу имущества во временное пользование входят: договоры имущественного найма (аренды), найма жилого помещения, безвозмездного пользования имуществом. По любому из них имущество переходит к получателю во владение и пользование, причем не навсегда, а на определенный срок, по истечении которого имущество возвращается собственнику. Договоры этой группы обеспечивают правовое оформление важной области имущественных отношений субъектов гражданского права. Об этом свидетельствует краткий перечень разновидностей договоров: договор аренды предприятий, аренды транспортных средств, договоры проката, договоры лизинга (аренда с правом выкупа арендного имущества в сочетании с кредитованием арендатора), договоры аренды зданий и сооружений. Договор аренды жилого помещения представляет арендатору и членам его семьи недвижимость в жилищной сфере, включая жилые помещения, без ограничения размеров за договорную плату во временное пользование, а арендатор обязуется использовать ее в соответствии с договором и своевременно вносить арендную плату, включая оплату за коммунальные платежи. Арендодателем выступает собственник жилых помещений (граждане, приватизировавшие квартиры, собственники жилых домов, юридические лица), арендодателями - граждане и юридические лица. Стороны свободно определяют условия договора, размеры арендной платы. В этом заключается основное их отличие от договоров найма жилых помещений.

По договору социального найма жилого помещения наймодатель предоставляет в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного проживания жилое помещение, как правило в виде отдельной квартиры в пределах норм жилой площади, а наниматель обязуется использовать это жилое помещение по назначению, своевременно вносить плату за пользование им и за коммунальные услуги. Отношения сторон строго регламентированы. В числе найма важных нормативных актов, регулирующих отношения, охватываемые данной группой договоров, наряду с ГК следует назвать Жилищный кодекс РФ, Закон об основах федеральной жилищной политики, Указ Президента РФ, "О регулировании арендных отношений и приватизации государственных и муниципальных предприятий, сданных в аренду."

3. В специальную группу объединяются договоры, которые регулируют выполнение работ.

Это договоры подряда, подряда строительного и бытового, договоры на производство проектных и изыскательных работ и договоры по выполнению научно-исследовательских и опытно-конструктивных работ. Их правовая природа наиболее полно выявляется в общем определении договора подряда (ст. 702 ГК). По договору подряда подрядчик обязуется выполнить определенную работу по заданию заказчика с использованием его или своих материалов, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее. Специфика правового регулирования других подрядных договоров определяется особенностями их предмета. Так, предметом договора строительного подряда является осуществление строительства, капитального ремонта, реконструкции предприятий, зданий, сооружений и иных работ, непрерывно связанных с местом нахождения объекта. Отсюда особенности в организации договорных сведений

(генеральных подрядчик привлекает к осуществлению работ субподрядчиков), в порядке приемки и сдачи работ и др. Среди специальных нормативных актов, регулирующих отношения по выполнению работ, назовем Закон об инвестиционной деятельности, Закон о защите прав потребителей, Правила бытового обслуживания населения в РФ.

4. Большую группу составляют договоры, направленные на оказание услуг. Услуги могут выражаться как в совершение фактических действий (например, перевозка грузов, обеспечение хранения имущества), так и юридически (например, заключение сделок одним лицом по поручению другого).

Важное значение в этой группе договоров принадлежит договору перевозки грузов, в соответствии с которым перевозчик обязуется доставить вверенный ему груз отправителем груз в пункт назначения и выдать его управляющему на получение груза лицу (получателю), а получатель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. Также за плату, но на основе договоров перевозки пассажиров осуществляется доставка пассажиров и багажа, ответственность сторон в случае нарушения обязательств определяются транспортными уставами и кодексами.

В имущественном обороте при совершении юридических действий нередко возникает необходимость в содействии третьих лиц. Такими лицами являются работники этих предприятий, выступающие от их имени по договоренности этих предприятий, брокеры товарных и фондовых бирж, поверенные, страховые брокеры и страховые агенты, внешнеэкономические организации, заключающие внешнеторговые сделки по поручению предприятий и граждан - предпринимателей. Взаимоотношения сторон в этих случаях оформляются договорами поручения или договором комиссии. По договору поручения (ст. 977 ГК) поверенный обязуется совершить от имени и за счет доверителя определенные юридические действия, а доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законодательством или договором. Несколько отличается правовое положение сторон при заключении договора комиссии, по которому комиссионер обязуется по поручению комитента за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени за счет комитента.

Договоры хранения заключают граждане и юридические лица. Хранители обычно выступают организации, осуществляющие деятельность по хранению передаваемого им имущества на профессиональной основе (товарные склады, холодильники, элеваторы, камеры хранения, ломбарды и др.) Граждане могут быть хранителями в договоре бытового хранения.

ГК следующим образом определяет договор хранения: по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить имущество, переданное ей другой стороной, и возвратить это имущество в сохранности (ст.886 ГК).

В условиях рыночной экономики возрастает значение сферы страхования и расчетно-кредитных отношений. Страхование представляет собой отношения по защите имущественных интересов физических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных фондов, формулируемых из уплачиваемых или страховых взносов. Страховые правоотношения возникают в большинстве случаев из договоров страхования. По договору страхования имущества или связанного с ним

имущественного интереса страховщик обязуется за установленную плату (страховые платежи) при наступлении указанного в договоре события (страхового случая) возместить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор, понесенные убытки полностью или частично (выплатить страховое возмещение) в пределах обусловленной договором суммы (страховой суммы). По договору личного страхования страховщик обязуется при наступлении страхового случая уплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор, обусловленную договором страховую сумму.

Страхователь обязуется вносить установленные договором страховую сумм.

Страхователь обязуется вносить установленные договором страховые платежи.

Специальными законодательными актами, регуливающими страховые отношения, являются Закон РФ о страховании, Закон о медицинском страховании в РФ и др.

Поскольку гражданские обязательства в основной своей массе возмездные, у сторон возникает постоянная необходимость в расчетах за полученные товары, выполненные работы, перевезенные грузы и др. Между гражданами расчеты обычно производятся наличными деньгами и в рамках основного правоотношения (например, купли-продажи) новое расчетное обязательство не возникает. Юридическим лицом по закону наличными разрешается рассчитываться в сумме не превышающей 2 тыс. рублей. все остальные платежи должны производиться безналичным путем через банк, т.е. путем снятия соответствующей суммы со счета плательщика и зачислению на счет получателя денег. В связи с этим все юридические лица обязаны при своем образовании заключать с банком договор банковского счета.

По договору банковского счета (ст.859 ГК) банк обязуется хранить денежные средства на счет суммы, выполнить распоряжения клиента об их о проведении других банковских операций, а также выплачивать проценты клиенту за использование его средств. Обязанности клиента по этому договору: хранить свободные денежные средства в банке и осуществлять расчеты по своим обязательствам через банк.

Тесно связаны с расчетными кредитные обязательства. Они возникают на основе договора займа (ст.811 ГК). По этому договору заимодавец (кредитор) передает заемщику (должнику) в собственность деньги или вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется своевременно возвратить такую сумму денег или равное количество вещей того же рода и качества. Обычно банки предоставляют под обеспечение исполнения по кредитному договору. В качестве обеспечения могут выступать, поручительство (см. тему №3) и в других формах принятых в банковской практике.

Наряду с ГК расчетные и кредитные обязательства регулируются специальными нормативными актами: Законом о банках и банковской деятельности в РФ, Положением о безналичных расчетах в РФ и др.

## Список терминов

Абсолютные права (А.П.) - субъективные права, носителем которых противостоит определенное число обязанных лиц. Обязанность, которых состоит в воздержании от

совершения действий, ущемляющих А.П. Закон защищает А.П. против всех и каждого, т.е. против неопределенного круга лиц. К числу абсолютных прав относятся некоторые имущественные права (например, право собственности), а также все личные имущественные права.

Автономная некоммерческая организация - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

Адрес - место жительства или место пребывания гражданина либо место нахождения юридического лица.

Актив - совокупность имущественных прав (имущество), принадлежащих физическому или юридическому лицу.

Акты гражданского состояния - основные события в жизни человека, подлежащие обязательной регистрации в государственных органах (ЗАГС). Актом гражданского состояния называется также сама запись об этих событиях.

Акцепт - ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт означает согласие принять предложение контрагента о заключении договора. Согласно ст. 438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычаев делового оборота или из денежных отношений деловых сторон.

Акционер - совладелец предприятия или организации, созданных в форме акционерного общества, владеющей акциями, подтверждающими размер его вклада в уставной капитал акционерного общества и дающее право на получение дивидендов (участник акционерного общества, владелец акций).

Акционерное общество (А.О.) - хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное количество акций, распределенных между акционерами. Участники А.О. (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Фирменное наименование А.О. должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным. Правовое положение А.О., права и обязанности акционеров определяются в соответствии с ГК РФ и Законом об акционерных обществах. Особенности правового положения А.О., созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий.

Учредительным документом А.О. является его устав, утвержденный учредителями, помимо сведений, обязательных для учредительных документов любых юридических лиц, должен содержать условия о категориях выпускаемых акций, их номинальной стоимости и количестве; о размере уставного капитала общества; о правах акционеров; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в т.ч. о вопросах, решение по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

А.О. может быть создано одним лицом или состоит из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны

содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для общего сведения. А.О. не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Акция - ценная бумага, удостоверяющая долевое участие в предприятии, действующем в форме акционерного общества и дающая право на получение части его прибыли в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на части имущества, остающегося после его ликвидации.

Различают акции именные и на предъявителя. Выпуск акций на предприятии разрешается в определенном отношении к величине оплаченного уставного капитала эмитента в соответствии с нормативом, установленным Комиссией по ценным бумагам (Ф.З. "О рынке ценных бумаг")

Антимонопольное законодательство (А.З.) - система правовых норм, призванных обеспечить защиту покупателя от монополии производителя путем установления экономических, организационных и иных ограничений и стимулов (система налоговых ставок, законодательное определение приоритетов при предоставлении кредитов, регулирование процессов ценообразования на предприятиях - монополистах, формирование благоприятных правовых условий для создания малых предприятий, поощрение добросовестной конкуренции, система юридических санкций за "сговор фирм", недостоверную рекламу и т.д.).

Антимонопольное законодательство в РФ представлено главным образом Законом о конкуренции и правовыми актами антимонопольных органов. Отдельные нормы А.З. содержатся в законах, указах Президента РФ, постановлениях Правительства, подзаконных актах.

Аренда - предоставление какого-либо имущества (земли, оборудования, помещения и т.д.) во временное пользование за определенную плату на основе договора аренды.

Арендное предприятие - предприятие, которое образуется после заключения договора аренды между государственным органом и организацией арендаторов, формируемой по решению трудового коллектива. Действует на основе устава, утвержденного общим собранием и договором аренды. ГК РФ не называет арендное предприятие в качестве вида юридических лиц, но регулирует отношения, вытекающие из договора аренды предприятий (гл. 34 ГК РФ) как имущественного комплекса.

Аудиторская деятельность (АУДИТ) - предпринимательская деятельность аудиторов (аудиторских фирм) по осуществлению независимых вневедомственных проверок бухгалтерской (финансовой) отчетности, платежно-расчетной документации, налоговых деклараций и др. финансовых обязательств и требований субъектов экономической деятельности, а также по оказанию иных аудиторских услуг.

Основной целью аудиторской деятельности является установление достоверности бухгалтерской (финансовой) отчетности хозяйствующих субъектов и соответствия совершаемых или финансовых и хозяйственных операций нормативным актам, действующим в РФ.

Аукцион - 1) способ продажи товаров с публичного торга покупателю, который предлагает наивысшую цену. Аукционная продажа может быть принудительной, организованной для ликвидации имущества неисправного должника, и добровольной, организованной самим продавцом либо через организацию, специально

равномоченную, выступающую в этих отношениях, как правило, в качестве комиссионера;

2) периодически организуемый специальный рынок по аукционной продаже товаров. Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Основная функция банка - посредничество в платежах и кредитах.

Банковская гарантия (Б.Г.) - способ обеспечения исполнения обязательств. В соответствии со ст. 368 ГК РФ в силу Б.Г. банк, иная кредитная или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по предоставлении бенефициару письменного требования о ее уплате. Сущность Б.Г. как способа обеспечения исполнения обязательств состоит в том, что она обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства). За выдачу Б.Г. принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Согласно ст. 370 ГК предусмотренное Б.Г. обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержатся ссылка на это обязательство. По общему правилу, Б.Г. является безотзывной, т.е. она не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное (ст. 371 ГК РФ).

Банковская тайна - в соответствии с законодательством РФ все кредитные организации, а также ЦБР гарантирует тайну об операциях, о счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов. Все служащие кредитной организации обязаны хранить тайну об операциях, счетах и вкладах ее клиентов и корреспондентов, а также об иных сведениях, устанавливаемых кредитной организацией, если это не противоречит федеральному закону. За разглашение банковской тайны ЦБР, кредитные и иные организации, а также их должностные лица и их работники несут ответственность, включая возмещение нанесенного ущерба, в порядке, установленном федеральным законом (Закон о банках).

Банкротство - неспособность удовлетворять требования кредиторов по оплате товаров, работ, услуг, включая неспособность обеспечить обязательные платежи в бюджет и внебюджетные фонды, в связи с превышением обязательств должника над его имуществом или в связи с неудовлетворительной структурой баланса (Закон о банкротстве).

Безвестное отсутствие - установленный судом факт длительного отсутствия гражданина в месте его постоянного жительства.

В соответствии с ГК РФ гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 42 ГК РФ).

Бездокументарные ценные бумаги - ценные бумаги, существующие не в форме

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

документа на бумажном носителе, а фиксируемые в памяти ЭВМ и иными способами (ст. 149 ГК РФ).

Безнадзорные животные - в соответствии с ГК РФ лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот или др. безнадзорных домашних животных, обязано возвратить из собственникам, а если собственник животных или место его пребывания неизвестны, не позднее 3 дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в милицию или в орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника (ст.230 ГК РФ).

Бесхозная вещь - по законодательству вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Если это не исключается правилами ГК РФ о приобретении права собственности на вещи, от которых собственник отказался (ст.226 ГК), о находке (ст.227 и 228 ГК), о безнадзорных животных (ст.230 и 231 ГК) и кладе (ст.233), право собственности на бесхозные движимые вещи может быть приобретению в силу приобретательной давности. По истечению года со дня постановки на учет, орган - уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

Брокер (Б.) - на фондовой бирже профессиональный участник рынка ценных бумаг (ФЗ "О рынке ценных бумаг занимающейся брокерской деятельностью") товарной биржи не только не является владельцем товара, но не имеет в своем распоряжении продовольственных товаров. Б. Предлагает товары не от своего имени, а от имени производителя или продавца. Роль Б. Выполняют физические лица и организации, включающие свои функции на основе заключаемых с клиентами брокерских (посреднических, агентских) соглашений. Доход Б. формируется за счет определенного процента от стоимости товаров или фиксированных комиссионных вознаграждений за каждую проданную единицу товара.

Валюта - 1) денежная единица, лежащая в основе денежной системы государства (рубли в России);

2) денежные знаки зарубежных стран (банкноты, казначейные обязательства, монеты), кредитные и платежные документы (вексель, чеки и др.) используемые в международных расчетах (иностранная валюта).

Валютные ценности (В.Ц.) - материальные объекты, вовлекаемые в сферу международных валютно-финансовых связей. Согласно ст. 141 ГК виды имущества, признаваемого В.Ц. и порядок совершения сделок с ними определяется законом о валютном регулировании и валютном контроле. Право собственности на В.Ц. защищается в РФ на общих основаниях.

По валютному законодательству РФ В.Ц. считаются: а) иностранная валюта, б) ценные бумаги в иностранной валюте - платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации) и др. долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте, в) драгоценные металлы - золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, кадий и т.д.) в любом виде за исключением ювелирных и бытовых изделий, а также лома таких изделий, г) природные драгоценные камни - алмазы, рубины, изумруды, сапфиры, александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и др. бытовых изделий из этих

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

камней и лома таких изделий (Закон о валютном регулировании).

Варрант (В.) - свидетельство, выдаваемое товарными складами о приеме товара на хранение; дает ее владельцу право получить заем под залог указанного в В. товара.

Вексель - вид ценной бумаги; по своей юридической природе - абстрактное денежное обязательство, выраженное в письменной, строго условленной законом форме.

По гражданскому законодательству вексель - ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного в векселе срока получения займа денежного средства.

Согласно ст. 815 ГК в случаях, когда по соглашению заемщиком выдан вексель, отношения по векселю регулируются законом переводным и простым векселе. С момента выдачи векселя правила гл. 42 ГК о договоре займа могут применяться к этим отношениям постольку, поскольку они не противоречат закону о переводном и простом векселе.

Вещное право - субъективное гражданское право, объектом которого является вещь.

Лицо, обладающее В.П., осуществляет его самостоятельно не прибегая для этого к каким-либо определенным действиям, содействию других обязанных лиц. К числу В.П. относят: 1) право собственности (ст. 209-215 ГК); 2) право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК); 4) сервитуты (ст. 274, 277 ГК); 5) право хозяйственного ведения имуществом (ст.294 ГК); 6) право оперативного управления имуществом (ст.236 ГК).

Виндикация (виндикационный иск) - способ защиты право собственности, с помощью которого собственник может истребовать свое имущество из чужого незаконного владения.

Владение - фактическое обладание вещью, создающее для обладателя возможность непосредственного воздействия на вещь. Одно из правомочий собственника или законного (титального) владельца (арендатора).

Внешнее управление имуществом должника - реорганизационная процедуры, направленная на продолжение деятельности должника, назначаемое арбитражным судом и осуществляемая на основании передачи функций по управлению арбитражному управляющему (Закон о банкротстве).

Возмещение вреда - компенсация имущественного ущерба, возникшего в результате причинения вреда. Ответственное за вред лицо должно возместить его в натуре (предоставить вещь такого же рода и качества, исправить поврежденную и т.п.) или полностью возместить причиненные убытки.

Встречное исполнение обязательств - исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

Гарантийный срок - в соответствии с ГК РФ установлен в договоре - купли-продажи и предусматривает, что в пределах оговоренного договором срока товар должен быть пригоден для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Гарантийный срок начинает действовать с момента передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Генеральный подрядчик - при необходимости привлечение к выполнению работ других

лиц (субподрядчиков) подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. Несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнения или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по поводу подряда.

Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд подрядные строительные, проектные и изыскательные работы, предназначенные для удовлетворения потребностей РФ, субъектов РФ (ст. 763 ГК) заключается между заказчиком - государственным органом, обладающим необходимыми ресурсами, или организацией, наделенной соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами, и подрядчиком - юридическим лицом или гражданином. Предметом контракта являются подрядные работы, предназначенные для удовлетворения государственных потребностей и финансируемые из средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд - заключается на основе заказа государственного заказчика на поставку товаров, принятого поставщиком (исполнителем). Для государственного заказчика, разместившего заказ, принятый поставщиком, заключения государственного контракта является обязательным.

Государственная регистрация недвижимости - право собственности и др. Вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. В случаях предусмотренных законом, наряду с государственной регистрацией недвижимости могут осуществляться отдельная регистрация и учет отдельных видов недвижимости имущества. Порядок государственной регистрации недвижимости и основания отказа в регистрации устанавливаются в соответствии с ГК РФ Законом о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Государственная собственность - в РФ имущество, принадлежащее на праве собственности РФ (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам РФ - республикам, краям областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта РФ).

Земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований являются государственной собственностью. От имени РФ и ее субъектов права собственности осуществляют органы и лица, указанные в ст. 125 ГК. Имущество, находящееся в государственной собственности, закрепляется за государственным предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии со ст. 204, 296 ГК РФ.

Средства соответствующего бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственным предприятиями составляют государственную казну РФ, казну республики в составе РФ, казну края, области, город федерального значения и т.д.

Отнесение государственного имущества, к федеральной собственности субъектов РФ осуществляется в порядке, установленном законом.

Гражданская ответственность - один из видов юридической собственности; установленные нормами гражданского права юридические последствия неисполнения или ненадлежащее исполнение лицом предусмотренных гражданским правом обязанностей, что связано с нарушением субъективных гражданских прав другого лица. Гражданская ответственность заключается в применении к правонарушителю (должнику) в интересах другого лица (кредитора) либо государства установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него отрицательные, экономические невыгодные последствия имущественного характера - возмещение убытков, уплату неустойки (штрафа, пени), возмещение вреда.

Гражданская ответственность является имущественной, несет компенсационный характер, поскольку цель - восстановление нарушенных имущественных прав кредитора и поэтому размер ответственности должен соответствовать размеру причиненных убытков, уплату неустойки возмещение вреда.

Движимые вещи (движимость) - имущество, в противоположность недвижимости не связанное с землей, не прикрепленное к ней. К движимости относятся вещи, которые могут быть переносимы, переводимы с одного места на другое или могут сами передвигаться (например, животные). Движимостью являются также деньги, обязательственные права требования, ценные бумаги, долговые обязательства (закладные), исполнительные листы и др.

Депозит - материальная ценность (обычно деньги или ценные бумаги), вносимая на хранение в финансово-кредитные, таможенные, административные. Судебные учреждения или нотариусу и подлежащая по наступлении определенных условий возврату внешнему ее лицу или передаче по его указанию любому другому лицу.

Дивиденд - часть чистой прибыли акционерного общества за текущий год, которая распределяется среди акционеров. Размер дивиденда по каждой акции зависит не только от суммы полученной прибыли, но и от вида акций (обыкновенная или привилегированная). Общий размер дивиденда определяется после вычета из полученной прибыли сумм налогов, отчисляемых в фонды расширения производства, пополнения страховых резервов, выплаты процентов по облигациям.

Дилер - в широком смысле лицо (или фирма) осуществляющее биржевое или товарное посредничество за свой счет. Дилер действует от своего имени и может выступать посредником между брокерами, другими дилерами или клиентами. Доходы образуются за счет разницы между покупкой и продажной ценой валют и ценных бумаг, а также за счет изменения их курсов. 2) на фондовом рынке - профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий дилерскую деятельность. Дилер может быть только юридическое лицо являющееся коммерческой организацией (ФЗ "О рынке ценных бумаг").

Доверенность - письменные уполномочия, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК).

Договор доверительного управления имуществом - в соответствии с ГК РФ по Договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления им указанного лица

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

(выгодоприобретателя). Согласно ст. 1012 ГК передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему. Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с Договором доверительного управления имуществом любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что действует в качестве управляющего. Доверительный управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация. Имущество не может быть передано в доверительное управление государственному органу местного самоуправления. Доверительный управляющий не может быть выгодоприобретателем по Договору доверительного управления.

Согласно ст. 1013 ГК РФ объектами доверительного управления может быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимости, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарные ценные бумаги, исключительные права и другое имущество; не могут быть: деньги, за исключением случаев предусмотренных законом, имущество переданном в хозяйственное ведение и оперативное управление.

В соответствии со ст.1017 ГКП Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме (причем в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимости). Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации. Несоблюдение формы Договор доверительного управления имуществом влечет недействительность договора. Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий 5 лет (законом могут быть установлены иные сроки для отдельных видов имущества).

Долевая собственность - разновидность общей собственности, в которой определены доли каждого из собственников. Согласно ст. 245, если доли участников долевая собственность не могут быть определены на основании закона или договором участников, доли считаются равными.

Должник - сторона в обязательстве, обязанная совершить в пользу другой стороны кредитора определенные действия или воздержаться от действия. Синонимом термина должник является термины дебитов, применяемый обычно для обозначения должника в денежных обязательствах.

Доминирующее положение хозяйственного субъекта - исключительное положение хозяйственного субъекта или нескольких хозяйственных субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров (определенного товара), дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующие товаром рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйственным субъектам. Доминирующим признается положение хозяйственных субъектов, доля которого на рынке определенного товара составляет 65% и более.

Не может быть признано доминирующего положения хозяйственного субъекта доля которого на рынке определенного товара не превышает 35% (Закон о конкуренции).

Дочернее хозяйственное общество - хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. Дочернее хозяйственное общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества).

Дочернее предприятие - унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, сможет создавать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему части своего имущества в хозяйственное ведение (дочернее предприятие). Учредитель утверждает устав дочернего предприятия и назначает его руководителя.

Естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар.

Законом о естественных монополиях регулируется деятельность естественных монополиях занятых производством (реализацией) товаров в следующих сферах: транспортировка газа по трубопроводам услуги по передаче электрической и тепловой энергии, железнодорожные перевозки; услуги транспортных терминалов, портов, аэропортов; услуги общедоступной электрической и почтовой связи.

Зависимое хозяйственное общество - хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Задаток - один из способов обеспечения исполнения обязательств. В соответствии со ст. 380 ГК задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающейся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке независимо от суммы должно быть совершено в письменной форме.

Закрытое акционерное общество - по законодательству акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Закрытое акционерное общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать 50 акционеров, иначе оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество а течение года.

Залог - один из способов обеспечения исполнения обязательств. В силу залога кредитов по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества, преимущественно перед другим кредитором лица, которому принадлежит это имущество (залогодатель), за изъятиями, установленными законом.

Зачет встречных требований - один из способов прекращения обязательств. Выражается в полном или частичном погашении требований, основанных на нескольких обязательствах. Для зачета встречных требований достаточно заявления одной стороны. Требования должны быть однородными по содержанию (например, денежными) встречными, т.е. обе стороны участвуют в обоих подлежащих зачету обязательствах, при этом должник по одному из них является кредитором по другому.

По ряду требований (по которым истек срок исковой давности, которые связаны с возмещением вреда вызванного, поврежденным здоровьем и др.) зачет запрещен.

Злоупотребления правом - использование субъективного права в противоречии с его социальным назначением, влекущее за собой нарушение охраняемых законом прав и интересов личности, общественности и государственных интересов.

Имущественные права - субъективные права участников правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми требованиями, которые возникают между участниками гражданского оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (товарами, услугами, деньгами и др.)

Имущественные права являются правомочия собственника, право оперативного управления и др. вещные имущественные права, а также обязательственные права (в их числе и права на возмещение ущерба, причиненного здоровью гражданина, вследствие утраты заработка, а также вреда, причиненного имуществу юридического лица), права авторов, изобретателей на вознаграждения (гонораров) за созданные произведения (результаты творческого труда), наследственные права.

Индоссамент - передаточная надпись, т.е. надпись, совершаемая на векселях, чеках, коносаментях и др. ценных бумагах с целью передачи прав требования по ним или обеспечении иных требований.

Индоссант - лицо, делающее на обороте векселя, чека и т.п. передаточную надпись.

Индоссат - лицо, в пользу которого переводится вексель, чек по передаточной надписи.

Интеллектуальная собственность - исключительные права на литературные, художественные и научные произведения, программы для ЭВМ и базы данных; смежные права; на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, а также приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации юридических лиц (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) и др. результаты интеллектуальной деятельности охрана которых предусмотрена законом.

Ипотека - залог предприятия, строения, здания, сооружения или иного объекта, непосредственно связанного с землей, вместе с соответствующим земельным участком и правом пользования или (Закон РФ "Об ипотеке (залоге недвижимости)").

Иск - юридическое средство защиты нарушенных или оспариваемого субъективного права.

Иск негаторный - требование собственника или субъекта права оперативного управления об устранении нарушений, препятствующих осуществлению его права пользования или распоряжения принадлежащих ему или закрепленных за ним имуществом (например, требование об исключении имущества из описи, не дающей возможности им распорядиться). При этом собственник сохраняет право владение имуществом.

Исковая давность - срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Общий срок исковой давности установлен в 3 года.

Клад - зарытые в землю или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил свои права.

Коммерческая тайна - охраняемое законом право предприятия на засекречивание (ограниченный доступ) производственных, технологических, торговых, финансовых и других хозяйственных операций и документации по ним. Перечень сведений, относящийся к объекту коммерческой тайны, определяется руководителем предприятия. Перечень сведений, которые не могут составить коммерческую тайну определяется Правительством РФ.

Компенсация морального вреда - денежная компенсация, предусмотренная законом, возложенная судом на нарушителя личных неимущественных прав и др.

принадлежащих гражданину нематериальные блага. Компенсация морального ущерба физических и нравственных стараний осуществляется независимо от подлежащего возмещения имущественного вреда.

Конклюдентные действия - действия лица, выражающие его волю установить правоотношение (например, совершить сделку), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении. В условиях развитого экономического оборота и распространению автоматических средств, облегчающих процедуру приобретения товаров и услуг (использование автоматов для приобретения билетов в пригородном сообщении и др.).

Конкурентное производство - процедура, направленная на принудительную или добровольную ликвидацию несостоятельного предприятия, в результате которой осуществляется распределение конкурентной массы между кредиторами (Закон о банкротстве несостоятельности).

Коносамент - документ, содержащий условия договора морской перевозки груза.

Удостоверяет факт наличия договора и служит доказательством приема перевозчиком груза к перевозке. Коносамент является (ценной бумагой) товарораспорядительным документом, предоставляющим его держателю право распоряжение грузом.

Кредитор - сторона в обязательстве, которая имеет право требовать от другой стороны должника исполнения обязанности совершить определенные действия либо воздержаться от определенных действий.

Ликвидация юридического лица - процедура, в результате которой происходит прекращение деятельности юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Лицензирование - осуществление определенных видов деятельности при наличии лицензии. Законом установлены перечень этих видов деятельности и порядок выдачи лицензий. По конкретным видам предпринимательской деятельности порядок лицензирование устанавливается специальными правовыми актами. Нарушение условий лицензии влечет ее лишение.

Лицензия - выдаваемое специально уполномоченным органом государственного управления или местного самоуправления разрешение на осуществлении видов деятельности, который в соответствии с действующим законодательством подлежит лицензированию (торговля недвижимостью, автомобилями, банковская деятельность,

валютные операции).

Личные неимущественные права - вид субъективных прав; права на блага, не имеющие имущественного содержания. Характерная черта личных неимущественных прав - неотчуждаемость от их носителей. Личные неимущественные права относятся, как правило, к категории абсолютных прав.

Место исполнения обязательства - в соответствии с ГК, если место исполнения обязательства не определены законом, иными правовыми актами или договором, не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение должно быть произведено в соответствии с правилами ст. 316 ГК РФ.

Муниципальная собственность - имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления. В случае и порядке, предусмотренных нормативными актами муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать юридические лица и граждане.

Имущество, находящееся в муниципальной собственности закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии со ст. 294, 296 ГК РФ. Средства местного бюджета и иное муниципальное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляют муниципальную казну соответствующего городского, сельского населения или другим муниципальным образованиям.

Мораторий - установленная правительством строчка исполнения обязательств, объявляется только при чрезвычайных обстоятельствах (например, был объявлен в условиях Отечественной войны в целях отсрочки уплаты задолженности по денежным обязательствам государственных и кооперативных организаций, находящихся в освобождении от оккупации районах страны). Мораторий может относиться ко всем обязательствам (общий мораторий) или только на отдельные части (частный мораторий).

Мораторий как основание приостановления исковой давности, создает юридические препятствия для предъявления иска.

Находка - обнаружение потерянной кем-либо вещи (ст. 227 ГК РФ).

Недееспособность гражданина - гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным (ст. 29 ГК РФ).

Недействительность сделок - сделка недействительна на основании, установленном ст. 166-179 ГК, в силу признания ее таковой судом (оспариваемая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Недобросовестная конкуренция - любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйственных субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйственным субъектам - конкурентам либо нанесли ущерб их деловой репутации.

Формы недобросовестной конкуренции: распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйственному субъекту

либо нанести ущерб его деловой репутации; введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара; некорректное сравнение хозяйственных субъектов в процессе его рекламной деятельности производимых или реализуемых им товаров с товарами других хозяйственных субъектов; самовольное использование товарного знака, фирменного наименования или маркировки товара другого хозяйственного товара; получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны без согласия владельца (Закон о конкуренции).

Некоммерческая организация - организация являющаяся юридическим лицом, не имеющая в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющая полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК).

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы. Допускается создание объединений коммерческих организаций и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих целей, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Некоммерческие организации создаются в форме общественных и религиозных организаций (объединений), некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральным законом.

Некоммерческая организация считается созданной как юридическое лицо с момента ее государственной регистрации, имеет в собственности или оперативном управлении обособленное имущество, отвечает (за исключением учреждений) по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Некоммерческая организация должна иметь самостоятельный баланс или смету (ФЗ "О некоммерческих организациях").

Некоммерческие партнерства - основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами) для содействия ее членам в осуществление деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и иных целей. Имущество переданное некоммерческому партнерству его членами, является собственностью партнерства.

Непреодолимая сила - чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях событие (стихийное бедствие, наводнение, землетрясение, общественное явление, например, военные действия).

Непреодолимая сила является обстоятельством освобождающим от ответственности. НОУ-ХАУ - 1). Технические знания, опыт, секреты производства, необходимые для решения технической и иной задачи;

2). Результат технического творчества, хотя этот термин может применяться к технической и иной информации необходимой для производства какого-либо изделия, к техническим решениям, выполненным на уровне изобретений, которые по какой-либо причине не были запатентованы в той или иной стране.

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

Неустойка - один из способов обеспечения исполнения обязательств Н. ( штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (напр., в случае просрочки исполнения). По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Новация - соглашение сторон о замене одного заключенного ими обязательства другим  
Нормативный акт - официальный письменный документ, принимаемый уполномоченным органом; устанавливает, изменяет или отменяет нормы права.

Пай - доля участия в хозяйственном обществе или товариществе, с которой связаны определенные имущественные права и обязанности. П. в уставный фонд м.б. внесен в виде денежных средств или подлежащих денежной оценке движимого или недвижимого имущества, прав пользования природными ресурсами и др.

Патент - свидетельство, грамота; на изобретение - документ, выдаваемый компетентным органом государства, удостоверяющий признание предложением изобретением, приоритет изобретения, авторство и исключительное право на изобретение. П. действует только в пределах территории того государства, ведомство которого его выдало.

Пеня - разновидность неустойки. По общему правилу, П. устанавливается в виде процента от суммы просроченного обязательства и начисляется за каждый день просрочки. Однако период начисления П. может быть ограничен определенным сроком (обычно 30 дней), после чего предусматривается взыскание разового штрафа. М. быть установлен и предельный размер П. за день (в твердой сумме) или за весь период ее начисления (в процентах к цене просроченного обязательства).

Перевод долга - перевод должником только с согласия кредитора своего долга на другое лицо.

Полное товарищество - хозяйственное товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Полномочие - право одного лица (представителя) совершать сделки от имени др. лица (представляемого), тем самым создавая, изменяя или прекращая права и обязанности представляемого. По ГК РФ П. может быть основано на доверенности, административном акте, законе.

Попечительство - устанавливается над несовершеннолетними от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Попечители дают согласие на

совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под П., не вправе совершать самостоятельно.

Поручение - договор, в силу которого одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой Стороны (доверителя) определенные юридические действия (приобретение или отчуждение имущества, производство платежей). Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законом или договором.

Поручительство - один из способов обеспечения обязательств. Согласно ст. 361 ГК РФ по договору поручительства поручитель обязуется перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Постоянное (бессрочное) пользование (земельным участком) находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется гражданам и юридическим лицам на основании решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в такое пользование.

Согласно ст. 268 ГК РФ право П.(б.)п. земельным участком может быть приобретено собственником здания, сооружения и иного недвижимого имущества в случаях-предусмотренных п. 1 ст. 271 ГК РФ. Лицо, которому земельный участок предоставлен в П(б.)п., вправе передавать участок в аренду или безвозмездное срочное пользование только с согласия собственника участка. Потребительский кооператив - некоммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Правомочие - предусмотренная законом возможность участника право отношения осуществлять определенные действия или требовать известных действий от других участников этого правоотношения.

Право оперативного управления - одно из вещных прав. Казенное предприятие, учреждение в отношении закрепленного за ними имущества осуществляет права владения, пользования, распоряжения в пределах установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Собственник/имущества, вправе изъять излишнее, неиспользуемое по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Правопреемство - переход прав от одного лица к другому непосредственно в силу закона или соглашения.

Право собственности - вещное право; предполагает наличие у собственника трех правомочий - прав владения, распоряжения и пользования своим имуществом.

Правоспособность - признаваемая государством способность быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей, т.е. способность обладать правами и нести юридические обязанности.

Право хозяйственного ведения - одно из вещных прав. Государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на П.х.в., владеет, пользуется и распоряжается им в пределах, установленных ГК РФ. Так согласно ст. 295 ГК РФ собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает

директора, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хоз. ведении у предприятия". Предприятие не вправе продавать недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в части вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных товариществ и обществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Предварительный договор - договор в соответствии с которым стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, (основной договор) на условиях предусмотренных П.д.

Предпринимательская деятельность - самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке, (ст. 2 ГК РФ).

Предприятие - имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. П. как имущественный комплекс в целом признается недвижимостью. В состав П. как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенное для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие П., его продукцию, работы, услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) и др. исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Предприятие в целом или его часть м.б. предметом купли-продажи, залога, аренды и др. сделок.

Предприятие с иностранными инвестициями- на территории РФ могут создаваться и действовать в форме акционерных обществ, а также др. организационно-правовых формах, предусмотренных законодательством РФ. С точки зрения отношений собственности П.с.и.и. могут

быть: с долевым участием иностранных инвестиций (совместные предприятия), а также их дочерние предприятия и филиалы; полностью принадлежащими иностранным инвесторам, а также дочерние предприятия и филиалы таких предприятий" На территории РФ могут также создаваться филиалы иностранных юридических лиц. П. с и.и. может быть создано либо путем его учреждения, либо в результате приобретения иностранным инвестором доли участия (пая, акции) в ранее учрежденном предприятии без иностранных инвестиций или приобретение такого предприятия полностью. (Закон РСФСР "Об иностранных инвестициях в РСФСР").

Представительство- сделка, совершаемая одним лицом представителем от имени др. лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Согласно ст. 182 ГК РФ полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной

торговле, кассир и т.п. ).

Представительство юридического лица - обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Преимущественное право покупки - при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют П.п. п. продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях кроме случая продажи с публичных торгов.

Приватизация - передача государственной или муниципальной собственности (земельных участков, промышленных предприятий, банков, средств транспорта и связи, зданий, акций,, культурных ценностей и т.п.) за плату или безвозмездно в частную собственность.

Приобретательная давность - гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество.

Производственный кооператив - (артель) - коммерческая организация, которой признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание др. услуг), основанной на их личном участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Промышленная собственность- собирательный термин, включающий права на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки., знак обслуживания. фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения товаров, а также права, относящиеся к защите от недобросовестной конкуренции.

Правовая охрана П.С. осуществляется путем подачи из одной страны в др. заявок на изобретение., товарные знаки и др. объекты в соответствии с правилами международных договоров и соглашений.

Просрочка - нарушение должником или кредитором предусмотренного срока исполнения обязательства.

Публичные торги - продажа имущества или отдача казенного подряда посредством вызова желающих принять участие в торгах.

Публичный договор - договор, заключенный коммерческой организацией/ и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению а" работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру

Сберегательный (депозитный) сертификат - ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада, внесенного в банк; или права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке., выдавшем сертификат, или в любом филиале этого банка (ст. 844 ГК РФ )

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

Сервитут - право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом.

Союзы (Ассоциации) общественных объединений - общественные объединения независимо от их организационно-правовой формы вправе создавать С.(а.)о.о. на основе учредительных договоров и (или,) уставов, принятых союзами, образуя новые общественные объединения. Создание, деятельность, реорганизация и ликвидация С.(а.)о.о. в т.ч. с участием иностранных некоммерческих неправительственных объединений, осуществляется в порядке предусмотренным ФЗ "Об общественных объединениях".

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) - хозяйственное товарищество, в котором наряду с полными товарищами имеется один или несколько участников - вкладчиков (коммандититов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществляемой полными товарищами предпринимательской деятельности.

Товарная биржа - организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте по установленным правилам. Т.Б. запрещается осуществление торговой, торгово-посреднической и иной деятельности, непосредственно не связанной с биржевой торговлей, а также осуществление вкладов, приобретение долей (паев, акций) организаций, если эти организации не ставят целью осуществление биржевой торговли. Товарный знак - обозначением, помещаемое на товаре (упаковке) производственными и торговыми предприятиями для индивидуализации товара его производителя (продавца). Толкование договора - установление содержания обязательств, вытекающих из договора. При толковании условий договора, судом принимается во внимание буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с др. условиями и смыслом договора в целом. Если указанные правила не позволяют определить содержание договора, д.б. выяснена действительная общая воля с учетом цели договора. Во внимание принимаются предшествующие договору переговоры и переписка, практика, установившаяся во взаимоотношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Третейский суд - суд, избираемый самими сторонами для разрешения спора между ними. В России могут создаваться Т.с. 2 видов: постоянно действующие и для разрешения конкретного спора. Т.с. для рассмотрения конкретного спора создаются самими сторонами. Постоянно действующие могут создаваться торговыми палатами, биржами, организациями и их объединениями.

Убыток - выраженный в денежной форме ущерб, который причинен одному лицу, противоправными действиями другого. Под убытками понимается: а) расходы, которое лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утра та или повреждение имущества (реальный ущерб); б) неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Удержание - один из способов обеспечения исполнения обязательств. Кредитор у которого находится вещь, подлежащая возврату должнику, либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и др. убытков

удержать ее до тех пор, пока обязательство не будет выполнено, (ст. 359 ГК)

Унитарное предприятие - коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество У.п. является неделимым и не м.б. распределено по вкладам (долям, паям), в т.ч. между работниками предприятия.

Упущенная выгода - доход или иное благо, не полученное лицом вследствие нарушения его права неисполнением обязательства, либо причинением ему вреда.

Уставный капитал- совокупность вкладов (в денежном выражении) участников (собственников) в общее имущество при создании юридического лица для обеспечения его деятельности в размерах, определенных , учредительными документами.

Законодательством установлены минимальные размеры У.к. в зависимости от вида юридического лица.

Уступка требования (цессия) - переход прав кредитора (цедента) к другому лицу (цессионарию) в результате сделки.

Учредительные документы юридического лица - в соответствии с ГК РФ юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора, либо того и другого вместе, своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого кто к ней обратиться (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия П.Д. устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Публичный конкурс - лицо, объявившее публично о выплате должного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижения иных результатов, должно выплатить обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиям проведения П.К. признан его победителем (ст. 1057 ГК РФ).

Раздел имущества - способ прекращения права общей собственности на принадлежащее сособственникам имуществом Путем раздела имущество делится в натуре, если это возможно без причинения несоразмерного ущерба хозяйственному назначению.

Реестр владельцев ценных бумаг - часть система ведения реестра владельцев ценных бумаг, представляющая собой список зарегистрированных владельцев с указанием количества, номинальной стоимости и категории принадлежащих им именных ц.б., составленный по состоянию на любую установленную дату и позволяющий идентифицировать этих владельцев, количество и категорию, принадлежащих им акций.

Реквизиция - изъятие государством имущества у собственника в государственных или общественных интересах с выплатой ему стоимости имущества.

Реквизиты - обязательные сведения, которые должны содержаться в документа для признания его действительным.

Реституция - возврат сторонами, заключившими сделку, всего полученного ими по сделке в случае признания ее недействительной. При невозможности возратить в натуре возмещается стоимость в деньгах, если иное не предусмотрено законом.

Риск случайной гибели (имущества) - риск возможного несения убытков в связи с гибелью или порчей имущества по причинам, не зависящим от сторон обязательства

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

(неопределимая сила). По общему правилу, убытки (риск) в связи с гибелью или порчей вещи несет его собственник, если договором не предусмотрено иное.

Санация - система мероприятий по улучшению финансового положения предприятий с целью предотвращения их банкротства или для повышения конкурентоспособности. В случаях предусмотренных законом, некоммерческое юридическое лицо может действовать на основании положения об реорганизациях данного вида. Учредительный договор заключается, а устав утверждается его учредителями. Юридическое лицо, созданное одним учредителем действует только на основании устава, утвержденного этим учредителем.

Учреждение - организации, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.

Финансово-промышленная группа - совокупность юридических лиц, действующих на основное и дочернее общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы на основе договора о создании Ф.-п.г. в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создания новых рабочих мест.

Фонд - некоммерческая организация, учрежденная гражданами и /или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. Преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные общественно полезные цели. Имущество, переданное Ф. его учредителями (учредителем), является собственностью Ф. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими Ф., а Ф. не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Фондовая биржа - организатор торгов на рынке ценных бумаг, не совмещающий деятельность по организации торговли с иными видами деятельности, за исключением депозитарной и деятельности по определению взаимных обязательств.

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

Чек - ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК РФ).

Эмансипация - объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным при наличии определенных условий (ст. 27 ГК РФ).

Шикана - правонарушение совершенное субъектом с прямым умыслом причинить вред другому лицу.

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

Список рекомендуемой и использованной литературы

1. Юридическая энциклопедия. М. Изд-во Юринформцентр. 1997.
2. Гражданский кодекс РФ, часть первая от 30 ноября 1994 г.
3. Постановление Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда от 1 июля 1996 г. Российская газета, 13 августа 1996 г.
4. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, часть первая. Отв. ред. О.Н. Садилов, М., 1995 г.
5. Комментарий части первой Гражданского кодекса РФ для предпринимателей. Под общ. ред. В.Д. Карновича. М., 1995 г.
6. Новый Гражданский кодекс РФ. Краткий научно-практический комментарий. Отв. ред. В.Н. Гапеев, С.А. Зинченко, А.А. Лукьянцев. Ростов-на-Дону, 1995 г.
7. Гражданское право. Часть 1: Учебник. Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. С-П., 1996 г.
8. Гражданское право. Часть 1: Учебник. Под ред. Е.А. Суханова. М., 1998 г.
9. Гражданское право. Часть 1: Учебник. Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. М., 1997 г.
10. Гражданское право. Часть 1: Учебник. Под ред. З.И. Цибуленко. М., 1998 г.
11. Гражданское право России. Курс лекций. Часть первая. Под ред. О.И. Садикова. М., 1996 г.
12. Ценные бумаги и фондовая биржа. Авторы: В.А. Лялин, П.В. Воробьев. М., 1998 г.
13. Основы гражданского права. Учебное пособие. Составитель В.О. Мушинский. М., 1995 г.
14. Основы Российского гражданского права. Учебное пособие. В.В. Бехбах, В.К. Пучинский. М., 1995 г.
15. Хозяйственные товарищества и общества: правовое планирование внутрифирменная деятельность. Учебник. Т.В. Кашанина. М., 1995 г.
16. Гражданский кодекс РФ в схемах. Издание второе. Юридическое бюро "Городец". М., 1997 г.
17. Отдельные проблемы гражданско-правового регулирования предпринимательства в России. Учебное пособие. Э.Г. Плиев. М., 1998 г.
18. Вещные права в гражданском праве России. Учебное пособие. Л.В. Щенников. М., 1996 г.
19. Гражданский кодекс РФ, часть вторая от 26 января 1996 г.
20. Административно-процессуальный кодекс от 5 мая 1995 г.