

А.М. ГАТИН

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО



УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

Предлагаемое учебное пособие составлено в соответствии с требованиями и программой Государственного образовательного стандарта, утвержденного Министерством образования и науки Российской Федерации. В нем освещены все основные темы: предмет, система и источники гражданского права, гражданские правоотношения, осуществление и защита гражданских прав, право собственности и иные вещные права, отдельные виды обязательств, наследственное право, право на результаты творческой деятельности.

Системное и доступное изложение материала позволит наиболее эффективным образом использовать время и имеющиеся знания при подготовке к семинарам, зачетам и экзаменам по данному предмету.

Настоящее пособие подготовлено в соответствии с новой программой курса гражданского права и с учетом изменений, внесенных в Гражданский кодекс РФ.

Учебное пособие предназначается для студентов юридических факультетов и вузов, а также для тех, кто изучает гражданское право самостоятельно.

СОДЕРЖАНИЕ

Глава 1 ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА И НАУКА

- 1.1. Понятие, предмет и метод гражданского права
- 1.2. Отграничение гражданского права от других отраслей права
- 1.3. Система гражданского права
- 1.4. Понятие и задачи науки гражданского права

Глава 2 ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

- 2.1. Понятие и виды источников права
- 2.2. Значение судебной практики

Глава 3 ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

- 3.1. Понятие гражданского правоотношения
- 3.2. Элементы гражданских правоотношений
- 3.3. Классификация гражданских правоотношений
- Общетеоретические классификации правоотношений
- 3.4. Основания возникновения гражданских правоотношений
- 3.5. Понятие и классификация юридических фактов

Глава 4 ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

- 4.1. Правоспособность граждан
- 4.2. Дееспособность граждан
- 4.3. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим
- 4.4. Опекa и попечительство
- 4.5. Акты гражданского состояния

Глава 5 ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

- 5.1. Понятие, значение и основные признаки юридического лица
- 5.2. Образование и прекращение юридических лиц
- 5.3. Классификация юридических лиц
- 5.4. Хозяйственные товарищества и общества
- 5.5. Полные товарищества
- 5.6. Товарищества на вере
- 5.7. Общества с ограниченной ответственностью. Общества с дополнительной ответственностью
- 5.8. Акционерные общества
- 5.9. Производственные кооперативы
- 5.10. Некоммерческие организации

Глава 6 ГОСУДАРСТВО И МУНИЦИПАЛЬНЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

- 6.1. Государство как субъект гражданского права
- 6.2. Муниципальные образования как субъекты гражданского права

Глава 7 ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

- 7.1. Понятие объектов гражданских прав. Классификация вещей
- 7.2. Понятие плодов и доходов. Деньги как особая разновидность вещей. Ценные бумаги
- 7.3. Действия. Результаты творческой деятельности
- 7.4. Нематериальные блага как объекты гражданских прав

Глава 8 СДЕЛКИ

- 8.1. Понятие и значение сделки
- 8.2. Виды сделок

8.3. Форма сделок

8.4. Недействительность сделки

Глава 9 ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

9.1. Понятие представительства

9.2. Доверенность

Глава 10 СРОКИ

10.1. Понятие и виды сроков

10.2. Сроки осуществления гражданских прав

10.3. Исковая давность

10.4. Исчисление сроков

Глава 11 ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

11.1. Право собственности юридических лиц

11.2. Право государственной и муниципальной собственности

11.3. Понятие и виды права общей собственности. Общая долевая собственность. Общая совместная собственность.

Глава 12 ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

12.1. Истребование имущества собственником из чужого незаконного владения (виндикационный иск)

12.2. Требование об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск)

Глава 13 ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО

13.1. Понятие обязательства. Понятие обязательственного права

13.2. Содержание и виды обязательств

Глава 14 ДОГОВОР

14.1. Понятие и значение договора. Виды договоров

14.2. Содержание, заключение и форма договора

Глава 15 ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

15.1. Неустойка

15.2. Залог

15.3. Задаток

15.4. Поручительство

15.5. Банковская гарантия

Глава 16 КУПЛЯ-ПРОДАЖА

16.1. Общие положения о купле-продаже

16.2. Договор розничной купли-продажи

16.3. Договор поставки

16.4. Поставка для государственных или муниципальных нужд

16.5. Договор контрактации

16.6. Договор энергоснабжения

16.7. Договор продажи недвижимости

16.8. Договор продажи предприятия

Глава 17 МЕНА. ДАРЕНИЕ

17.1. Договор мены

17.2. Договор дарения

Глава 18 РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

18.1. Общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением

18.2. Постоянная рента

18.3. Пожизненная рента

18.4. Пожизненное содержание с иждивением

Глава 19 АРЕНДА. БЕЗВОЗМЕЗДНОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ ИМУЩЕСТВОМ

- 19.1. Общие положения об аренде
- 19.2. Договор проката
- 19.3. Договор аренды транспортных средств
- 19.4. Договор аренды зданий и сооружений
- 19.5. Договор аренды предприятий
- 19.6. Договор финансовой аренды (лизинга)
- 19.7. Договор безвозмездного пользования

Глава 20 НАЕМ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

- 20.1. Договор коммерческого найма жилого помещения
- 20.2. Договор социального найма жилого помещения

Глава 21 ДОГОВОРЫ, НАПРАВЛЕННЫЕ НА ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ И ОКАЗАНИЕ УСЛУГ

- 21.1. Общие положения о подряде
- 21.2. Договор бытового подряда
- 21.3. Договор строительного подряда
- 21.4. Подряд на выполнение работ для государственных или муниципальных нужд
- 21.5. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ
- 21.6. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ
- 21.7. Договор возмездного оказания услуг

Глава 22 ПЕРЕВОЗКА. ТРАНСПОРТНАЯ ЭКСПЕДИЦИЯ

- 22.1. Договор перевозки груза
- 22.2. Договор перевозки пассажира
- 22.3. Договор транспортной экспедиции

Глава 23 ЗАЕМ И КРЕДИТ

- 23.1. Договор займа
- 23.2. Кредитный договор
- 23.3. Договор товарного кредита
- 23.4. Договор коммерческого кредита

Глава 24 БАНКОВСКИЙ ВКЛАД. БАНКОВСКИЙ СЧЕТ. РАСЧЕТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

- 24.1. Договор банковского вклада
- 24.2. Договор банковского счета
- 24.3. Расчеты платежными поручениями и по аккредитиву
- 24.4. Расчеты по инкассо
- 24.5. Расчеты чеками

Глава 25 СТРАХОВАНИЕ

- 25.1. Основные понятия страхового права
- 25.2. Договор имущественного страхования
- 25.3. Договор личного страхования

Глава 26 ХРАНЕНИЕ

- 26.1. Понятие договора хранения
- 26.2. Права и обязанности сторон по договору хранения

Глава 27 ПОРУЧЕНИЕ. ДЕЙСТВИЯ В ЧУЖОМ ИНТЕРЕСЕ БЕЗ ПОРУЧЕНИЯ

- 27.1. Договор поручения
- 27.2. Действия в чужом интересе без поручения

Глава 28 КОМИССИЯ. АГЕНТИРОВАНИЕ

- 28.1. Договор комиссии
- 28.2. Агентский договор

Глава 29 ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО. ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИМУЩЕСТВОМ. КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

29.1. Договор простого товарищества

29.2. Договор доверительного управления имуществом

29.3. Договор коммерческой концессии

Глава 30 ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ. ПРОВЕДЕНИЕ ИГР И ПАРИ. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС

30.1. Публичное обещание награды

30.2. Публичный конкурс

30.3. Проведение игр и пари

Глава 31 ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

31.1. Понятие обязательства вследствие причинения вреда и условия его возникновения

31.2. Ответственность за причиненный вред

31.3. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными

31.4. Ответственность за причинение вреда источником повышенной опасности

31.5. Возмещение вреда, причиненного жизни гражданина

31.6. Возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина

31.7. Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Глава 32 АВТОРСКОЕ ПРАВО

32.1. Объекты и субъекты авторского права

32.2. Права авторов произведений науки, литературы, искусства

32.3. Смежные права: понятие, субъекты, содержание, защита

32.4. Авторский договор. Защита авторских и смежных прав

Глава 33 ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

33.1. Изобретение: понятие, условия патентоспособности, объекты

33.2. Полезные модели и промышленные образцы: понятие, условия патентоспособности

33.3. Защита прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы

Глава 34 НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

34.1. Понятие наследования. Основные понятия наследственного права

34.2. Наследование по завещанию

34.3. Отмена, изменение, толкование и исполнение завещания

34.4. Завещательный отказ и завещательное возложение

34.5. Наследование по закону

34.6. Приобретение наследства

34.7. Наследование отдельных видов имущества

Глава 1. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА И НАУКА

1.1. Понятие, предмет и метод гражданского права

Гражданское право регулирует имущественные отношения, обусловленные использованием товарно-денежной формы, связанные с ними личные неимущественные отношения и предусмотренные гражданским законодательством не связанные с имущественными личные неимущественные отношения между субъектами этих отношений.

Предметом гражданского права являются имущественно-стоимостные отношения и личные неимущественные отношения.

Чтобы понять, что такое имущественно-стоимостные отношения, надо прежде всего уяснить, что такое имущественные отношения. Имущественными отношениями называют "такие общественные отношения, которые возникают по поводу различного рода материальных благ". <*> К имущественно-стоимостным отношениям причисляются такие имущественные отношения, которые предполагают взаимную оценку участниками этих отношений количества и качества труда, воплощенного в том материальном благе, по причине которого эти отношения складываются.

<*> Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Часть I. М., 1999. С. 4.

Как вытекает из названия, такие отношения складываются по поводу нематериальных благ и связаны с личностью.

К нематериальным благам относятся право на неприкосновенность семейной и частной жизни, право на свободу передвижения и выбора места жительства, честь, достоинство, имя гражданина, фирменное наименование юридического лица, деловая репутация, право авторства и т.п.

Личные неимущественные отношения неразрывно связаны с личностью участвующих в них лиц, в них проявляется "индивидуальность отдельных граждан или организаций и осуществляется оценка их нравственных и иных социальных качеств".

Таким образом, личными неимущественными отношениями являются общественные отношения, возникающие в связи с нематериальными благами, в

которых осуществляется индивидуализация личности гражданина или организации путем выявления и оценки их нравственных и иных социальных качеств.

Таким образом, предметом гражданского права являются имущественно-стоимостные отношения, предполагающие взаимную оценку участниками этих отношений количества и качества труда, воплощенного в том материальном благе, по поводу которого складываются эти отношения, и личные неимущественные отношения, предполагающие взаимную оценку их участниками индивидуальных качеств личности, участвующей в этих отношениях. Взаимооценочный характер имущественно-стоимостных и личных неимущественных отношений и составляет то общее свойство, которое позволяет объединить их в предмете гражданского права.

Гражданско-правовое регулирование - это совокупность приемов и способов, посредством которых гражданское право воздействует на общественные отношения. Метод определяется особенностями предмета правового регулирования. Так как общественные отношения, составляющие предмет правового регулирования, являются взаимооценочными, то правильное развитие этих отношений, то есть взаимная оценка, может складываться лишь при условии равенства оценивающих сторон. Отсюда следует, что в гражданском праве применяется метод юридического равенства сторон.

Принцип юридического равенства сторон следует понимать так, что ни одна из сторон в гражданско-правовых отношениях не может иметь преимущества над другой только в силу занимаемого ею в правоотношении положения. То есть каждая из сторон обладает независимостью и самостоятельностью, позволяющими сторонам проявлять инициативу и предприимчивость при совершении любых действий, не запрещенных законом, что имеет большое значение в условиях рыночной экономики.

1.2. Отграничение гражданского права от других отраслей права

Гражданское и административное право. В любой сфере деятельности человека существуют организационные отношения. Организационные отношения, которые связаны с распределением, обменом или потреблением, связаны с имущественно-стоимостными отношениями. Например, для торговли алкоголем необходимо получить лицензию государственного органа. Между торговой организацией и государственным органом возникают организационные отношения, связанные с торговлей алкоголем, т.е. имущественно-стоимостными отношениями. Организационные отношения

регулируются обязывающими предписаниями, которые опираются на власть государства. Поэтому организационные отношения, хоть они и связаны с имущественно-стоимостными отношениями, регулируются методом власти-подчинения, а не свойственным гражданскому праву методом юридического равенства сторон. Метод власти-подчинения свойствен административному праву. Например, имущественные отношения, складывающиеся в виде распределения имущества вышестоящей государственной организацией между нижестоящими организациями, т.е. по принципу власти-подчинения, не регулируются гражданским правом, а входят в сферу регулирования административного права.

Таким образом, гражданское право отличается от административного методом правового регулирования.

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

Гражданское и семейное право. Семья представляет собой экономическую ячейку общества. Между отдельными членами семьи также складываются имущественные отношения. Однако в силу особого характера имущественных отношений между членами семьи они утрачивают стоимостный признак. Так, при определении размера алиментов отсутствует взаимное соизмерение имущественных затрат, произведенных одним членом семьи в пользу другого. Потому имущественно-семейные отношения регулируются нормами семейного, а не гражданского права. Между членами семьи могут возникать не только имущественные, но и неимущественные отношения. В отличие от личных неимущественных отношений, регулируемых гражданским правом, они складываются между конкретными, строго определенными членами семьи. В рамках этих неимущественных отношений не

происходит индивидуализации гражданина как личности посредством выявления его нравственных и иных социальных свойств. Поэтому данные отношения также регулируются семейным, а не гражданским правом. Впрочем, сейчас происходит сближение отношений, регулируемых семейным правом, с собственно гражданско-правовыми отношениями. В частности, допускается заключение между супругами брачных контрактов, возможен переход от общей совместной собственности супругов к долевой собственности и т.п. Это нашло свое внешнее проявление в том, что целый ряд норм, которые традиционно "прописывались" в актах брачно-семейного законодательства, оказались включенными в ГК РФ.

1.3. Система гражданского права

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

В соответствии с объективно существующими различиями комплексов общественных отношений, регулируемых данной отраслью, нормы права группируются по институтам. Система гражданского права в общих чертах нашла выражение в ГК РФ.

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

В системе гражданского права присутствуют также такие структурные элементы, как подотрасли права, под которыми понимаются совокупности однородных и предметно взаимосвязанных гражданско-правовых норм, имеющих подотраслевой предмет и метод правового регулирования.

В настоящее время выделяют следующие подотрасли права:

- 1) право собственности и иные вещные права;
- 2) обязательственное право, которое имеют собственную общую часть;
- 3) право на результаты интеллектуальной деятельности (право интеллектуальной собственности);

- 4) личные неимущественные права;
- 5) наследственное право.

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

1.4. Понятие и задачи науки гражданского права

Наука гражданского права представляет собой совокупность знаний о гражданском праве как отрасли права. Само понятие гражданского права может использоваться для обозначения и отрасли права, и отрасли юридической науки - в первом случае говорят о совокупности правовых норм, во втором - о совокупности знаний.

Наука гражданского права, как и всякая наука, имеет свои задачи.

1. Разрабатывать основные понятия и категории гражданского права. Содержание таких важнейших понятий, как "гражданское право", "гражданское правоотношение", "субъективное гражданское право", "сделки", "право собственности", "обязательственное право", и других получило научное истолкование и объяснение в трудах ученых-юристов. В процессе теоретических исследований правовых явлений ученые разрабатывают новые понятия и категории, идеи и конструкции, составляющие в своей совокупности тот юридический инструментарий, без которого гражданско-правовая наука обходиться не может.

2. Выдвигать предложения, направленные на совершенствование действующего законодательства, участвовать в осуществлении законопроектных работ. Содержащиеся в научных исследованиях рекомендации в ряде случаев используются при разработке новых или обновлении старых нормативных актов, некоторые юридические конструкции получили правовое закрепление и приобрели статус обязательных правил поведения.

3. Оказывать помощь суду, прокуратуре, нотариату и другим правоохранительным органам в правильном применении норм гражданского

законодательства. Наука не может двигаться вперед, не используя материалов практики, не исследуя тенденций и закономерностей ее развития. В такой же мере практика не может обходиться без рекомендаций, основанных на глубоком знании этих закономерностей, теория должна помогать практике правильно применять действующие нормы права и разрешать гражданско-правовые конфликты.

Как видим, предмет науки гражданского права имеет достаточно широкие границы: она изучает явления, происходящие в стране, нормы права и конкретные правоотношения, практику правоохранительных и деятельность правотворческих органов, участвует в подготовке различных нормативных актов.

Методологическую основу исследования гражданско-правовых явлений составляет диалектический материализм. Опираясь на него, наука гражданского права рассматривает юридические формы не изолированно, а во взаимосвязи с другими явлениями, в конкретной исторической обстановке; она определяет закономерности и перспективы гражданского права как отрасли права. В науке гражданского права используются и частнонаучные методы исследования: сравнительное правоведение, конкретное социологическое исследование, системный анализ и комплексные исследования.

Глава 2. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

2.1. Понятие и виды источников права

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

Источники гражданского права делятся на нормативно-правовые акты и обычаи.

Законодательство Российской Федерации включает в себя нормативные акты органов законодательной и исполнительной власти, основывающиеся на исходных началах российского права, закрепленных в Конституции РФ и отражающих принципы рыночной экономики.

Конституция РФ обладает высшей юридической силой по сравнению с другими нормативными актами. В ней содержатся основополагающие для гражданско-правового регулирования нормы. Это нормы, определяющие формы и содержание

права собственности, право гражданина на занятие предпринимательской деятельностью и т.д.

Особое значение в системе гражданского законодательства занимает ГК РФ. Он имеет высшую юридическую силу среди других гражданских законов, иные федеральные законы не должны ему противоречить.

Сохранили юридическую силу отдельные правовые акты СССР. Действуют они, если не были отменены каким-либо нормативным актом и не противоречат законодательству Российской Федерации.

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

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

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

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

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

законодательством Российской Федерации, применяются правила международного договора.

Источником гражданского права является также обычай делового оборота. Под обычаем понимаются правила, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, однако не предусмотренные законодательством. Обычай делового оборота применяется в какой-либо сфере предпринимательской деятельности. При этом не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе или нет, хотя такие документы в ряде случаев существуют. Например, в России обычаи морских портов издаются в виде сборников, публикуемых как администрацией отдельных портов, так и Торгово-промышленной палатой. Известен сборник торговых обычаев "Инкотермс", подготовленный Международной торговой палатой (Париж).

Существование обычая подлежит доказыванию с помощью экспертов, знакомых со сферой его применения. Одновременно надо доказать, что этот обычай был известен и другой стороне. Применяются же обычаи при наличии пробела в законодательстве и одновременном отсутствии соответствующего соглашения между сторонами.

Следует иметь в виду, что и Конституция, и ГК РФ не предусматривают принятия актов гражданского права субъектами Федерации.

2.2. Значение судебной практики

Вопрос отнесения к числу источников гражданского права разъяснения Пленума Верховного Суда РФ является спорным. Некоторые авторы полагают, что Верховный Суд РФ может осуществлять только официальное толкование законодательства, но сам правотворчеством не занимается. В случае обнаружения пробелов в законодательстве он может воспользоваться правом законодательной инициативы, предусмотренной Конституцией РФ.

В какой-то мере с приведенным суждением согласиться можно, и все же его авторы смешивают сущее с должным. Жизнь чрезвычайно многообразна, практика подчас выдвигает такие вопросы, которые решить на основании существующих норм права невозможно, но возникающие здесь проблемы имеют, как правило, частный характер, поэтому пользоваться правом законодательной инициативы просто нецелесообразно. В таких случаях обнаруженный пробел можно восполнить с помощью разъяснения Пленума Верховного Суда РФ. Практика порождает

неразрешимые вопросы даже тогда, когда речь идет о применении норм новейшего законодательства.

Сущность и многообразие отношений, возникающих в сфере экономического оборота, приводят к тому, что законодатель, не имея возможности предусмотреть все возникающие здесь жизненные ситуации, формулирует правило об аналогии закона и аналогии права. Гражданское законодательство постоянно совершенствуется, обновляется и улучшается, однако практика подчас выдвигает такие вопросы, которые решить на основании действующих норм права невозможно. И тогда судебные арбитражные органы прибегают к аналогии закона или права.

Аналогия закона предполагает такую ситуацию, при которой возникший спор имеет типичный имущественный характер, однако норм права, рассчитанных на подобный казус, нет; правоприменительный орган рассматривает этот спор на основании правил, регулирующих сходные общественные отношения. А если их нет? Тогда используется аналогия права. Под аналогией права понимается закрепленная в законе возможность при рассмотрении гражданского правового спора исходить из общих начал и смысла законодательства. Аналогия в гражданском праве используется, таким образом, для восполнения возникших пробелов. Она не имеет широкого применения, ибо со временем пробел устраняется путем принятия необходимой нормы права.

Нормы гражданского законодательства нередко применяются при рассмотрении трудовых и семейных споров.

Глава 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

3.1. Понятие гражданского правоотношения

Правоотношение принято определять как общественное отношение, урегулированное нормами права.

Однако такое определение не раскрывает юридической специфики правового отношения, отсылая к фактическим отношениям. Поэтому предпочтительнее определение, фиксирующее внимание на юридическом содержании правоотношений.

Правоотношение определяют как возникающую на основе права индивидуализированную связь между лицами по поводу каких-либо благ и интересов,

характеризуемую наличием субъективных юридических прав и обязанностей и гарантируемую принудительной силой государства.

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

Правоотношения представляют собой надстроечную категорию, это идеологические отношения, имеющие волевой характер. Идеологический характер правоотношений проявляется в том, что они становятся правовыми по воле господствующего класса, выраженной в установленных государством нормах права.

Волевой характер правоотношений выражается также и в том, что в них проявляется индивидуальная воля их участников. Это в большей степени относится к гражданским правоотношениям, в которых индивидуальная воля участников приобретает особое значение. В большинстве случаев гражданские правоотношения возникают и реализуются на основе и с помощью согласованных волевых действий (договоров) участников правоотношений, специально направленных на возникновение, изменение либо прекращение правоотношений.

Юридический характер общественных отношений определяется их связью с нормами права (с объективным правом). Нормы права придают общественным отношениям форму правоотношений, и в этом смысле правоотношения возникают на основе норм права.

Правоотношения, выступая как форма фактических отношений, не растворяются в них. Они имеют собственное юридическое содержание: субъективные права и обязанности их участников. Категория правоотношения выражает органическую, неразрывную связь между субъективными правами и обязанностями, которая является одной из существенных объективных закономерностей в области правовой действительности. Правоотношение представляет собой особую, правовую связь.

Гражданские правоотношения выступают как результат урегулирования нормами гражданского права имущественных отношений, обусловленных использованием при социализме товарно-денежной формы, а также личных неимущественных отношений. Гражданские отношения могут возникать не только из фактов, прямо предусмотренных нормами гражданского права, но и из таких обстоятельств, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу начала и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

3.2. Элементы гражданских правоотношений

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

Способность лица иметь гражданские права и обязанности - это гражданская правоспособность.

В соответствии с содержанием своей правоспособности разные лица могут быть участниками разных гражданских правоотношений. Таким образом, правоспособность является необходимым условием участия в гражданских правоотношениях.

Положение лица как субъекта гражданского права определяется не только категорией правоспособности, но и дополняется понятием дееспособности. Дееспособность - это способность своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности. Дееспособность граждан связана со способностью граждан осознавать значение своих действий. А такая способность зависит от возраста и вовсе отсутствует у душевнобольных и слабоумных. Исходя из понятия юридического лица под дееспособностью юридического лица понимается способность от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности. Следовательно, и правоспособность, и дееспособность юридического лица возникают в момент образования юридического лица.

В научной и учебной литературе встречается еще одно понятие, характеризующее субъектов правоотношений - правосубъектность. В ГК РФ нет такого термина. Правосубъектность - обобщающая категория, отражающая положение лица как субъекта права. Она включает в себя правоспособность и дееспособность.

Содержание гражданских правоотношений составляют субъективные гражданские права и обязанности.

Субъективное право как мера возможного поведения данного лица обеспечено законом и тем самым соответствующим поведением обязанных лиц.

Субъективная обязанность - это необходимость определенного поведения субъектов права.

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

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

Объект гражданского правоотношения можно определить как благо, по поводу которого субъекты вступают в правоотношения, или блага, на которые направлены права и обязанности с целью удовлетворения интереса управомоченного лица. Речь здесь идет о вещах, услугах, действиях, нематериальных благах, с помощью которых удовлетворяются интересы и потребности лиц.

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

3.3. Классификация гражданских правоотношений

Общетеоретические классификации правоотношений (деление их на общие и конкретные, абсолютные и относительные, регулятивные и охранительные, правоотношения активного и пассивного типа) имеют значение и для отраслевых, в том числе гражданских, правоотношений. Однако классификация отраслевых правоотношений должна отразить специфику предмета и метода данной отрасли права. С этих позиций в науке гражданского права принята следующая классификация гражданских правоотношений.

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

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

Большинство гражданских правоотношений носит имущественный характер. В имущественных правоотношениях, объектами которых в большинстве случаев выступают вещи, большое значение приобретает урегулирование правового режима вещи. Имущественные права именно в силу тесной связи со своими объектами - вещами - по большей части передаваемы, они переходят вместе с вещью к другим лицам в порядке правопреемства (переход по наследству, в случаях реорганизации юридических лиц и т.п.). Эта же связь имущественного права с вещью как его объектом обуславливает специфический способ защиты: иск об истребовании (передаче вещи). Имущественный характер правоотношения предопределяет имущественный характер гражданско-правовой ответственности и такую ее основную форму, как возмещение убытков. На защиту имущественных гражданских прав (за некоторыми исключениями) распространяется исковая давность.

Личные неимущественные права, имея своим объектом нематериальные блага, неотделимые от личности, как правило, не передаваемы. На требования об их защите не распространяется исковая давность. Специфичны способы защиты таких благ. Специфика личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными, состоит в том, что они могут возникнуть лишь в случаях, предусмотренных законом, здесь не может иметь места аналогия права и закона.

В зависимости от степени определенности субъектного состава гражданские правоотношения делят на абсолютные и относительные. В абсолютных правоотношениях определенному носителю субъективного права противопоставит неопределенное число обязанных лиц. К ним относятся правоотношения

собственности, отношения, закрепляющие авторские и изобретательские права. В относительных правоотношениях определенным управомоченным лицам противостоят определенные обязанные лица. Относительными являются подавляющее большинство гражданских правоотношений.

Гражданские правоотношения делятся на вещные и обязательственные. Вещные правоотношения связаны с правом на вещь. Различие их заключается в том, что осуществление вещных прав возможно самим управомоченным лицом, тогда как обязательственные права осуществляются через выполнение обязанностей обязанными лицами. К вещным правоотношениям можно отнести правоотношение собственности, право оперативного управления. К обязательственным правоотношениям относятся практически все остальные гражданские правоотношения: купля-продажа, поставка, заем и т.д.

3.4. Основания возникновения гражданских правоотношений

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

Возникновение гражданских правоотношений обусловлено определенными обстоятельствами, встречающимися в жизнедеятельности людей. Причем, когда мы говорим о возникновении гражданских правоотношений, то следует иметь в виду и их изменение и прекращение. Обстоятельства, которые приводят к таким юридическим последствиям, как возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений, а не к любым правоотношениям (правам и обязанностям), называются основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.

Проблеме оснований возникновения гражданских правоотношений уделяется большое внимание в науке гражданского права.

Гражданские правоотношения (права и обязанности) возникают:

1) из сделок, предусмотренных законом, а также из сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему. Сделки, предусмотренные законом, - наиболее распространенные основания возникновения, а также изменения и прекращения гражданских правоотношений. Договоры как разновидности сделок также

могут быть основанием возникновения гражданских правоотношений. Например, договоры найма жилого помещения, будучи основанием возникновения правоотношений, направлены на удовлетворение потребностей граждан в жилье;

2) из административных актов. Гражданское правоотношение в соответствии с административным актом устанавливается между субъектами гражданского права. Административное же правоотношение устанавливается между лицами и органами государственного управления. Чаше административные акты выступают в качестве основания возникновения гражданского правоотношения в сочетании с договорами. К актам органов управления, с которыми связаны гражданско-правовые последствия, относится, например, решение о предоставлении жилого помещения государственного или муниципального жилищного фонда по договору социального найма;

3) в результате создания произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности. Данное основание отличается от сделок тем, что в действиях авторов нет характерного для сделки признака - направленности на возникновение гражданских прав и обязанностей, так как в отношениях творчества правовые последствия возникают независимо от воли автора и его дееспособности;

4) вследствие причинения вреда другому лицу, а равно вследствие приобретения или сбережения имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований. Причинение вреда другому лицу, а равно приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований - распространенное основание возникновения правоотношений. Вследствие причинения вреда другому лицу возникает обязательство, в силу которого причинитель обязан возместить вред, причиненный потерпевшему, т.е. по данному правоотношению возникают права и обязанности. Данное обязательство является внедоговорным. В результате неосновательного приобретения или сбережения имущества субъекты обязательства приобретают права и несут определенные обязанности. Неосновательное приобретение и сбережение имущества за счет другого лица также является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей;

5) вследствие иных действий граждан и организаций;

6) вследствие событий, с которыми закон связывает наступление гражданско-правовых последствий.

3.5. Понятие и классификация юридических фактов

Правовые нормы сами по себе не создают гражданских правоотношений. Правовые нормы действуют при определенных обстоятельствах, в сочетании с ними, на основании чего и возникают гражданско-правовые отношения. Гражданское право регулирует широкий круг общественных отношений - имущественных и личных неимущественных. Обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, называются юридическими фактами.

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

Юридические факты представляют собой динамичное явление. Нормы гражданского права могут уточнять и изменять их юридическое значение, а в некоторых случаях и лишать их качества юридического факта. Иногда требуется несколько юридических фактов для возникновения правовых последствий. Совокупность юридических фактов называется юридическим или фактическим составом. Юридические факты делятся на две большие группы: действия и события. Действие представляет собой определенную форму поведения людей. Действие совершается по воле человека. Событие - это объективное явление внешнего мира, наступающее независимо от воли человека. Как с действиями, так и с событиями закон связывает наступление определенных правовых последствий. К событиям относятся явления стихийного характера (наводнение, землетрясение, гроза, оползни и т.д.), а также рождение человека, его смерть, истечение срока и т.п.

Действия как юридические факты имеют наибольшее теоретическое и практическое значение. Они делятся на две группы: действия правомерные и действия неправомерные, или противоправные. К правомерным относятся действия субъектов по осуществлению своих прав в соответствии с существующим правопорядком. К неправомерным - действия, нарушающие правопорядок.

В системе действий бесспорно доминирующее положение занимают правомерные действия. Они подразделяются на сделки; административные акты; судебные решения по преобразовательным искам; правомерные действия, совершаемые не с целью порождения, изменения или прекращения гражданских правоотношений (поступки). Сделками называют действия, направленные на

возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Это волевые акты участников гражданских правоотношений.

Административные акты как юридические факты следует отличать от правовых норм, которые устанавливают тот или иной порядок, применяемый к целому ряду однородных или различных правоотношений, поэтому они юридическими фактами не являются. В качестве юридического факта может выступать акт ненормативного, индивидуального характера.

Юридические поступки занимают особое место среди правомерных действий. Они не направлены непосредственно на возникновение, изменение и прекращение правоотношений в отличие от сделок, однако в итоге могут привести к тем же последствиям, что и сделки. Например, автор созданного произведения науки, литературы или искусства вступает в правоотношения с окружающими, хотя и не стремится ни к каким последствиям. Правоотношение в таких случаях возникает не из сделки, а из правомерного поступка, не направленного на достижение какого-либо результата.

Глава 4. ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

4.1. Правоспособность граждан

Правоспособность - способность лица иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, признается в равной мере за всеми гражданами (п. 1 ст. 17 ГК РФ).

Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются равной с гражданами правоспособностью. В случае ограничения российских граждан в правоспособности на территории определенного государства на территории России вводятся ответные ограничения (реторсии) в отношении граждан этого государства.

В содержание правоспособности граждан входят права и обязанности, закрепленные за ними по действующему законодательству.

Перечень основных прав содержится в Конституции РФ. Более детально содержание правоспособности граждан очерчено в ГК РФ. Граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и

юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права (ст. 18 ГК РФ).

Закон указывает неисчерпывающий перечень гражданских прав, поскольку многообразие общественных отношений, регулируемых гражданским законодательством, предполагает наличие и таких прав, которые хотя прямо и не предусмотрены законом, но не противоречат основным его принципам и началам.

Содержание правоспособности граждан тесно связано с личностью человека, с необходимостью удовлетворения его материальных и духовных потребностей. Поэтому правоспособность при всей своей обширности безгранична. Прежде всего закон исключает любые юридические возможности эксплуатации человека человеком. Гражданин не может иметь в личной собственности имущество, изъятое из гражданского оборота, например, объекты исключительной собственности государства и др.

Граждане не могут ограничить себя в правоспособности. Сделки, направленные на ограничение правоспособности, недействительны.

Законодательство не предусматривает полного лишения правоспособности, но допускает в качестве исключительной меры ограничение правоспособности. Например, гражданин может быть ограничен в выборе рода занятий (лишение права занимать определенные должности).

Начало правоспособности гражданина определяется моментом его рождения и прекращается в день смерти.

4.2. Дееспособность граждан

Дееспособность граждан определяется как способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК РФ). Если правоспособность - это способность иметь, то дееспособность - это право действовать.

Поскольку речь идет о действиях, то существенными становятся те факторы, которые обуславливают характер поведения гражданина - ум и воля гражданина, его психика. Психическое состояние гражданина определяется в значительной мере его

развитием и продолжительностью этого развития. Так, малолетний гражданин по своему психическому развитию не может отвечать тому уровню требований, которому соответствует взрослый человек. Кроме того, недостатки психического состояния человека могут быть обусловлены:

- а) прирожденной недостаточностью умственного развития (слабоумие);
- б) психическим заболеванием (шизофрения и др.);
- в) болезненным состоянием как результатом употребления определенных веществ (наркотиков, алкоголя).

Различный уровень психического развития граждан служит причиной того, что все граждане, обладая равной правоспособностью, в дееспособности не всегда равны между собой.

Гражданской дееспособностью в полном объеме обладают граждане, достигшие 18-летнего возраста. По достижении совершеннолетия граждане вправе самостоятельно совершать любые юридически значимые действия.

Допускается два изъятия из этого правила: полная дееспособность может возникнуть у гражданина и до достижения восемнадцатилетнего возраста в случаях, во-первых, вступления в брак лицом, не достигшим 18 лет, если ему в установленном законом порядке был снижен брачный возраст, во-вторых, эмансипации.

Эмансипация - объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16 лет, если он работает по трудовому договору либо с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью, полностью дееспособным. Указанные действия служат достаточным доказательством того, что несовершеннолетний в состоянии самостоятельно принимать решения по имущественным и иным гражданско-правовым вопросам, т.е. достиг уровня зрелости, обычно наступающего по достижении совершеннолетия. Эмансипация совершается по решению органа опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей либо суда, если родители или один из них на то не согласны (ст. 27 ГК РФ). Цель эмансипации заключается в придании несовершеннолетнему полноценного гражданско-правового статуса. Следует иметь в виду, что отдельные права и обязанности возникают исключительно по достижении определенного возраста, как, например, право на приобретение огнестрельного оружия.

Закон предусматривает определенные возрастные этапы, с наступлением которых несовершеннолетний наделяется определенным объемом дееспособности.

Проявляется это в двух главных областях дееспособности: возможности совершения сделок и самостоятельной имущественной ответственности.

Несовершеннолетние, не достигшие четырнадцатилетнего возраста (малолетние), по общему правилу недееспособны, все сделки от их имени совершают только их родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК РФ). Однако четырнадцать лет - достаточно большой промежуток для становления психики несовершеннолетнего, его интеллектуальной зрелости. Едва ли можно сравнивать уровень осознания совершаемых действий годовалым ребенком и тринадцатилетним подростком. Поэтому закон предусмотрел возможность совершения малолетними определенных сделок. От 6 и до 14 лет - первый возрастной промежуток, с которым закон связывает определенный этап взросления. В этом возрасте малолетние вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Мелкие бытовые сделки - сделки, которые направлены на удовлетворение обычных, каждодневных потребностей малолетнего или членов его семьи и незначительные по сумме. Из названных двух критериев, вероятно, меньше вопросов вызывает потребительский характер мелкой бытовой сделки. Так, покупка хлеба, молока, других продуктов питания, которые приобретаются практически постоянно, тетрадей, других предметов, необходимых малолетнему каждый день, совершение некоторых других сделок имеют обычный для любого ребенка потребительский характер. Более сложен второй критерий - незначительность суммы сделки. Не говоря уже о таких явлениях, как инфляция, и в условиях устойчивой экономики всегда возникает проблема оценки.

Сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации, малолетние вправе совершать, поскольку такие сделки, как правило, не налагают на них обязанностей. Так, договор дарения предполагает выражение воли одаряемого на принятие дара, значит, малолетний должен иметь возможность выразить свою волю, принимая какой-либо, пусть даже незначительный, подарок. Исключение составляют сделки, для которых предусмотрена нотариальная форма или государственная регистрация, поскольку эти действия предполагают сделки со значительными объектами, например, жилым домом.

Еще большие возможности предоставляет закон малолетним, наделяя их правом совершать сделки по распоряжению предоставленными им средствами. Указанные сделки совершаются под косвенным контролем законных представителей малолетнего, поскольку средства предоставляются либо ими, либо с их согласия третьими лицами, следовательно, законные представители вполне могут контролировать сумму, предоставляемую ребенку, целевое использование средств и т.д. Реализуя предоставленные возможности, ребенок демонстрирует законным представителям свою зрелость, взвешенность и обоснованность заключаемых им гражданско-правовых сделок, что позволяет корректировать его поведение еще задолго до достижения дееспособности в полном объеме.

Малолетние, несмотря на обладание возможностью совершения определенных сделок, не несут самостоятельной ответственности, являясь недееспособными. Ответственность за их действия, включая сделки, которые они вправе совершать самостоятельно, несут их родители, усыновители или опекуны в полном объеме, они же отвечают и за вред, причиненный малолетними. В целом, хотя ст. 28 ГК РФ и названа "Дееспособность малолетних", граждане, не достигшие возраста 14 лет, являются недееспособными. Предоставленные им законом возможности совершения отдельных сделок строго ограничены и являются исключением из общего правила. Кроме того, нельзя говорить о дееспособности лица, если оно не несет самостоятельной ответственности за свои действия.

С достижением 14-летнего возраста несовершеннолетний наделяется правом совершать самостоятельно любые сделки при условии письменного согласия его законных представителей. Согласие может быть получено как до совершения сделки, так и быть письменным одобрением уже состоявшейся сделки. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно и без согласия законных представителей, помимо сделок, совершаемых малолетними, распоряжаться собственным заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а также по достижении возраста 16 лет быть членами кооперативов (ст. 26 ГК РФ). Право совершения названных сделок означает наделение несовершеннолетних определенным объемом дееспособности, что позволяет говорить об их частичной дееспособности. Подтверждается это и возложением на несовершеннолетних самостоятельной

имущественной ответственности по заключенным ими сделкам, а также за причинение вреда. Частичная дееспособность несовершеннолетних позволяет более детально оценивать их уровень зрелости, готовности к самостоятельному участию в гражданском обороте. Наиболее существенным элементом частичной дееспособности несовершеннолетнего является право распоряжения собственным заработком, стипендией и иными доходами. В данном случае несовершеннолетний действует исключительно по своему усмотрению и расходует средства, приобретенные им самостоятельно. А это максимально сближает положение несовершеннолетнего и полностью дееспособного лица. Сложившаяся практика исходит из буквального толкования нормы закона, предоставляющей несовершеннолетнему такое право, и устанавливает, что речь идет только об уже заработанных и полученных средствах. Закон в данном случае не распространяется на распоряжение еще не полученным или будущим заработком, поскольку исключение из общего правила не подлежит расширительному толкованию. Вместе с тем возможна ситуация, когда несовершеннолетний неразумно расходует заработанные средства. В этом случае законные представители либо орган опеки и попечительства вправе вмешаться и ходатайствовать перед судом об ограничении или лишении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться заработком или стипендией. Например, всю зарплату несовершеннолетний тратит на приобретение компакт-дисков с записями любимых им песен, ничего не оставляя на другие цели. Напротив, разумное расходование средств, обоснованные их вложения позволяют родителям ставить перед органами опеки и попечительства вопрос о досрочном наделении несовершеннолетнего, при наличии предусмотренных в законе условий, дееспособностью в полном объеме - эмансипации.

С достижением возраста 18 лет, а также в уже рассмотренных случаях дееспособность граждан возникает в полном объеме. На содержание дееспособности более не оказывают влияния возрастные факторы, однако способности гражданина к волевым осознанным действиям могут быть нарушены вследствие заболевания либо злоупотребления алкогольными или наркотическими веществами. При наличии указанных проявлений необходимо защитить имущественные интересы такого гражданина либо интересы его семьи. Этой цели служит признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, признается судом недееспособным. В

этом случае гражданин не вправе совершать вообще никаких сделок, включая мелкие бытовые, от его имени все сделки совершает его опекун (ст. 29 ГК РФ).

Злоупотребление гражданином спиртными напитками или наркотическими веществами само по себе достаточно свидетельствует о необходимости вмешательства в его действия со стороны государства, однако гражданское право не имеет цели излечения лиц от алкоголизма или наркомании, равно как и не имеет цели наказать их за подобные злоупотребления. Регулирование имущественных отношений в ситуации с гражданами, злоупотребляющими спиртными напитками и наркотическими веществами, предполагает вмешательство государства только при условии, что этот гражданин своими действиями ставит в тяжелое материальное положение свою семью. Таким образом, ограничение дееспособности имеет целью защиту имущественных интересов семьи. Если одинокий гражданин злоупотребляет спиртными напитками и вследствие этого пропивает собственное имущество, можно ставить вопрос о его лечении, но основания для ограничения его дееспособности нет. Ограничением дееспособности устанавливается контроль со стороны специально назначенного лица - попечителя - за совершением сделок, включая получение зарплаты, иных доходов и распоряжение ими гражданином, ограниченным судом в дееспособности. В отличие от признания лица недееспособным при ограничении дееспособности гражданин вправе сам совершать все сделки при условии, что имеется согласие попечителя (ст. 30 ГК РФ). Лишь одну категорию сделок он вправе совершать, не испрашивая согласия, - мелкие бытовые сделки. Перечень оснований для ограничения дееспособности граждан в законе исчерпывающий, однако практика показывает необходимость введения дополнительных оснований, в частности поставить в тяжелое материальное положение свою семью можно и азартными играми, и рискованным ведением предпринимательской деятельности, и неумным коллекционированием и т.п. В настоящее же время ограничить граждан в дееспособности по подобным основаниям нельзя.

Признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности происходят вследствие наличия болезни либо иных обстоятельств, которые в дальнейшем могут отпасть. Например, психическое состояние лица улучшится настолько, что это лицо вполне будет в состоянии руководить своими действиями и нести ответственность. В этих случаях суд выносит решение о признании гражданина дееспособным или об отмене ограничения его дееспособности. На основании решения суда отменяется опека и попечительство.

4.3. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим

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

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

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

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

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

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

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

При наличии обстоятельств, дающих основания предполагать гибель отсутствующего от определенного несчастного случая (кораблекрушение, авария самолета и т.п.), гражданин может быть объявлен умершим по истечении шести месяцев со дня несчастного случая. Применение такого сокращенного срока для объявления лица умершим требует веских доказательств. Особые правила установлены для объявления умершими военнослужащих и иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями. Эти лица могут быть объявлены умершими не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

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

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

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет ранее вынесенное решение. Независимо от того, сколько времени прошло со дня объявления умершим, явившийся гражданин вправе требовать от наследников и других лиц, к которым имущество перешло безвозмездно, возврата всего сохранившегося имущества. Лица, к которым имущество объявленного умершим

перешло по возмездным сделкам (например, купли-продажи, мены), обязаны возратить это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых (ст. 46 ГК РФ).

4.4. Опекa и попечительство

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

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

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

Опекa устанавливается над малолетними, над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия. Опекун - законный представитель подопечного и совершает сделки от его имени и в его интересах (ст. 32 ГК РФ). Попечительство назначается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, и над дееспособными гражданами, если они по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять обязанности (лица преклонного возраста, инвалиды). Попечитель не является представителем подопечного, он только дает согласие на заключение подопечным сделок, а в отношении совершеннолетних граждан, нуждающихся в попечительстве по состоянию здоровья, функции попечителя заключаются лишь в содействии и практической помощи осуществлению ими своих прав и обязанностей (ст. 33 ГК РФ).

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

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

4.5. Акты гражданского состояния

Актами гражданского состояния являются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан (ст. 3 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния"). Государственной регистрации подлежат рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление, установление отцовства, перемена имени, отчества и фамилии, смерть гражданина.

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

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

Рождение ребенка должно быть зарегистрировано не позднее месяца со дня его рождения, а в случае рождения мертвого ребенка - не позднее трех суток с момента родов. Одновременно с регистрацией рождения ребенка делается запись о его фамилии,

имени и отчестве. Регистрация смерти осуществляется не позднее трех суток со дня наступления смерти или обнаружения трупа.

Внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится органом записи актов гражданского состояния при наличии оснований, установленных п. 2 ст. 69 Федерального закона "Об актах гражданского состояния" (например, решения органа опеки и попечительства об изменении фамилии и (или) собственно имени ребенка; решения суда; записи акта об усыновлении; записи акта об установлении отцовства и др.), при отсутствии спора между заинтересованными лицами. При наличии между заинтересованными лицами спора внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится на основании решения суда.

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

Глава 5. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

5.1. Понятие, значение и основные признаки юридического лица

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

При анализе данного понятия можно выделить признаки юридического лица. Признаки юридического лица - это такие внутренне присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе - достаточны для того, чтобы организация могла признаваться субъектом гражданского права. В этом контексте слово "признаки"

употребляется в более узком смысле, чем обычно, и это соответствует правовой традиции.

Все юридические лица в России проходят государственную регистрацию, подавляющее их большинство имеет печати и открывает счета в банках, однако все эти внешние атрибуты не отражают сущности юридического лица. В самом деле обязательной государственной регистрации подлежат и граждане-предприниматели, и некоторые неправосубъектные организации (т.е. не имеющие статуса юридического лица), например филиалы и представительства иностранных компаний. Они также могут иметь свои печати и банковские счета, но юридическими лицами от этого не становятся.

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

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

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

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

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

Так, под имуществом можно понимать только вещи, а значит, отсутствие вещей в собственности, оперативном управлении или хозяйственном ведении организации

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

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

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

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

Персональный состав участников нескольких юридических лиц и их органов управления, равно как и их компетенция, порой могут полностью совпадать, поэтому с

чисто организационной точки зрения их трудно разграничить. В этом случае именно имущество, принадлежащее данному юридическому лицу и только ему, отделенное от имуществ всех других юридических лиц, позволяет точно его идентифицировать.

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

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

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

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

Правоспособность юридического лица может быть общей (универсальной) и специальной (целевой). Специальная правоспособность заключается в том, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью, они могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (ст. 49 ГК РФ). Отдельными видами

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

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

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

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

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

Местонахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по местонахождению его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 54 ГК РФ). Конкретный адрес юридического лица указывается в уставе или учредительном договоре и, как правило, привязан к местонахождению его постоянно действующего органа. Определение точного местонахождения юридического лица важно для правильного применения к нему актов местных органов власти, предъявления исков, исполнения в отношении него обязательств и решения многих других вопросов.

Наименование юридического лица обязательно должно включать в себя указание на его организационно-правовую форму. Все некоммерческие, а также некоторые коммерческие организации (например, унитарные предприятия,

инвестиционные и чековые инвестиционные фонды) должны включать в свое название также указание на характер деятельности.

Фирменное наименование - это название коммерческой организации. С 1 января 2008 г. фирменные наименования юридических лиц регулируются § 1 гл. 76 ГК РФ. Право на использование фирменного наименования в гражданском обороте является личным неимущественным правом коммерческой организации и носит абсолютный характер. Оно является неотчуждаемым.

Исключительное право на использование фирменного наименования возникает с момента государственной регистрации юридического лица и включения фирменного наименования в Единый государственный реестр юридических лиц.

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

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

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

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

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

5.2. Образование и прекращение юридических лиц

Традиционно существуют три способа образования юридических лиц: распорядительный, разрешительный и явочно-нормативный. Распорядительный порядок предполагает образование юридического лица в силу прямого распоряжения государственного органа или органа местного самоуправления (государственные и муниципальные унитарные предприятия). При разрешительном порядке инициатива исходит от учредителей юридического лица, однако необходимо согласие соответствующих государственных или муниципальных органов на его создание (например, создание банков). Явочно-нормативный порядок означает, что согласие на создание таких юридических лиц уже дано в нормативных актах. После создания учредительных документов достаточно лишь "явиться" для регистрации. Отказ в государственной регистрации по мотивам нецелесообразности не допускается (хозяйственные общества и товарищества).

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

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

управления деятельностью юридического лица, условия выхода из состава учредителей (участников).

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

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

Прекращение юридических лиц осуществляется путем реорганизации либо ликвидации. Различие между ними заключается в том, что при реорганизации происходит правопреемство, а при ликвидации - нет.

В свою очередь, реорганизация делится на слияние (из двух и более юридических лиц образуется одно), присоединение (одно или несколько юридических лиц присоединяются к другому), разделение (юридическое лицо делится на два и более юридических лиц), выделение (из юридического лица выделяется одно или несколько юридических лиц; при этом юридическое лицо, из которого произошло выделение, продолжает существовать), преобразование (изменение организационно-правовой формы юридического лица).

Ликвидация юридического лица - прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ). Ликвидация может быть добровольной и принудительной. Добровольная ликвидация проводится по решению учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами по любому основанию, в том числе в связи с истечением срока, на который оно было создано, или достижением цели создания или с признанием судом регистрации недействительной.

Принудительная ликвидация осуществляется по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции РФ, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных

правовых актов, либо при систематическом осуществлении некоммерческой организацией, в том числе общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом, деятельности, противоречащей ее уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных ГК РФ (п. 2 ст. 61 ГК РФ).

Для ликвидации предусмотрена определенная процедура. Начинается она с того, что учредители (участники) юридического лица или орган, принявший соответствующее решение, незамедлительно направляют письменное сообщение о предстоящей ликвидации органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц. Выступившие с инициативой ликвидации назначают и ликвидационную комиссию, определяют ее персональный состав, а также порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Она публикует сообщение о ликвидации юридического лица, принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, удовлетворяет требования кредиторов, продает имущество с публичных торгов, составляет промежуточный и окончательный ликвидационные балансы и осуществляет иные действия, связанные с ликвидацией (ст. 62 ГК РФ).

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

5.3. Классификация юридических лиц

Юридические лица классифицируются прежде всего в зависимости от цели деятельности. По этому основанию они делятся на коммерческие и некоммерческие. Первые преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности, вторые не имеют такой цели в качестве основной и не распределяют полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК РФ).

Перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций указан в ГК РФ и является исчерпывающим.

Некоммерческие организации могут заниматься предпринимательской деятельностью при соблюдении двух условий:

а) такая деятельность должна служить достижению целей, ради которых они созданы;

б) характер деятельности должен соответствовать этим целям. Законом допускается объединение коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов, которые также рассматриваются в качестве некоммерческих организаций.

Юридические лица могут классифицироваться в зависимости от прав учредителей (участников) юридического лица в отношении юридического лица или его имущества (ст. 48 ГК РФ). С учетом этого критерия они делятся на юридические лица, учредители которых после передачи ими имущества юридическому лицу утрачивают вещные права на это имущество, однако приобретают обязательственные права в отношении этого имущества (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы). К другой группе относятся юридические лица, учредители которых сохраняют право собственности или иное вещное право на переданное им имущество. Учредители считаются также собственниками имущества, приобретенного юридическим лицом в процессе деятельности (государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения).

Третью группу составляют юридические лица, учредители которых не имеют вещных прав в отношении имущества, переданного юридическому лицу, и не имеют обязательственных прав в отношении самих юридических лиц (общественные и религиозные организации, фонды, объединения юридических лиц).

В зависимости от формы собственности юридические лица могут подразделяться на государственные, муниципальные и частные.

5.4. Хозяйственные товарищества и общества

Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом

или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности (ст. 66 ГК РФ).

Хозяйственное общество:

- может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником;
- может создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества);
- может создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица.

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом.

Учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах с разрешения собственника, если иное не установлено законом.

Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах, за исключением открытых акционерных обществ (п. 4 ст. 66 ГК РФ).

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ. Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

Денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке (п. 6 ст. 66 ГК РФ).

Хозяйственные товарищества, а также общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции.

Участники хозяйственного товарищества или общества вправе:

- 1) участвовать в управлении делами товарищества или общества;

2) получать информацию о деятельности товарищества или общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном учредительными документами порядке. При этом общество обеспечивает акционерам доступ к документам, предусмотренным п. 1 ст. 89 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах". К документам бухгалтерского учета и протоколам заседаний коллегиального исполнительного органа имеют право доступа акционеры (акционер), имеющие в совокупности не менее 25% голосующих акций общества;

3) принимать участие в распределении прибыли;

4) получать в случае ликвидации товарищества или общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость (ст. 67 ГК РФ).

Участники хозяйственного товарищества или общества могут иметь и другие права.

Участники хозяйственного товарищества или общества обязаны:

1) вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами;

2) не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества.

Участники хозяйственного товарищества или общества могут нести и другие обязанности, предусмотренные его учредительными документами.

Хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном законом.

При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежавших ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Данные правила соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив (ст. 68 ГК РФ).

5.5. Полные товарищества

Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Лицо может быть участником только одного полного товарищества. Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова "полное товарищество", либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов "и компания" и слова "полное товарищество" (ст. 69 ГК РФ).

Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми его участниками. Учредительный договор полного товарищества должен содержать (ст. 70 ГК РФ):

- 1) наименование юридического лица;
- 2) место его нахождения;
- 3) порядок управления деятельностью юридического лица;
- 4) условия о размере и составе складочного капитала товарищества;
- 5) о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале;
- 6) о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов;
- 7) об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников. Каждый участник товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести дела товарищества, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению участников товарищества, ничтожны. Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам (ст. 71 ГК РФ).

При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если ведение дел

товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества. В отношениях с третьими лицами товарищество не вправе ссылаться на положения учредительного договора, ограничивающие полномочия участников товарищества, за исключением случаев, когда товарищество докажет, что третье лицо в момент совершения сделки знало или заведомо должно было знать об отсутствии у участника товарищества права действовать от имени товарищества. Полномочия на ведение дел товарищества, предоставленные одному или нескольким участникам, могут быть прекращены судом по требованию одного или нескольких других участников товарищества при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения уполномоченным лицом (лицами) своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел. На основании судебного решения в учредительный договор товарищества вносятся необходимые изменения.

Участник полного товарищества обязан участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора. Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть должна быть внесена участником в сроки, установленные учредительным договором. При невыполнении указанной обязанности участник обязан уплатить товариществу десять процентов годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки, если иные последствия не установлены учредительным договором. Участник полного товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества (ст. 73 ГК РФ).

При нарушении этого правила товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды.

Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли или в убытках (ст. 74 ГК РФ).

Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов станет меньше размера его складочного капитала, полученная товариществом прибыль не распределяется между участниками до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер складочного капитала.

Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество. Участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества. Соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности ничтожно (ст. 75 ГК РФ).

В случаях выхода или смерти кого-либо из участников полного товарищества, признания одного из них безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, либо несостоятельным (банкротом), открытия в отношении одного из участников реорганизационных процедур по решению суда, ликвидации участвующего в товариществе юридического лица либо обращения кредитором одного из участников взыскания на часть имущества, соответствующую его доле в складочном капитале, товарищество может продолжить свою деятельность, если это предусмотрено учредительным договором товарищества или соглашением остающихся участников (ст. 76 ГК РФ).

Участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения кого-либо из участников из товарищества по единогласному решению остающихся участников и при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения этим участником своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел.

Участник полного товарищества вправе выйти из него, заявив об отказе от участия в товариществе. Отказ от участия в полном товариществе, учрежденном без указания срока, должен быть заявлен участником не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ от участия в полном товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается лишь по уважительной причине. Соглашение между участниками товарищества об отказе от права выйти из товарищества ничтожно (ст. 77 ГК РФ).

Участнику, выбывшему из полного товарищества, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению выбывающего участника с остающимися участниками выплата стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре (ст. 78 ГК РФ).

Причитающаяся выбывающему участнику часть имущества товарищества или ее стоимость определяется по балансу, составляемому, за исключением случая обращения взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества, на момент выбытия. Взыскание по собственным долгам участника допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. Кредиторы такого участника вправе потребовать от полного товарищества выдела части имущества товарищества, соответствующей доле должника в складочном капитале, с целью обращения взыскания на это имущество. Подлежащая выделу часть имущества товарищества или его стоимость определяется по балансу, составленному на момент предъявления кредиторами требования о выделе.

В случае смерти участника полного товарищества его наследник может вступить в полное товарищество лишь с согласия других участников (ст. 78 ГК РФ).

Юридическое лицо, являющееся правопреемником участвовавшего в полном товариществе реорганизованного юридического лица, вправе вступить в товарищество с согласия других его участников, если иное не предусмотрено учредительным договором товарищества.

Если один из участников выбыл из товарищества, доли оставшихся участников в складочном капитале товарищества соответственно увеличиваются, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

Участник полного товарищества вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому участнику товарищества либо третьему лицу.

При передаче доли (части доли) иному лицу к нему переходят полностью или в соответствующей части права, принадлежавшие участнику, передавшему долю (часть доли). Передача всей доли иному лицу участником товарищества прекращает его участие в товариществе (ст. 79 ГК РФ).

Полное товарищество ликвидируется по основаниям (ст. 81 ГК РФ):

1) по решению его учредителей (участников), в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

2) по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции РФ, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

3) когда в товариществе остается единственный участник. Такой участник вправе в течение шести месяцев с момента, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в хозяйственное общество.

5.6. Товарищества на вере

Товариществом на вере (командитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников - вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ст. 82 ГК РФ).

Товарищество на вере схоже с полным товариществом. Но есть определенные отличия.

Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере. Участник полного товарищества не может быть полным товарищем в товариществе на вере. Полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества.

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова "товарищество на вере" или "командитное товарищество", либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов "и компания" и слова "товарищество на вере" или "командитное товарищество".

Если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем.

Товарищество на вере создается и действует на основании учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми полными товарищами (ст. 83 ГК РФ).

Учредительный договор товарищества на вере должен содержать:

- 1) наименование юридического лица;
- 2) место его нахождения;
- 3) порядок управления деятельностью юридического лица;
- 4) условия о размере и составе складочного капитала товарищества;
- 5) о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале;
- 6) о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов;
- 7) о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими, но не вразрез с законодательством. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества (ст. 84 ГК РФ).

Вкладчик товарищества на вере обязан внести вклад в складочный капитал. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом.

Вкладчик товарищества на вере имеет право:

- 1) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- 2) знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;
- 3) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- 4) передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. Вкладчики пользуются преимущественным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части). Передача всей доли иному лицу вкладчиком прекращает его участие в товариществе.

Учредительным договором товарищества на вере могут предусматриваться и иные права вкладчика (ст. 85 ГК РФ).

Товарищество на вере ликвидируется:

1) по решению его учредителей (участников), в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

2) в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции РФ, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

3) когда в товариществе остается единственный участник. Такой участник вправе в течение шести месяцев с момента, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в хозяйственное общество;

4) при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать товарищество на вере в полное товарищество.

Товарищество на вере сохраняется, если в нем остаются по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик.

При ликвидации товарищества на вере, в том числе в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в складочном капитале товарищества, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков (ст. 86 ГК РФ).

5.7. Общества с ограниченной ответственностью.

Общества с дополнительной ответственностью

Обществом с ограниченной ответственностью (далее - общество) признается учрежденное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами

размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Деятельность обществ с ограниченной ответственностью регулируется ГК РФ, а также Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Участники общества, внесшие вклады в уставный капитал общества не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников общества. Общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Общество может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определенно ограниченным уставом общества.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности (ст. 2 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

Общество вправе в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

Общество должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и указание на местонахождение общества. Печать

общества может содержать также фирменное наименование общества на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Общество вправе иметь штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации.

Общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Общество не отвечает по обязательствам своих участников.

В случае несостоятельности (банкротства) общества по вине его участников или по вине других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на указанных участников или других лиц в случае недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам (ст. 3 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не несет ответственности по обязательствам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

Общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и слова "с ограниченной ответственностью". Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова "с ограниченной ответственностью" или аббревиатуру ООО (ст. 4 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Местонахождение общества определяется местом его государственной регистрации.

Общество может создавать филиалы и открывать представительства по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества.

Создание обществом филиалов и открытие представительств на территории Российской Федерации осуществляются с соблюдением требований федеральных законов, а за пределами территории Российской Федерации также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

Филиалом общества является его обособленное подразделение, расположенное вне местонахождения общества и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Представительством общества является его обособленное подразделение, расположенное вне местонахождения общества, представляющее интересы общества и осуществляющее их защиту.

Филиал и представительство общества не являются юридическими лицами и действуют на основании утвержденных обществом положений. Филиал и представительство наделяются имуществом создавшего их общества.

Руководители филиалов и представительств общества назначаются обществом и действуют на основании его доверенности.

Филиалы и представительства общества осуществляют свою деятельность от имени создавшего их общества. Ответственность за деятельность филиала и представительства общества несет создавшее их общество.

Устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Сообщения об изменениях в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах представляются в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц (ст. 5 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Общество может иметь дочерние и зависимые хозяйственные общества с правами юридического лица, созданные на территории Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, а за пределами территории Российской Федерации также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создано дочернее или зависимое хозяйственное общество, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации (ст. 6 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Участниками общества могут быть граждане и юридические лица. Федеральным законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в обществах.

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками обществ, если иное не установлено федеральным законом.

Общество может быть учреждено одним лицом, которое становится его единственным участником. Общество может впоследствии стать обществом с одним участником.

Общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Число участников общества не должно быть более пяти-десяти.

В случае если число участников общества превысит установленный предел, общество в течение года должно преобразоваться в открытое акционерное общество или в производственный кооператив. Если в течение указанного срока общество не будет преобразовано и число участников общества не уменьшится до установленного предела, оно подлежит ликвидации в судебном порядке по требованию органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, либо иных государственных органов или органов местного самоуправления, которым право на предъявление такого требования предоставлено федеральным законом (ст. 7 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Участники общества вправе:

- 1) участвовать в управлении делами общества;
- 2) получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном его учредительными документами порядке;
- 3) принимать участие в распределении прибыли;
- 4) продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества либо ее часть одному или нескольким участникам данного общества;
- 5) в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников;
- 6) получить в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость (ст. 8 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Участники общества обязаны:

1) вносить вклады в порядке, в размерах, в составе и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами общества;

2) не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества.

Помимо вышеуказанных прав и обязанностей устав общества может предусматривать иные права и обязанности участника (участников) общества. Указанные права и обязанности могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении или возложены на всех участников общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Возложение дополнительных обязанностей на определенного участника общества осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, на которого возлагаются такие дополнительные обязанности, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие (ст. 9 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Дополнительные права и обязанности, возложенные на определенного участника общества, в случае отчуждения его доли (части доли) к приобретателю доли (части доли) не переходят.

Дополнительные обязанности могут быть прекращены по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

Участники общества, доли которых в совокупности составляют не менее чем десять процентов уставного капитала общества, вправе требовать в судебном порядке исключения из общества участника, который грубо нарушает свои обязанности либо своими действиями (бездействием) делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет (ст. 10 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Законом предусмотрен определенный порядок учреждения общества.

Учредители общества заключают учредительный договор и утверждают устав общества. Учредительный договор и устав общества являются учредительными документами общества.

Если общество учреждается одним лицом, учредительным документом общества является устав, утвержденный этим лицом. В случае увеличения числа участников общества до двух и более между ними должен быть заключен учредительный договор.

Учредители общества избирают (назначают) исполнительные органы общества, а также в случае внесения в уставный капитал общества неденежных вкладов утверждают их денежную оценку.

Решение об утверждении устава общества, а также решение об утверждении денежной оценки вносимых учредителями общества вкладов принимается учредителями единогласно. Иные решения принимаются учредителями общества в порядке, предусмотренном учредительными документами общества.

Учредители общества несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с учреждением общества и возникшим до его государственной регистрации. Общество несет ответственность по обязательствам учредителей общества, связанным с его учреждением, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием участников общества (ст. 11 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

В учредительном договоре учредители общества обязуются создать общество и определяют порядок совместной деятельности по его созданию. Учредительным договором определяются также состав учредителей (участников) общества, размер уставного капитала общества и размер доли каждого из учредителей (участников) общества, размер и состав вкладов, порядок и сроки их внесения в уставный капитал общества при его учреждении, ответственность учредителей (участников) общества за нарушение обязанности по внесению вкладов, условия и порядок распределения между учредителями (участниками) общества прибыли, состав органов общества и порядок выхода участников общества из общества.

Устав общества должен содержать:

- 1) полное и сокращенное фирменное наименование общества;
- 2) сведения о местонахождении общества;
- 3) сведения о составе и компетенции органов общества, в том числе о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества, о порядке принятия органами общества решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;
- 4) сведения о размере уставного капитала общества;
- 5) сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества;
- 6) права и обязанности участников общества;
- 7) сведения о порядке и последствиях выхода участника общества из общества;

8) сведения о порядке перехода доли (части доли) в уставном капитале общества к другому лицу;

9) сведения о порядке хранения документов общества и о порядке предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам;

10) иные сведения, предусмотренные законом.

Изменения в учредительные документы общества вносятся по решению общего собрания участников общества.

Изменения, внесенные в учредительные документы общества, подлежат государственной регистрации и приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации.

В случае несоответствия положений учредительного договора и положений устава общества преимущественную силу для третьих лиц и участников общества имеют положения устава общества (ст. 12 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Общество подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, установленном Федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц (ст. 13 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости долей его участников.

Размер уставного капитала общества должен быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества.

Размер уставного капитала общества и номинальная стоимость долей участников общества определяются в рублях.

Уставный капитал общества определяет минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы его кредиторов (ст. 14 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Вкладом в уставный капитал общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

Участник общества вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников или общества.

В случае выхода участника общества из общества его доля переходит к обществу с момента подачи заявления о выходе из общества. При этом общество

обязано выплатить участнику общества, подавшему заявление о выходе из общества, действительную стоимость его доли, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в течение которого было подано заявление о выходе из общества, либо с согласия участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости, а в случае неполной оплаты его вклада в уставный капитал общества действительную стоимость части его доли, пропорциональной оплаченной части вклада.

Общество обязано выплатить участнику общества, подавшему заявление о выходе из общества, действительную стоимость его доли или выдать ему в натуре имущество такой же стоимости в течение шести месяцев с момента окончания финансового года, в течение которого подано заявление о выходе из общества, если меньший срок не предусмотрен уставом общества.

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

Выход участника общества из общества не освобождает его от обязанности перед обществом по внесению вклада в имущество общества, возникшей до подачи заявления о выходе из общества (ст. 26 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Общество вправе ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение о распределении своей чистой прибыли между участниками общества. Решение об определении части прибыли общества, распределяемой между участниками общества, принимается общим собранием участников общества.

Часть прибыли общества, предназначенная для распределения между его участниками, распределяется пропорционально их долям в уставном капитале общества (ст. 28 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Высшим органом общества является общее собрание участников общества. Общее собрание участников общества может быть очередным или внеочередным.

Все участники общества имеют право присутствовать на общем собрании участников общества, принимать участие в обсуждении вопросов повестки дня и голосовать при принятии решений.

Положения учредительных документов общества или решения органов общества, ограничивающие указанные права участников общества, ничтожны.

Каждый участник общества имеет на общем собрании участников общества число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества.

Уставом общества может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Компетенция совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества.

Уставом общества может быть предусмотрено, что к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества относятся образование исполнительных органов общества, досрочное прекращение их полномочий, решение вопросов о совершении крупных сделок.

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества. Исполнительные органы общества подотчетны общему собранию участников общества и совету директоров (наблюдательному совету) общества.

Уставом общества может быть предусмотрено образование ревизионной комиссии (избрание ревизора) общества. В обществах, имеющих более пятнадцати участников, образование ревизионной комиссии (избрание ревизора) общества является обязательным. Членом ревизионной комиссии (ревизором) общества может быть также лицо, не являющееся участником общества (ст. 32 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

К исключительной компетенции общего собрания участников общества относятся:

- 1) определение основных направлений деятельности общества, а также принятие решения об участии в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;
- 2) изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества;
- 3) внесение изменений в учредительный договор;
- 4) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, а также принятие решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества коммерческой организации или индивидуальному

предпринимателю (далее - управляющий), утверждение такого управляющего и условий договора с ним;

5) избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) общества;

6) утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов;

7) принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками общества;

8) утверждение (принятие) документов, регулирующих внутреннюю деятельность общества (внутренних документов общества);

9) принятие решения о размещении обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;

10) назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора и определение размера оплаты его услуг;

11) принятие решения о реорганизации или ликвидации общества;

12) назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов;

13) решение иных вопросов.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им на решение совета директоров (наблюдательного совета) общества (ст. 33 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Очередное общее собрание участников общества проводится в сроки, определенные уставом общества, но не реже чем один раз в год. Очередное общее собрание участников общества созывается исполнительным органом общества.

Уставом общества должен быть определен срок проведения очередного общего собрания участников общества, на котором утверждаются годовые результаты деятельности общества. Указанное общее собрание участников общества должно проводиться не ранее чем через два месяца и не позднее чем через четыре месяца после окончания финансового года (ст. 34 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и др.) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества. Единоличный исполнительный орган общества может быть избран также и не из числа его участников.

Договор между обществом и лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества, подписывается от имени общества лицом, председательствовавшим на общем собрании участников общества, на котором избрано лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, или участником общества, уполномоченным решением общего собрания участников общества.

Единоличный исполнительный орган общества:

1) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки;

2) выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия;

3) издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания;

4) осуществляет иные полномочия, не отнесенные уставом общества к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и коллегиального исполнительного органа общества (ст. 40 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

К обществу с дополнительной ответственностью применяются правила об обществе с ограниченной ответственностью с некоторыми отличиями:

во-первых, обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества;

во-вторых, при банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества;

в-третьих, фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова "с дополнительной ответственностью" (ст. 95 ГК РФ).

5.8. Акционерные общества

Акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Правовое положение акционерных обществ определяется ГК РФ, Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах", а также иными законами.

Акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров и общества.

Общество является юридическим лицом и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

До оплаты 50% акций общества, распределенных среди его учредителей, общество не вправе совершать сделки, не связанные с учреждением общества.

Общество имеет гражданские права и несет обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральными законами, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в установленном федеральными законами порядке. Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

Общество вправе в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами. Общество должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и

указание на место его нахождения. В печати может быть также указано фирменное наименование общества на любом иностранном языке или языке народов Российской Федерации. Общество вправе иметь штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства визуальной идентификации.

Общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Общество не отвечает по обязательствам своих акционеров. Если несостоятельность (банкротство) общества вызвана действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, то на указанных акционеров или других лиц в случае недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам. Несостоятельность (банкротство) общества считается вызванной действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, только в случае, если они использовали указанное право и (или) возможность в целях совершения обществом действия, заведомо зная, что вследствие этого наступит несостоятельность (банкротство) общества. Государство и его органы не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не отвечает по обязательствам государства и его органов (ст. 3 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и указание на тип общества (закрытое или открытое). Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова "закрытое акционерное общество" или "открытое акционерное общество" либо аббревиатуру "ЗАО" или "ОАО".

Фирменное наименование общества на русском языке не может содержать иные термины и аббревиатуры, отражающие его организационно-правовую форму, в том числе заимствованные из иностранных языков, если иное не предусмотрено

федеральными законами и иными правовыми актами Российской Федерации. Местонахождение общества определяется местом его государственной регистрации (ст. 4 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Общество может быть открытым или закрытым, что отражается в его уставе и фирменном наименовании.

Открытое общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять их свободную продажу. Открытое общество вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции, за исключением случаев, когда возможность проведения закрытой подписки ограничена уставом общества или требованиями правовых актов Российской Федерации. Число акционеров открытого общества не ограничено. В открытом обществе не допускается установление преимущественного права общества или его акционеров на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества. Общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного круга лиц, признается закрытым обществом. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Число акционеров закрытого общества не должно превышать пятидесяти. В случае если число акционеров закрытого общества превысит установленный предел, указанное общество в течение одного года должно преобразоваться в открытое. Если число его акционеров не уменьшится до установленного предела, общество подлежит ликвидации в судебном порядке. Акционеры закрытого общества пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом закрытого общества может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций. Акционер общества, намеренный продать свои акции третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных акционеров общества и само общество с указанием цены и других условий продажи акций. Извещение акционеров общества осуществляется через общество. Если иное не предусмотрено уставом общества, извещение акционеров общества осуществляется за счет акционера, намеренного продать свои акции. В случае если акционеры общества и (или) общество

не воспользуются преимущественным правом приобретения всех акций, предлагаемых для продажи, в течение двух месяцев со дня такого извещения, если более короткий срок не предусмотрен уставом общества, акции могут быть проданы третьему лицу по цене и на условиях, которые сообщены обществу и его акционерам. Срок осуществления преимущественного права, предусмотренный уставом общества, должен быть не менее 10 дней со дня извещения акционером, намеренным продать свои акции третьему лицу, остальных акционеров и общества. Срок осуществления преимущественного права прекращается, если до его истечения от всех акционеров общества получены письменные заявления об использовании или отказе от использования преимущественного права.

При продаже акций с нарушением преимущественного права приобретения любой акционер общества и (или) общество, если уставом общества предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, вправе в течение трех месяцев с момента, когда акционер или общество узнали либо должны были узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей покупателя. Уступка указанного преимущественного права не допускается. Общества, учредителями которых выступают в случаях, установленных федеральными законами, Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование (за исключением обществ, образованных в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий), могут быть только открытыми.

Общество может быть создано путем учреждения вновь и путем реорганизации существующего юридического лица (слияния, разделения, выделения, преобразования).

Общество подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, предусмотренном Федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Общество считается созданным с момента его государственной регистрации (ст. 8 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Создание общества путем учреждения осуществляется по решению учредителей (учредителя). Решение об учреждении общества принимается учредительным собранием. В случае учреждения общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично. Решение об учреждении общества должно содержать результаты голосования учредителей и принятые ими решения по вопросам учреждения общества, утверждения устава общества, избрания органов управления

общества, ревизионной комиссии (ревизора) общества. Решение об учреждении общества, утверждении его устава и утверждении денежной оценки ценных бумаг, других вещей или имущественных прав либо иных прав, имеющих денежную оценку, вносимых учредителем в оплату акций общества, принимается учредителями единогласно. Избрание органов управления общества, ревизионной комиссии (ревизора) общества, а также в случае, предусмотренном настоящим пунктом, утверждение аудитора общества осуществляется учредителями общества большинством в три четверти голосов, которые представляют подлежащие размещению среди учредителей общества акции. При учреждении общества учредители могут утвердить аудитора общества. В этом случае решение об учреждении общества должно содержать результаты голосования учредителей общества и принятое учредителями решение об утверждении аудитора общества. Учредители общества заключают между собой письменный договор о его создании, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, категории и типы акций, подлежащих размещению среди учредителей, размер и порядок их оплаты, права и обязанности учредителей по созданию общества. Договор о создании общества не является учредительным документом общества. В случае учреждения общества одним лицом решение об учреждении должно определять размер уставного капитала общества, категории (типы) акций, размер и порядок их оплаты (ст. 9 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Учредителями общества являются граждане и (или) юридические лица, принявшие решение о его учреждении. Государственные органы и органы местного самоуправления не могут выступать учредителями общества, если иное не установлено федеральными законами. Число учредителей открытого общества не ограничено. Число учредителей закрытого общества не может превышать пятидесяти.

Общество не может иметь в качестве единственного учредителя (акционера) другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учредители общества несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с его созданием и возникающим до государственной регистрации данного общества. Общество несет ответственность по обязательствам учредителей, связанным с его созданием, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием акционеров (ст. 10 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Устав общества является учредительным документом общества. Требования устава общества обязательны для исполнения всеми органами общества и его акционерами. Устав общества должен содержать следующие сведения:

- 1) полное и сокращенное фирменные наименования общества;
- 2) местонахождение общества;
- 3) тип общества (открытое или закрытое);
- 4) количество, номинальную стоимость, категории (обыкновенные, привилегированные) акций и типы привилегированных акций, размещаемых обществом;
- 5) права акционеров - владельцев акций каждой категории (типа);
- 6) размер уставного капитала общества;
- 7) структуру и компетенцию органов управления общества и порядок принятия ими решений;
- 8) порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров, в том числе перечень вопросов, решение по которым принимается органами управления общества квалифицированным большинством голосов или единогласно;
- 9) сведения о филиалах и представительствах общества;
- 10) иные положения, предусмотренные Федеральным законом "Об акционерных обществах" и другими федеральными законами (ст. 11 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Изменения и дополнения в устав общества или устав общества в новой редакции подлежат государственной регистрации.

Высшим органом управления общества является общее собрание акционеров. Общество обязано ежегодно проводить годовое общее собрание акционеров.

Совет директоров (наблюдательный совет) общества осуществляет общее руководство деятельностью общества, за исключением решения вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров.

В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций менее пятидесяти устав общества может предусматривать, что функции совета директоров общества (наблюдательного совета) осуществляет общее собрание акционеров. В этом случае устав общества должен содержать указание об определенном лице или органе общества, к компетенции которого относится решение вопроса о проведении общего собрания акционеров и об утверждении его повестки дня (ст. 64 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров (ст. 69 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Коллегиальный исполнительный орган общества (правление, дирекция) действует на основании устава общества, а также утверждаемого общим собранием акционеров внутреннего документа общества (положения, регламента или иного документа), в котором устанавливаются сроки и порядок созыва и проведения его заседаний, а также порядок принятия решений (ст. 70 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации акционерного общества определяются ГК РФ и другими законами. Акционерное общество вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив, а также в некоммерческую организацию.

5.9. Производственные кооперативы

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной и иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Правовое положение производственных кооперативов определяется ГК РФ, а также Федеральным законом от 8 мая 1996 г. N 41-ФЗ "О производственных кооперативах". Деятельность сельскохозяйственных производственных кооперативов, кроме того, регулируется Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации".

Учредительным документом кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Кооператив является юридическим лицом - коммерческой организацией.

Кооперативы действуют на основе Конституции Российской Федерации, ГК РФ, принимаемых в соответствии с ними иных федеральных законов, а также нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации по вопросам совместного ведения, отнесенным к их компетенции в соответствии с Конституцией Российской Федерации.

Кооператив образуется исключительно по решению его учредителей. Число членов кооператива не может быть менее чем пять человек. Членами (участниками) кооператива могут быть граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства. Юридическое лицо участвует в деятельности кооператива через своего представителя в соответствии с уставом кооператива.

Учредительным документом кооператива является устав, утверждаемый общим собранием членов кооператива.

Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова "производственный кооператив" или "артель".

В уставе кооператива должны определяться:

- 1) фирменное наименование кооператива;
- 2) место его нахождения;
- 3) условия о размере паевых взносов членов кооператива;
- 4) о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательств по внесению указанных взносов;
- 5) о характере и порядке трудового и иного участия членов кооператива в его деятельности и об их ответственности за нарушение обязательств по личному трудовому и иному участию;
- 6) о порядке распределения прибыли и убытков кооператива;
- 7) о размере и об условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам;
- 8) о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;
- 9) о порядке выплаты стоимости пая или выдачи соответствующего ему имущества лицу, прекратившему членство в кооперативе;
- 10) о порядке вступления в кооператив новых членов;
- 11) о порядке выхода из кооператива;
- 12) об основаниях и о порядке исключения из членов кооператива; о порядке образования имущества кооператива;

13) о перечне филиалов и представительств кооператива; о порядке реорганизации и ликвидации кооператива.

В уставе кооператива могут содержаться и другие необходимые для его деятельности сведения (ст. 5 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Членами кооператива могут быть внесшие установленный уставом кооператива паевой взнос граждане Российской Федерации, достигшие возраста шестнадцати лет. Размер и порядок внесения паевого взноса определяются уставом кооператива.

Иностранные граждане и лица без гражданства могут быть членами кооператива наравне с гражданами Российской Федерации. Число членов кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать двадцать пять процентов числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности. В случае смерти члена кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. В противном случае кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива, причитающиеся ему заработную плату, премии и доплаты (ст. 7 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Кооператив вправе иметь в собственности любое имущество, за исключением имущества, отнесенного законодательством Российской Федерации к федеральной, иной государственной или муниципальной собственности. Имущество кооператива образуется за счет паевых взносов членов кооператива, предусмотренных его уставом, прибыли от собственной деятельности, кредитов, имущества, переданного в дар физическими и юридическими лицами, иных допускаемых законодательством источников. Имущество, находящееся в собственности кооператива, делится на пай его членов в соответствии с уставом кооператива. Пай состоит из паевого взноса члена кооператива и соответствующей части чистых активов кооператива (за исключением неделимого фонда). Состав и порядок определения размера пая члена кооператива определяются уставом кооператива. Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. Передача пая влечет за собой прекращение членства в кооперативе.

Передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия кооператива. В этом случае гражданин, приобретший пай (его часть), принимается в члены кооператива. Члены кооператива пользуются

преимущественным правом покупки такого пая (его части). Передача пая (его части) осуществляется в порядке, предусмотренном уставом кооператива. Член кооператива может на договорных началах передавать принадлежащие ему материальные ценности и иные средства кооперативу. Выход или исключение из кооператива не являются основанием для одностороннего прекращения или изменения взаимоотношений члена кооператива и кооператива по поводу переданного имущества, если иное не предусмотрено соглашением сторон (ст. 9 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Кооператив не вправе выпускать акции.

Член кооператива обязан внести к моменту государственной регистрации кооператива не менее чем десять процентов паевого взноса. Остальная часть паевого взноса вносится в течение года после государственной регистрации кооператива. Паявым взносом члена кооператива могут быть деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, а также иные объекты гражданских прав.

Размер паевого взноса устанавливается уставом кооператива (ст. 10 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их личным трудовым и (или) иным участием, размером паевого взноса, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого взноса (ст. 12 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Кооператив отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему на праве собственности имуществом. Субсидиарная ответственность членов кооператива по обязательствам кооператива определяется в порядке, предусмотренном уставом кооператива. Кооператив не отвечает по обязательствам его членов. Обращение взыскания на пай члена кооператива по его личным долгам допускается лишь при недостатке иного имущества для покрытия таких долгов в порядке, предусмотренном уставом кооператива.

Взыскание по личным долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимый фонд кооператива (ст. 13 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. В кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан

наблюдательный совет. В состав исполнительных органов кооператива входят правление и (или) председатель кооператива. Членами наблюдательного совета и членами правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива. Член кооператива одновременно не может быть членом наблюдательного совета и членом правления (председателем) кооператива (ст. 14 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов.

Производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество.

5.10. Некоммерческие организации

Некоммерческая организация - это организация, не преследующая цели извлечения прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая прибыль между своими участниками. Деятельность некоммерческих организаций регулируется ГК РФ, Федеральным законом от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях", а также специальными законами, посвященными отдельным видам некоммерческих организаций.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Некоммерческая организация считается созданной как юридическое лицо с момента ее государственной регистрации в установленном законом порядке, имеет в собственности или в оперативном управлении обособленное имущество, отвечает (за исключением частных 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 (ст. 3 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Некоммерческая организация должна иметь самостоятельный баланс или смету.

Некоммерческая организация создается без ограничения срока деятельности, если иное не установлено учредительными документами некоммерческой организации.

При этом некоммерческая организация вправе:

- 1) в установленном порядке открывать счета в банках на территории Российской Федерации и за пределами ее территории;
- 2) иметь печать с полным наименованием этой некоммерческой организации на русском языке;
- 3) иметь штампы и бланки со своим наименованием, а также зарегистрированную в установленном порядке эмблему.

Некоммерческая организация имеет наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и характер деятельности. Некоммерческая организация, наименование которой зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Местонахождение некоммерческой организации определяется местом ее государственной регистрации. Наименование и местонахождение некоммерческой организации указываются в ее учредительных документах (ст. 4 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Перечень организационно-правовых форм некоммерческих юридических лиц, предусмотренный ст. 116 - 123 ГК РФ, не является исчерпывающим. Он уже существенно расширился за счет множества специальных нормативных актов, регулирующих деятельность отдельных видов организаций. Такое законодательное решение представляется весьма правильным.

Организационно-правовая форма юридического лица - это совокупность конкретных признаков, объективно выделяющихся в системе общих признаков юридического лица и существенно отличающих данную группу юридических лиц от всех остальных. Поэтому, если особенности организационной структуры юридического лица, способов обособления его имущества, его ответственности, способов выступления в гражданском обороте (хотя бы один из этих аспектов) выделяют его из числа остальных, то мы имеем дело с самостоятельной организационно-правовой формой юридического лица. В противном случае речь идет об отдельных разновидностях организаций в рамках одной и той же организационно-правовой формы.

Источниками формирования имущества некоммерческой организации в денежной и иных формах являются:

- 1) регулярные и единовременные поступления от учредителей (участников, членов);
- 2) добровольные имущественные взносы и пожертвования;
- 3) выручка от реализации товаров, работ, услуг;
- 4) дивиденды (доходы, проценты), получаемые по акциям, облигациям, другим ценным бумагам и вкладам;
- 5) доходы, получаемые от собственности некоммерческой организации;
- 6) другие не запрещенные законом поступления.

Законами могут устанавливаться ограничения на источники доходов некоммерческих организаций отдельных видов.

Источниками формирования имущества государственной корпорации могут являться регулярные и (или) единовременные поступления (взносы) от юридических лиц (ст. 26 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Некоммерческие организации могут создаваться в следующих формах.

1. Потребительские кооперативы.

Объединение лиц на началах членства в целях удовлетворения собственных потребностей в товарах и услугах, первоначальное имущество которого складывается из паевых взносов, называется потребительским кооперативом (ст. 116 ГК РФ). В зависимости от цели деятельности потребительские кооперативы подразделяются на виды (потребительские общества <1>, жилищные, жилищно-строительные <2>, жилищные накопительные <3>, кредитные <4>, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы <5> и др.).

<1> См.: Закон РФ от 19 июня 1992 г. N 3085-1 "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации".

<2> См.: Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. N 188-ФЗ (раздел V).

<3> См.: Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. N 215-ФЗ "О жилищных накопительных кооперативах".

<4> См.: Федеральный закон от 7 августа 2001 г. N 117-ФЗ "О кредитных потребительских кооперативах граждан".

<5> См.: Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. N 66-ФЗ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан".

Наименование потребительского кооператива должно содержать указание на основную цель его деятельности и слова "кооператив", "потребительское общество" или "потребительский союз", например: "Мясозаготовительный кооператив "Алексей" или "Потребительское общество по заготовке мяса "Алекс".

Согласно действующему законодательству участниками потребительских кооперативов могут быть как граждане, так и юридические лица, причем наличие хотя бы одного гражданина обязательно, в противном случае кооператив превратится в объединение юридических лиц.

Правовое положение потребительского кооператива во многом схоже с производственным кооперативом и в плане организационной структуры, и с точки зрения прав участников. Однако члены потребительского кооператива не обязаны принимать личное трудовое участие в его деятельности и, по общему правилу, не отвечают по его долгам. Исключением является случай, когда члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов.

Потребительским кооперативам предоставлено право распределять доходы от предпринимательской деятельности между своими членами. Таким образом, потребительский кооператив занимает промежуточное положение между коммерческими и некоммерческими организациями.

2. Общественные объединения.

Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (ст. 117 ГК РФ).

Общественное объединение - это достаточно объемное и родовое понятие, включающее в себя целую группу самостоятельных организационно-правовых форм некоммерческих юридических лиц. К их числу Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" относит:

- 1) общественные организации;
- 2) общественные движения;
- 3) общественные фонды;
- 4) общественные учреждения;
- 5) органы общественной самодеятельности;
- 6) политические партии.

Учредителями общественных объединений выступают граждане (не менее трех человек). Наряду с физическими лицами в состав учредителей могут входить юридические лица - общественные объединения. Закон об общественных объединениях четко разграничивает участников и членов общественных объединений. Члены объединений оформляют свое участие в них индивидуальными заявлениями и имеют право избирать и быть избранными в их руководящие органы. Правовой основой любого общественного объединения является его устав.

Особенностью наименования общественного объединения является необходимость включать в него указание на территориальную сферу деятельности (общероссийское, межрегиональное, региональное, местное). При этом общероссийские объединения могут использовать в своих названиях слова "Россия", "Российская Федерация" и производные от них без специальных разрешений государственных органов (что невозможно для других негосударственных юридических лиц). Средством индивидуализации общественного объединения в отличие от других юридических лиц является также его символика (флаги, эмблемы, вымпелы и т.п.), подлежащая обязательной государственной регистрации.

3. Религиозные организации.

Объединение граждан, имеющее основной целью совместное исповедание и распространение веры и обладающее соответствующими этим целям признаками, называется религиозной организацией. Религиозная организация является самостоятельной организационно-правовой формой юридического лица, имеющей свои разновидности: монастыри, братства, миссии и т.п. Деятельность религиозных организаций регулируется Федеральным законом от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".

4. Фонды.

Фонд - это некоммерческая организация, не имеющая членства, основанная для достижения общественно полезных целей путем использования имущества, переданного в ее собственность учредителями.

Образовав фонд и передав ему в собственность определенное имущество, учредители утрачивают все имущественные права в отношении него. После этого фонд действует самостоятельно, руководствуясь лишь теми целями, которые учредители определили ему в уставе, и положениями законодательства. Возможна даже такая ситуация, когда устав фонда не предусматривает возможности его изменения органами фонда. Это может послужить прочной гарантией того, что имущество учредителей

будет использовано должным образом, даже когда они перестанут его контролировать. В этом случае внесение каких-либо изменений в устав фонда допустимо лишь по решению суда.

Высшим органом фонда является его попечительский совет, действующий на общественных началах.

Для достижения уставных целей фонд, как и другие некоммерческие организации, вправе заниматься предпринимательской деятельностью, в том числе путем создания или участия в хозяйственных обществах. Благотворительные фонды, однако, имеют право участвовать в хозяйственных обществах лишь в качестве их единственных членов.

5. Учреждения.

Учреждение - это некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (ст. 120 ГК РФ).

Отличительной особенностью учреждения является характер его прав на используемое имущество. Учреждения являются единственным видом некоммерческих организаций, обладающих не правом собственности, а лишь правом оперативного управления имуществом. Этим обусловлена тесная имущественная связь учреждения и его учредителя.

Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение) либо соответственно Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации, муниципальным образованием (государственное или муниципальное учреждение). Государственное или муниципальное учреждение может быть бюджетным или автономным учреждением. Правовое положение автономных учреждений определяется Федеральным законом от 3 ноября 2006 г. N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях".

Частные и бюджетные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества, отвечают по своим обязательствам находящимися в их распоряжении денежными средствами. При недостаточности денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества.

Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собственником

этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств. Собственник имущества автономного учреждения по его обязательствам ответственности не несет.

Учредительным документом учреждения является только его устав, утверждаемый собственником. Наименование учреждения должно включать в себя указание на собственника имущества и характер деятельности учреждения, например: "Частный музей А.М. Гатина".

6. Некоммерческие партнерства.

Некоммерческое партнерство - это некоммерческая организация, члены которой сохраняют права на ее имущество, созданная для оказания содействия своим членам в ведении общепольной деятельности (ст. 8 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Некоммерческие партнерства базируются на принципе членства. Данные организации играют лишь роль вспомогательного инструмента в достижении каких-либо целей. Кроме того, члены общественных организаций по общему правилу не имеют никаких прав в отношении имущества этих организаций. Тогда как в некоммерческом партнерстве объем имущественных прав участников весьма велик. В частности, в случаях выхода, исключения из партнерства или его ликвидации участник вправе требовать выдачи ему части имущества, которое ранее было передано членами в собственность некоммерческого партнерства.

Некоммерческое партнерство является собственником переданного ему имущества и не отвечает по обязательствам своих членов, а последние не отвечают по обязательствам партнерства. Высшим органом его управления является общее собрание членов.

7. Автономные некоммерческие организации.

Автономная некоммерческая организация - это учреждение на основе добровольных имущественных взносов, имеющая целью предоставление услуг всем заинтересованным лицам (ст. 10 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

В области управления автономными некоммерческими организациями закон содержит минимум обязательных предписаний (говоря лишь о коллегиальном высшем органе управления) и тем самым предоставляет учредителям максимальную свободу выбора. Очевидно, что любая схема управления, избранная учредителями и не оперирующая понятием членства, будет удовлетворять нормам закона.

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

Учредительным документом такой организации является ее устав, учредители вправе также заключить учредительный договор.

8. Объединения юридических лиц.

Объединения юридических лиц (ассоциации или союзы) - это некоммерческие организации, образованные несколькими юридическими лицами для представления и защиты их общих интересов. Участниками такого объединения не могут выступать граждане или государство. Объединяться в ассоциацию или союз могут либо коммерческие, либо некоммерческие организации, но не те и другие вместе.

В ГК РФ отсутствуют специальные нормы, посвященные образованию имущества объединений, поскольку в них главную роль играет элемент личного участия.

Учредительными документами объединений юридических лиц являются устав и учредительный договор.

Законодатель предоставляет учредителям ассоциаций большую свободу в выборе организационной структуры объединения, регулировании взаимных прав и обязанностей участников.

Наименование объединения юридических лиц должно включать в себя указание на предмет деятельности его членов и слова "ассоциация" или "союз".

Участники не обладают какими-либо имущественными правами в отношении своих объединений, поэтому передача вклада участника другим лицам, равно как и требование выдела доли при выходе из объединения, невозможны.

Ответственность участников ассоциации по ее обязательствам является субсидиарной и продолжается даже в случае выхода из нее участника в течение двух лет с момента выхода. По общему правилу новое лицо, вступающее в ассоциацию, не отвечает по обязательствам ассоциации, возникшим до момента его вступления, однако учредительными документами может быть установлено иное правило.

9. Государственные корпорации.

Государственная корпорация - это не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций.

Учредителем государственной корпорации может быть только Российская Федерация. Она создается на основании специального федерального закона, в котором определяется порядок управления ее деятельностью, реорганизации и ликвидации. Государственная корпорация обладает правом собственности на переданное ей имущество, Российская Федерация не отвечает по обязательствам государственной корпорации (ст. 7.1 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Глава 6. ГОСУДАРСТВО И МУНИЦИПАЛЬНЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

6.1. Государство как субъект гражданского права

Особенность государства как участника гражданских правоотношений заключается в том, что оно является носителем политической власти и суверенитета и потому может в нормативном порядке определять характер и порядок участия субъектов права в гражданских правоотношениях (в том числе и самого государства как участника этих отношений). Однако в гражданских правоотношениях государство не пользуется властными полномочиями: оно выступает на равных началах со своими контрагентами. Государство выступает в гражданских правоотношениях через свои органы: федеральные органы исполнительной власти (министерства, ведомства и т.д.).

Государство участвует как в вещных, так и обязательственных правоотношениях. Так, государство является субъектом права собственности, в том числе субъектом исключительного права собственности (например, на недра). Управление и распоряжение государственной собственностью осуществляется через Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

Государство участвует в следующих обязательственных правоотношениях:

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

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

Государство является субъектом ответственности за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда.

Российская Федерация может выступать во внешнем обороте, заключая любые гражданско-правовые договоры с иностранными контрагентами. Наиболее распространенными являются договоры займа, а также предоставления кредитов. Такие договоры заключаются от имени Правительства РФ. В отдельных случаях внешнеторговые сделки заключаются российскими торговыми представительствами, однако ответственность по ним несет государство.

В качестве субъектов гражданских правоотношений могут также выступать субъекты Российской Федерации: республики, края, области, автономная область, автономные округа, города федерального значения. Субъекты Федерации осуществляют право собственности на принадлежащее им имущество. Возможно участие субъектов Федерации в договорных правоотношениях при условии, что они не выходят за рамки своей правоспособности. Субъекты Федерации могут быть также наследниками по завещанию.

6.2. Муниципальные образования как субъекты гражданского права

Муниципальными образованиями являются городское или сельское поселение, муниципальный район, городской округ либо внутригородская территория города федерального значения (ст. 2 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"). В гражданские правоотношения они вступают через выборные органы местного самоуправления, глав муниципальных образований. Осуществляют полномочия собственника в отношении муниципальной собственности, могут вступать в договорные отношения в рамках своих полномочий.

Органы местного самоуправления вправе передавать объекты муниципальной собственности во временное и постоянное пользование физическим и юридическим лицам, сдавать в аренду, отчуждать в установленном порядке, а также совершать с имуществом, находящимся в муниципальной собственности, иные сделки, определять в договорах условия использования приватизируемых или передаваемых в пользование объектов.

Глава 7. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

7.1. Понятие объектов гражданских прав. Классификация вещей

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

Безобъектных гражданских правоотношений не существует.

Объекты гражданских правоотношений служат средством удовлетворения потребностей граждан и организаций. По своему целевому назначению и правовому режиму они могут быть подразделены на следующие группы:

- 1) вещи;
- 2) действия;
- 3) нематериальные блага;
- 4) результаты творческой деятельности.

Самым распространенным объектом гражданских прав являются вещи. Вещи - это предметы материального мира как в их естественном состоянии, так и приспособленные человеком к его потребностям, признаваемые объективным правом в качестве объектов субъективных прав.

Для гражданского права значение имеют лишь те вещи, которые обладают полезными свойствами, позволяющими их эксплуатировать и вступать по их поводу в правоотношения, вещи, способные удовлетворять какую-либо потребность человека. Не имеют правового значения и, таким образом, не могут выступать в качестве объектов те из них, которые не обладают полезными свойствами.

Очень важно выделять группы вещей, для которых характерна общность правового режима, т.е. классифицировать все вещи по тем или иным признакам.

1. В зависимости от того, насколько те или иные вещи могут быть вовлечены в гражданский оборот, различают три группы вещей: изъятые из оборота, ограниченные в обороте, свободно обращаемые.

Вещи, изъятые из оборота. Гражданские правоотношения по их поводу, как правило, возникнуть не могут.

К ним относят дороги, реки, государственную собственность и иное.

Они могут передаваться другим субъектам в безвозмездное пользование и в аренду.

Вещи, ограниченные в обороте. Ограничение состоит в том, что вещи данной группы могут приобретаться и отчуждаться только в специально установленном порядке по разрешению компетентных органов. Такие ограничения вводят по различным соображениям.

Во-первых, в силу их большого значения для государства.

Во-вторых, в силу соображений общественной и государственной безопасности такие объекты, как оружие, летательные аппараты, сильнодействующие яды и т.п., могут приобретаться и отчуждаться также только в специально установленном порядке.

В-третьих, в силу иных государственных или общественных интересов ряд объектов также ограничивается в обороте. Например, памятники истории и культуры.

Все другие вещи - это вещи, не изъятые из гражданского оборота. Они могут отчуждаться и приобретаться в соответствии с действующим законодательством.

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

3. Вещи, определяемые родовыми признаками, и вещи индивидуально-определенные. Индивидуально-определенными являются уникальные, единственные в своем роде вещи. К этой категории относятся подлинные произведения искусства. Все остальные вещи - родовые. Индивидуальная определенность вещей определяется не их естественными свойствами, а соглашением сторон. Из общей массы вещей, определяемых родовыми признаками, стороны могут выделить отдельные из них при помощи категорий меры, веса, числа. Индивидуализировать вещь можно с помощью признаков, которые составляют не род вещей, а конкретную вещь из числа других вещей (вещь, отобранная покупателем в магазине и отложенная до оплаты). Вещь может быть индивидуализирована присвоением ей номера (часы, денежная купюра),

снабжена ярлыком. Юридическое значение данной классификации заключается в том, что родовые вещи заменяются такими же вещами. Индивидуально-определенные вещи - незаменимы. Поэтому в случае гибели родовых вещей должник не освобождается от обязанностей исполнить договор в натуре, а в случае гибели индивидуально-определенных вещей - освобождается. Предметом одних договоров могут быть только индивидуально-определенные вещи (договоры хранения, имущественного найма, подряда), других - только вещи, определяемые родовыми признаками (договор займа).

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

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

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

5. Отдельные вещи и совокупность вещей.

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

Парные вещи (ботинки, сапоги, перчатки, лыжи и т.п.) состоят из двух предметов. Каждая из них равноценна другой, но свое хозяйственное назначение они выполняют только в паре, а не по отдельности. Юридическое значение этого обстоятельства заключается в том, что они рассматриваются как единый объект гражданского права, и если повреждена или уничтожена одна из них, то потерпевший может требовать с причинителя или предоставления таких же двух (аналогичных) вещей, или возмещения стоимости пары вещей.

Главная вещь и принадлежность. Здесь налицо неравноценное хозяйственное назначение вещей, входящих в группу. Главная вещь выполняет основную функцию данной группы, принадлежность увеличивает удобство и надежность пользования

главной вещью (наручные часы и браслет, автомобиль и комплект ключей к нему, лыжи и палки к ним). Принадлежность не является ни составной, ни запасной частью главной вещи.

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

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

7.2. Понятие плодов и доходов.

Деньги как особая разновидность вещей. Ценные бумаги

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

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

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

Деньги как всеобщий эквивалент (законное платежное средство) представляют собой своеобразный объект гражданских правоотношений. Их ценность определяется в зависимости не от количества бумаги или металла, в которых они воплощены, а от того, каково их достоинство (сколько рублей, копеек). Это неделимые вещи, однако им

присуща возможность без изменения общей стоимости преобразовать деньги большего достоинства в деньги меньшего достоинства.

Это родовые, практически полностью обезличенные вещи, всеобщее платежное средство, с которым имеют дело все субъекты имущественных правоотношений. Деньги могут быть индивидуализированы записью номера денежного знака. Они выполняют функции меры стоимости (масштаба цен), средства обращения товаров, средства платежа, средства социального накопления и индивидуального сбережения, мировых денег.

Они могут быть предметами некоторых сделок (договор займа, дарения, банковской ссуды) и могут быть предметом купли-продажи. Деньги могут приносить доход в виде процентов на денежные вклады.

Ценными бумагами считаются имеющие определенную, установленную законом форму документы, предъявление которых необходимо для осуществления выраженного в них имущественного права. По способу легитимации управомоченного лица ценные бумаги подразделяются на предъявительские, именные и ордерные.

В предъявительских ценных бумагах не указаны конкретные управомоченные лица, поэтому право требовать исполнения по ним может любое лицо, предъявившее эти бумаги (облигации государственных займов и т.п.). Предъявительские ценные бумаги могут передаваться от одного лица к другому без какого-либо оформления. Они обладают повышенной оборотоспособностью и реализуются без каких-либо формальностей.

Именные ценные бумаги (чеки и др.) выдаются всегда на имя определенного лица, которому принадлежит осуществление выраженного в них права. Тот, кто предъявляет такие бумаги к оплате, обязан доказать, что является именно тем лицом, которое в них указано. Именная ценная бумага может перейти к другим лицам в порядке наследования. При осуществлении права по такой ценной бумаге должник обязан проводить надлежащее оформление правопреемства. Передача именных ценных бумаг может осуществляться в форме, установленной для уступки требования.

Ордерные ценные бумаги (векселя и др.). В отличие от именной ценной бумаги по ордерной ценной бумаге права принадлежат названному в ней лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо. Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи - индоссамента.

Передаточная надпись может быть именной и бланковой. Именной индоссамент содержит имя передающего ценную бумагу и имя приобретателя. Бланковый индоссамент - только имя передающего бумагу. По передаточной надписи переходит право, предусмотренное в ценной бумаге. Ордерная ценная бумага имеет юридическую силу лишь при наличии непрерывного ряда передаточных надписей. Перед держателем ордерной ценной бумаги ответственность несет не только должник, но и все лица, сделавшие передаточную надпись. Кроме того, индоссамент может быть препоручительным, его содержание составляет поручение осуществлять права, удостоверенные ценной бумагой, без передачи этих прав.

7.3. Действия. Результаты творческой деятельности

Сходство действий с вещами заключается в том, что те и другие есть разновидности имущественных благ, поскольку действия могут быть переведены, как и вещи, в определенное стоимостное выражение. По договору подряда объектом правоотношения становятся действия подрядчика по выполнению определенной работы, за которую заказчик обязуется заплатить определенную сумму денег. Действие служит объектом обязательственного права. Отличие действий от вещей заключается в том, что к моменту возникновения правоотношений вещь как объект правоотношения уже существует, имеется в наличии, а действия в момент возникновения правоотношения еще не получают какого-либо материального выражения, материальный результат действия появляется по реализации правоотношения.

В зависимости от того, к какому материальному результату приводят действия, их можно разделить на две группы: работы и услуги. Работа характеризуется тем, что ее следствием становится появление новой потребительной стоимости - создается новая вещь или увеличивается ценность старой вещи (подряд, ремонт, химчистка и т.п.). Для услуг характерно то, что их результат не является овеществленным.

В связи с созданием и использованием продуктов творческой деятельности возникают гражданские правоотношения, объектом которых служат продукты творческой деятельности, нематериальные блага, результаты человеческой интеллектуальной деятельности.

Произведения науки, литературы и искусства признаются объектами гражданских правоотношений независимо от того, в какой объективной форме они выражены. Внешняя форма выражения нематериального продукта человеческого труда

может быть различна. Она зависит от характера интеллектуального творчества. Научные мысли, художественные образы, изобретения и т.п., не выраженные вовне, не становятся объектами правоотношений. Некоторые продукты творческой деятельности могут быть объектами гражданских правоотношений и не воплощаться в вещах (глава, доклад, не зафиксированные на бумаге, и т.п.), если они публично произнесены. Вещь, в которой воплощен результат творческой деятельности, может находиться в собственности различных лиц (рукопись, ноты, чертежи, рисунок), однако право на него (результат) признается за автором.

7.4. Нематериальные блага как объекты гражданских прав

Нематериальными благами принято считать блага, неразрывно связанные с личностью субъектов гражданских правоотношений, признанные государством и нуждающиеся в правовой охране. К ним относятся имя, честь и достоинство, авторское имя, изображение лица и некоторые другие. Они являются объектами гражданских прав.

Нематериальные блага, не связанные с имущественными, характеризуют социально-правовое положение личности в обществе. Они возникают по поводу благ, лишенных экономического (имущественного) содержания, и отражают духовный интерес личности, ее индивидуальность, моральные и эстетические запросы. Эти блага высоко ценятся в обществе и защищаются государством. Нематериальные блага, не связанные с имущественными, обладают рядом признаков.

Во-первых, они неотделимы от личности субъекта, неразрывно связаны с ним и не подлежат в какой бы то ни было форме отчуждению. В отличие от имущественных благ их нельзя продать, подарить, обменять и т.д. Само существование таких благ невозможно вне связи с определенным конкретным гражданином или юридическим лицом.

Во-вторых, как указано, эти блага не имеют экономического содержания и не обусловлены товарно-денежными отношениями. Так, правовая защита чести и достоинства граждан не может быть соединена с какими-либо имущественными взысканиями в пользу носителей этих благ.

В-третьих, по своему характеру указанные блага относятся к числу абсолютных и бессрочных, их носителю противостоит неограниченный круг обязанных лиц, которые должны воздерживаться от совершения действий, могущих нарушить его

личное неимущественное благо. Хотя обязанность воздержания от нарушения и пассивная, но именно она обеспечивает эффективную и полную реализацию личных неимущественных благ.

В-четвертых, гражданское законодательство содержит нормы, рассчитанные на их применение тогда, когда совершается неправомерное посягательство на личные неимущественные блага граждан или организаций.

Наконец, на требования о защите личных неимущественных благ исковая давность не распространяется.

В ГК РФ содержатся специальные нормы, регламентирующие защиту чести, достоинства граждан, деловой репутации граждан и организаций (ст. 152), а также охрану изображения гражданина (ст. 152.1).

Охрана изображения гражданина заключается в том, что обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина. После смерти гражданина такое использование возможно только с согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии - с согласия родителей. Согласие на использование изображения не требуется в случаях, когда: 1) использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах; 2) изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и подобных мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования; 3) гражданин позировал за плату.

Гражданское право предусматривает защиту чести, достоинства и деловой репутации, когда они уже нарушены, оно не регламентирует их содержание и осуществление в ненарушенном состоянии.

Честь - это определенная социальная оценка гражданина, объективное общественное отношение к нему, образующее его моральную и деловую репутацию. Под достоинством понимается осознание лицом своих качеств, способностей, стремлений и своего общественного значения. Это самооценка личности, но основанная на оценке обществом. Честь и достоинство представляют собой взаимосвязанные внешние и внутренние критерии моральной оценки личности. Поэтому они должны рассматриваться в неразрывной связи.

Право на защиту чести и достоинства возникает при наличии трех обязательных условий:

- 1) налицо факт распространения сведений;
- 2) эти сведения порочат честь и достоинство лица;
- 3) они не соответствуют действительности.

Данные условия раскрываются в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц".

Под распространением порочащих сведений следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем чтобы они не стали известными третьим лицам. Унижение достоинства в последнем случае может явиться основанием для возбуждения уголовного дела об оскорблении, но не нуждается в защите с применением ГК РФ.

Не будет распространением измышлений передача компетентной организацией поступившего ей сообщения другим лицам для проверки. Однако к распространению можно отнести само сообщение ложных, порочащих честь и достоинство сведений государственным или общественным организациям, судебно-следственным, прокурорским и другим органам.

Порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица.

Если сведения не относятся к порочащим, то ответственность за их распространение не возникает, хотя они и не соответствуют действительности и причиняют лицу вред.

Закон предусматривает защиту против распространения ложных сведений. Не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения. Правдивая информация, хотя и влияющая на снижение моральной оценки личности, не может опровергаться. В периодической печати встречаются случаи, когда в основе распространения сведений лежат подлинные факты, но информация о них гиперболизирована и помимо фактов, имеющих место, включаются ложные сведения. Здесь следует различать два аспекта. Художественное творчество допускает авторское сгущение красок, намеренное подчеркивание определенных сторон изображаемых явлений, особенно в таких жанрах, как фельетон, пародия, карикатура, шарж и т.д. Такие авторские приемы допускаются законом, если они не искажают существа используемых фактов.

Иные искажения при распространении сведений (добавление к подлинным фактам вымышленных, умолчание об обстоятельствах, имеющих существенное значение для оценки поведения лица и т.д.) могут служить основанием для обращения в суд за защитой чести и достоинства.

Защита чести, достоинства или деловой репутации гражданина или организации осуществляется путем понуждения ответственной стороны дать опровержение сведений, порочащих честь и достоинство.

Иск о защите чести, достоинства или деловой репутации может быть предъявлен любым заинтересованным лицом. В качестве заинтересованного лица может выступать сам субъект, о котором распространены ложные, порочащие его сведения, а также его родственники. Защищаются честь, достоинство или деловая репутация не только живых лиц, но и умерших.

В качестве ответчиков в суде должны выступать распространители сведений - гражданин или юридическое лицо. В случаях распространения сведений гражданином, признанным судом недееспособным, ответчиком выступает лицо, обязанное осуществлять за ним надзор, при этом не имеет значения, есть вина обязанного лица или нет, поскольку речь идет не о наказании, а об опровержении сведений, распространенных подопечным.

Если иск предъявлен об опровержении сведений, опубликованных в печати, то в качестве ответчиков привлекаются орган печати (редакция, издательство) и автор. Привлечение автора статьи в таких случаях не ответчиком, а в качестве третьего лица, не основано на законе. Если же сведения опубликованы под псевдонимом или без обозначения имени автора (оно редакцией, издательством не названо), ответчиком по делу об опровержении распространенных сведений выступает орган печати - юридическое лицо.

В случаях, когда сведения опубликованы в стенной печати или многотиражной газете, ответчиками привлекаются автор опубликованных материалов и организация, которой принадлежит стенная или многотиражная газета. Редакция многотиражной газеты может быть ответчиком, если она является юридическим лицом.

Обязанность доказывания соответствия действительности распространенных порочащих истца сведений возлагается на ответчиков.

Истец обязан только доказать факт распространения о нем порочащих сведений лицом, к которому предъявлен иск, но он не лишен возможности представлять доказательства о ложности распространенных сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию.

При удовлетворении иска в защиту чести и достоинства суд в решении обязан указать способ опровержения порочащих сведений, признанных не соответствующими действительности, и срок, в течение которого должно последовать опровержение.

Если порочащие честь и достоинство гражданина или организации сведения распространены в печати, они в случае несоответствия их действительности должны быть опровергнуты также в печати. В случае если не соответствующие действительности, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом. При опровержении сведений, содержащихся в характеристике, суд обязывает ответчиков выдать истцу другую характеристику без включения в нее указанных сведений.

Глава 8. СДЕЛКИ

8.1. Понятие и значение сделки

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

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

Существует четыре признака сделки:

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

Воля рассматривается как составная часть сделки наряду с такими элементами, как субъекты, объекты, волеизъявление, содержание, форма, основание (правовая цель) сделки. Воля - это субъективный элемент сделки, желание совершить сделку. Она формируется под влиянием различных обстоятельств, важнейшие из которых определяются материальными и духовными потребностями. Люди осознают возникшие у них потребности и стремятся их удовлетворить, прибегая к различным средствам, в том числе к сделкам. Однако для совершения сделки только воли, одного желания лица недостаточно. Необходимо, чтобы его воля, его желание совершить сделку стало известно другим лицам, т.е. воля должна найти объективное внешнее выражение. Это достигается с помощью волеизъявления - объективного элемента сделки. Волеизъявление выступает как способ доведения воли одного лица до сведения других лиц.

Волеизъявление как объективированная волея людей - важный элемент сделки. Оно определяет ее содержание, права и обязанности, которые возникают вследствие заключения сделки. Волеизъявление может быть выражено в устной и письменной форме. В волеизъявлении находит свое выражение основание сделки, т.е. та правовая цель, правовой результат, к достижению которого стороны стремятся. Эти

способы волеизъявления наиболее распространены. Иногда волеизъявление может быть выражено и иными способами, тогда субъект вместо произнесения или написания слов совершает конклюдентные действия - действия, из которых можно сделать заключение о его воле (например, выставление товара на витрине магазина свидетельствует о намерении лица продать его).

Сделки и их разновидности - договоры выступают важным правовым средством удовлетворения материальных, в том числе имущественных, и духовных потребностей граждан, т.е. потребностей в промышленных и продовольственных товарах, жилье, услугах предприятий службы быта, транспорта, связи и т.д.

8.2. Виды сделок

Все сделки делятся по определенным критериям, а именно по числу сторон, участвующих в сделке, соотношению прав и обязанностей сторон по сделке, моменту заключения сделки, значению оснований сделки для ее действительности и т.д.

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

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

В зависимости от наличия встречного предоставления сделки подразделяются на возмездные и безвозмездные. По возмездным сделкам предоставлению с одной стороны должно соответствовать встречное предоставление с другой стороны. Решающее значение по данным сделкам имеет встречность, а не эквивалентность. Каждая из сторон обязана совершить в пользу другой стороны определенные действия.

Если одна сторона передает имущество, то другая должна передавать либо другое имущество, либо деньги, либо совершить какие-либо другие действия.

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

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

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

Существует подразделение сделок на каузальные и абстрактные. Такая классификация проводится по значению основания сделки для ее действительности. Основанием сделки признается та правовая цель, для достижения которой сделка совершается. Любая сделка имеет свое правовое основание - правовую цель, к достижению которой стремятся стороны, заключившие сделку. Всякая сделка имеет основание, не может быть сделок без основания, т.е. бесцельных сделок. Деление сделок на каузальные и абстрактные не означает, что первые из них имеют основание, а вторые его не имеют. Сущность этого деления заключается в том, что для одних сделок основание является существенным элементом и самую действительность сделки можно оспаривать в зависимости от наличия основания. Одно лицо обязалось уплатить другому определенную сумму денег, а в ответ на требование кредитора заявляет, что

платить не за что. Сделки, в которых прямо выражено основание, называются каузальными.

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

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

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

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

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

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

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

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

К условию предъявляются определенные требования. Поскольку совершение сделки предшествует наступлению условия, то его наступление предполагается в будущем. Если событие уже имело место или оно вообще не может наступить, то условная сделка не состоится. Если событие должно наступить неизбежно, то сделка будет срочной, а не условной. Условие должно быть правомерным, в противном случае оно не будет иметь юридической силы, юридического значения.

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

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

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

8.3. Форма сделок

Воля лиц в сделках должна быть закреплена определенными способами. Эти способы называются формами сделок. По форме сделки могут быть письменными и устными. Письменная форма может быть простой или нотариально удостоверенной. Сделка, для которой законом не установлена определенная форма, считается совершенной также, если из поведения лица явствует его воля совершить сделку. Устная форма сделки является наиболее простой. Устно могут совершаться сделки, исполняемые при самом их совершении, если законодательством не установлено иное. В устной форме могут совершаться сделки, в отношении которых ни законом, ни соглашением сторон не установлена письменная форма. Причем исполнение по таким сделкам может быть осуществлено как немедленно, так и по истечении определенного промежутка времени (ст. 159 ГК РФ).

Лица, совершившие письменную сделку, должны подписать ее и засвидетельствовать тем самым соответствие изложенного в сделке с их волей (ст. 160 ГК РФ). В отдельных случаях в двусторонних сделках достаточно одной подписи стороны, принимающей на себя конкретные обязанности. Так, договор займа оформляется долговой распиской, согласие кредитора выражается в том, что он принимает эту расписку.

Если сторона по сделке - гражданин - по состоянию здоровья не может собственноручно подписаться, то по его поручению это может сделать другое лицо. Подпись последнего должна быть надлежащим образом засвидетельствована соответствующей организацией либо нотариусом с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ).

В ряде случаев недостаточно только подписей участников сделок. В целях обеспечения интересов участников требуется нотариально удостоверенная форма. Содержание сделки не только излагается на бумаге и подписывается ее участниками, но также подписывается и представителем государства - нотариусом, который удостоверяет совершение сделки в соответствии с условиями ее действительности.

Существуют сделки, которые подлежат государственной регистрации. Это, как правило, сделки с землей и другим недвижимым имуществом.

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, - требования о государственной регистрации сделки - влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда (ст. 165 ГК РФ).

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Установление письменной формы сделок обусловлено рядом преимуществ перед устной формой: более четким отражением содержания сделки; более четким исполнением сделки; более полным и лучшим фиксированием прав и обязанностей сторон, закреплением юридических фактов, обстоятельств, доказательств и т.д.

8.4. Недействительность сделки

Условия действительности сделки вытекают из ее определения как правомерного юридического действия субъектов гражданского права, направленного на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Сделка действительна при одновременном наличии следующих условий: содержание и правовой результат сделки не противоречат закону и иным правовым актам; каждый участник сделки обладает дееспособностью, необходимой для ее совершения, и если при этом в силу закона собственное волеизъявление участника - необходимое, но недостаточное условие совершения сделки (несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, граждане с ограниченной дееспособностью), воля такого участника должна получить подкрепление волей другого, определенного в законе лица (родителя, усыновителя, попечителя); волеизъявление участника сделки соответствует его действительной воле; волеизъявление совершено в форме, предусмотренной законом для данной сделки.

Сделка недействительна в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка), но только при наличии законных на то оснований.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом. Суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе (ст. 166 ГК РФ).

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге), возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (ст. 167 ГК РФ).

Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть прекращена лишь на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки в случае исполнения сделки обеими сторонами в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной - с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации (ст. 169 ГК РФ).

Мнимая сделка, т.е. сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна. Притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую

стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки применяются относящиеся к ней правила (ст. 170 ГК РФ).

Ничтожна сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства. Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина (ст. 171 ГК РФ).

Ничтожна сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим возраста четырнадцати лет (малолетним). В интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего. Данные правила не распространяются на мелкие бытовые и другие сделки малолетних, которые они вправе совершать самостоятельно (ст. 172 ГК РФ).

Сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности (ст. 173 ГК РФ).

Если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица - его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в

сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях (ст. 174 ГК РФ).

Сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется, может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя. Данное правило не распространяется на сделки несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными (ст. 175 ГК РФ).

Сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя (ст. 176 ГК РФ).

Сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения. Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ).

Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения.

Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения. Если сделка признана недействительной как совершенная под влиянием заблуждения, к ней применяются правила недействительности сделок.

Кроме того, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения причиненного ей реального ущерба, если докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны. Если это не доказано, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны.

Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего (ст. 179 ГК РФ).

Ответственность за принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения установлена УК РФ.

Если сделка признана недействительной по данному основанию, то потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Российской Федерации. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах. Кроме того, потерпевшему возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб.

Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Необходимо отметить, что срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет три года. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня, когда началось исполнение этой сделки.

Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается 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 (ст. 181 ГК РФ).

Глава 9. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

9.1. Понятие представительства

Дееспособный субъект гражданского права, как правило, самостоятельно осуществляет право и исполняет обязанности. Однако нередки случаи, когда при реализации своей правоспособности или осуществлении своих субъективных прав и обязанностей, в силу тех или иных обстоятельств он лишен способности или возможности совершать те или иные юридические действия.

Эти обстоятельства могут быть правовыми и фактическими.

Правовыми обстоятельствами считаются те, которые в силу закона не позволяют субъектам права принять личное участие в том или ином гражданско-правовом отношении (недееспособным лицам, несовершеннолетним).

Фактические обстоятельства не указаны в законе, но препятствуют субъекту своими действиями приобретать права и осуществлять обязанности (командировка, занятость, болезнь и т.п.).

Не всегда такая возможность есть и у юридических лиц. Деятельность юридического лица по заключению договоров может быть выражена только действиями его органа. Но руководитель предприятия не в состоянии лично оформлять все договоры, в которые вступает возглавляемое им юридическое лицо. Одним из правовых методов оказания помощи в таких ситуациях является институт представительства.

Субъектный состав представительства охватывает три категории лиц: представляемый, представитель, третье лицо.

Представляемый - это лицо, нуждающееся в оказании ему помощи в приобретении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей путем совершения юридических действий.

Представитель - это лицо, юридическими действиями которого приобретаются, изменяются или прекращаются права и обязанности для представляемого по отношению к третьим лицам.

Третье лицо - гражданин или организация, с которым вследствие действий представителя возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности у представляемого.

Представляемым может быть любой субъект гражданского права безотносительно к тому, является ли он дееспособным или нет. Он должен быть правоспособным. Как третье лицо может выступать любой субъект гражданского права, обладающий право- и дееспособностью в необходимом для совершения сделки объеме.

В качестве представителей могут выступать далеко не все субъекты гражданского права.

Юридические лица могут быть представителями гражданина или другого юридического лица только в случаях, прямо предусмотренных уставом или положением, или если такие действия соответствуют их уставной деятельности.

Граждане вправе осуществлять функции представителя, как правило, по достижении совершеннолетия (полностью дееспособные).

В сделках и иных юридических действиях представитель выступает от имени представляемого и в его интересах. Характер действий представителя определяется волей представляемого либо законом (если представляемый недееспособен). Наличием собственного волевого момента представитель отличается от других лиц, которые могут содействовать совершению сделки, но не участвовать в ней.

С представителем нельзя смешивать и посредника, который сам не совершает сделку, а лишь способствует ее заключению (отыскивает продавца, покупателя, нанимателя). Он может с каждой из сторон вести переговоры, но волеизъявление, необходимое для заключения сделки, исходит не от посредника, а от самих сторон.

Представитель всегда действует от имени представляемого, он не является стороной в сделке, совершаемой для представляемого, своими действиями создает права и обязанности не для себя, а для представляемого.

Участие третьих лиц в отношениях представительства обуславливает существование внутренней связи (между представляемым и представителем) и внешней связи - с участием третьих лиц. Заключение сделок и совершение других юридических действий представителем осуществляются в пределах внешней правовой связи в силу полномочий, обусловленных внутренним отношением. Ни представитель, ни третье лицо обязанностей друг перед другом не несут, воля представителя ограничена волей представляемого. Представитель не выступает стороной во внешнем правоотношении, однако оно формируется, изменяется, прекращается в результате его деятельности.

Полномочие представителя - это круг юридических действий, которые вправе совершать представитель от имени представляемого.

В соответствии со ст. 182 ГК РФ основанием полномочия могут быть доверенность, закон, административный акт. В силу закона возникает представительство родителей (усыновителей) в отношении своих детей. Своеобразной разновидностью полномочия, основанного на законе, можно рассматривать уставное представительство, когда оно вытекает из устава (положения). На основании административного акта возникает представительство опекунов в отношении душевнобольных, слабоумных и несовершеннолетних при отсутствии у них родителей. Для того чтобы гражданин стал представителем указанных лиц, необходим административный акт - решение органа опеки и попечительства о назначении опекуна. На том же основании возникает представительство опекуна, назначенного для охраны имущества безвестно отсутствующего.

Представительство по доверенности возникает по воле представляемого. Полномочия представителя в этих случаях определены особым документом - доверенностью. Доверенность порождает полномочие сразу в момент ее подписания, а если для нее требуется особая форма - то с момента оформления.

9.2. Доверенность

Доверенность - это документ, выдаваемый представителю в целях определения характера и объема предоставляемых ему полномочий. Назначение доверенности состоит в подтверждении перед третьими лицами полномочий поверенного от имени доверителя. Выдача доверенности представляет собой одностороннюю сделку (для ее выдачи не требуется согласия представителя).

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

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

Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

Доверенность прекращается вследствие ряда юридических фактов:

- 1) исполнения предусмотренного в доверенности действия;
- 2) истечения срока доверенности;
- 3) невозможности исполнения указанного в доверенности действия (например, в случае гибели вещи);
- 4) отмены доверенности доверителем (ст. 188 ГК РФ).

С прекращением доверенности утрачивает силу передоверие.

Глава 10. СРОКИ

10.1. Понятие и виды сроков

Срок - это определенный момент или период времени. Это юридический факт или один из элементов юридического состава, с наступлением или истечением которого связывается возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В системе юридических фактов срок относится к событиям, поскольку наступление или истечение определенного момента или периода времени, с которым закон связывает те или иные последствия, не зависит от воли и сознания участников правоотношения.

Сроки можно классифицировать по различным признакам.

Гражданское законодательство содержит как общие, так и специальные правила о сроках. Общие правила устанавливаются для всех гражданских правоотношений, специальные - только для отношений, применительно к которым установлены соответствующие сроки.

По способу определенности сроки могут быть поделены на абсолютно определенные (например, 1 марта 2007 г.), относительно определенные (например,

навигационный период) и неопределенные (когда законом или договором срок вообще не установлен либо определен моментом востребования).

По правовым последствиям сроки делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

К правообразующим относятся сроки, влекущие возникновение правоотношений или отдельных прав и обязанностей. Субъективные права возникают вследствие наступления срока, например, в таких случаях: отсутствие сведений о месте пребывания гражданина в течение определенного срока дает право заинтересованным лицам просить суд признать этого гражданина безвестно отсутствующим либо объявить его умершим.

Изменение гражданского правоотношения вследствие истечения определенного срока (правоизменяющие сроки) происходит, например, до наступления срока исполнения работ по договору подряда; риск случайной гибели результата работы (вещи) несет одна сторона, после наступления срока риск может перейти на другую сторону (п. 2 ст. 705 ГК РФ).

Правопрекращающими являются сроки, влекущие прекращение правоотношения или отдельных прав и обязанностей.

Сроки могут устанавливаться законом, договором или судебным актом. Сроки, установленные законом, как правило, нельзя изменить соглашением сторон, их применение и соблюдение обязательно как для участников правоотношения, так и для суда. Договорные сроки обычно устанавливаются соглашением сторон для осуществления конкретных прав и исполнения обязанностей. С помощью договорных сроков решаются вопросы, требующие индивидуального подхода, учета особенностей правоотношений, поэтому они могут изменяться, сокращаться или удлиняться.

В качестве сроков, устанавливаемых судебными актами, понимаются сроки, назначаемые судом, арбитражем или третейским судом в связи с разрешением споров. Например: срок для устранения недостатков искового заявления. Эти сроки обязательны для спорящих сторон и не могут быть изменены по их усмотрению.

10.2. Сроки осуществления гражданских прав

Срок осуществления гражданских прав - это время, в течение которого управомоченное лицо вправе (а иногда и обязано) само совершать какие-либо действия по реализации своего субъективного права либо потребовать совершения

определенных действий от обязанного лица. Главное назначение этих сроков состоит в обеспечении управомоченному лицу реальной возможности использовать принадлежащее ему субъективное право для удовлетворения своих интересов.

Эти сроки, в свою очередь, делятся на сроки существования и сроки прекращения субъективного права.

Под сроками существования субъективного права понимаются сроки действия самого права во времени. Эти сроки определяют период времени, в течение которого сохраняется субъективное право и оно может быть реализовано (например, право пользования арендованным имуществом существует в пределах срока, согласованного в договоре).

Сроки прекращения субъективного права называются пресекательными, или преклюзивными, сроками. Они представляют управомоченному лицу строго определенное время для реализации субъективного права под угрозой его полного прекращения вследствие неосуществления или ненадлежащего осуществления в установленные сроки.

В отличие от сроков защиты прав пресекательные сроки распространяются на ненарушенные субъективные права, они определяют продолжительность существования этих ненарушенных прав с момента их возникновения и до истечения установленных сроков.

Пресекательные сроки обычно являются в то же время сроками существования субъективного права, с той лишь разницей, что по истечении пресекательного срока субъективное право прекращается и осуществить его невозможно (например, участник долевой собственности при продаже другим сособственником своей доли с нарушением преимущественного права покупки в соответствии с п. 3 ст. 250 ГК РФ имеет право требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя только в течение трех месяцев).

Сроки исполнения гражданско-правовых обязанностей - это сроки, в течение которых лицо должно совершить действия, составляющие содержание его обязанности. Наступление срока исполнения обязанности в то же время служит началом срока осуществления права для другой стороны. Для сроков исполнения обязанностей, особенно при длящихся правоотношениях (поставка, контрактация, капитальное строительство и др.), характерно то, что наряду с общими сроками устанавливаются частные сроки.

Общими называются конечные сроки, частными (промежуточными) - конкретизирующие общие сроки. Частные сроки применяются там, где они допускаются законом или договором.

10.3. Исковая давность

Исковая давность - это установленный законом срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Необходимо различать два понятия иска: иск в материальном и иск в процессуальном смыслах.

Возможность принудительного осуществления нарушенного субъективного гражданского права называется правом на иск в материальном смысле. Это право связано со сроками исковой давности, с истечением которых по заявлению ответчика утрачивается возможность принудительного осуществления субъективного права.

Право обратиться в суд за защитой нарушенного субъективного права или охраняемого законом интереса называется правом на иск в процессуальном смысле. На это право исковая давность не распространяется, и подача искового заявления никакими сроками не ограничена.

Отсутствие права на иск в материальном смысле может явиться основанием для отказа в удовлетворении исковых требований, но не для отказа в принятии искового заявления. Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом, арбитражем или третейским судом независимо от срока исковой давности.

Общий срок исковой давности устанавливается в три года.

Для отдельных видов требований законом могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком.

Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока. По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

Перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления.

Течение срока исковой давности приостанавливается:

- 1) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
- 2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;
- 3) в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
- 4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение (ст. 202 ГК РФ).

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

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Оставшаяся часть срока удлиняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев - до срока давности.

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. После перерыва течение срока исковой

давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок (ст. 203 ГК РФ).

Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке.

Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения; время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. При этом если остающаяся часть срока менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев (ст. 204 ГК РФ).

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев - в течение срока давности (ст. 205 ГК РФ).

Должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойка, залог, поручительство и т.п.).

Исковая давность не распространяется на:

- 1) требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- 2) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- 3) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;
- 4) требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения;

5) другие требования в случаях, установленных законом (ст. 208 ГК РФ).

10.4. Исчисление сроков

Применяемые в гражданском праве сроки определяются различными способами, в частности календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями, часами, минутами, а также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Течение периода времени начинается со следующей единицы времени в зависимости от того, какой единицей обозначено начало исчисления срока: если днем, то течение срока начинается со следующего дня, если часом - со следующего часа, минутой - со следующей минуты. Если начало течения периода определено наступлением события, то течение срока также начинается со следующего дня (ст. 191 ГК РФ).

Окончание периода падает на такую же дату, какой было определено его начало. К сроку, определяемому в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами, к сроку в полмесяца - исчисляемых пятнадцатью днями. Отсчет месяца может начаться и, соответственно, окончиться не только с первого, но и с любого другого числа. Если месячный срок начинается 31 марта, то окончится 30 апреля, поскольку в апреле 31 числа нет (ст. 192 ГК РФ).

Когда последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Если речь идет о периоде, определяемом календарным годом, полугодием, кварталом, месяцем, то начало их исчисления не смещается и всегда падает на первые числа, а конец - на последнее число календарного периода. Когда срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до истечения 24 ч местного времени последнего дня срока.

Специальные правила об исчислении сроков связаны с необходимостью в ряде случаев применения во всей стране единого времени (например, на транспорте, телеграфе и т.д.).

В дни перехода страны на зимнее или летнее время начало или окончание срока соответственно смещается на один час.

Глава 11. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

11.1. Право собственности юридических лиц

Собственность юридических лиц - это одна из разновидностей частной собственности.

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

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

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

По общему правилу количество и стоимость имущества юридического лица не ограничиваются.

Имущество хозяйственного общества или товарищества состоит из формируемого его учредителями (участниками) уставного (складочного) капитала и имущества, приобретенного по иным основаниям (сделки и пр.).

Управление и распоряжение имуществом товарищества осуществляют полные товарищи, а управление и распоряжение имуществом общества - специально создаваемые органы общества. В отношении обществ установлены минимальный размер уставного капитала, а также обязательные фонды целевого назначения (например, резервный фонд). Если на конец финансового года стоимость чистых активов общества становится меньше минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

При выходе из товарищества или общества (кроме акционерного общества) участнику выдается или выплачивается причитающаяся ему доля имущества общества или товарищества и, соответственно, уменьшается стоимость имущества юридического лица. Выход акционера из акционерного общества возможен только путем отчуждения акции другому акционеру или третьему лицу. В результате стоимость имущества акционерного общества не уменьшается.

Имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов в процессе ликвидации хозяйственного товарищества или общества, распределяется между его участниками пропорционально их долям. Законом предусматривается круг лиц, обладающих преимущественным правом на получение причитающейся им доли имущества, оставшегося после ликвидации соответствующего юридического лица (например, вкладчики в коммандитном товариществе).

Как производственный, так и потребительский кооператив является собственником принадлежащего ему имущества. Кооперативу на праве собственности может принадлежать любое имущество, не изъятое из оборота, а имущество, ограниченное в обороте, - с соблюдением установленных ограничений. Потребительский кооператив как некоммерческая организация обладает специальной правоспособностью, что несколько ограничивает перечень имущества, которым он может обладать на праве собственности.

Управление и распоряжение имуществом кооператива осуществляют специально создаваемые органы управления кооператива. Собственностью кооператива является формируемый его членами паевой фонд, а также имущество, приобретенное кооперативом по иным основаниям. В законе или уставе кооператива может быть предусмотрено создание различных целевых фондов, в том числе неделимых (например, создание резервного фонда в производственном кооперативе). При выходе из кооператива члену выплачивается стоимость его пая или выдается имущество, соответствующее стоимости пая. Оставшееся после ликвидации кооператива имущество распределяется между его членами.

Собственностью некоммерческих организаций является имущество, переданное им их учредителями (участниками), а также имущество, приобретенное по иным основаниям. Указанные организации вправе использовать принадлежащее им на праве собственности имущество только в соответствии с целями их деятельности, определенными в учредительных документах.

11.2. Право государственной и муниципальной собственности

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

Особенности права государственной собственности:

во-первых, субъектом права собственности является само государственное образование, а управление и распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица;

во-вторых, полномочия собственника государство осуществляет в основном путем издания правовых актов;

в-третьих, Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе и изъятое из оборота, а субъекты Российской Федерации - любое имущество, за исключением имущества, отнесенного к исключительной собственности Российской Федерации (например, ядерного оружия);

в-четвертых, существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, иные случаи принудительного возмездного изъятия имущества, налоги и т.п.;

в-пятых, присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности - приватизация, т.е. отчуждение имущества из государственной (а также муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц в порядке, установленном законом.

Существуют две части государственной собственности.

Первая - распределенное государственное имущество, т.е. собственность государства, закрепленная за государственными унитарными предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления; в отношении этого имущества правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению ограничены;

Вторая - нераспределенное государственное имущество (казна).

Муниципальная собственность - имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям: городским, сельским поселениям и пр. (понятие муниципального образования дано в ст. 2 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации". Муниципальная собственность, как и государственная,

является публичной формой собственности, поэтому она строится в основном по принципу государственной собственности.

11.3. Понятие и виды права общей собственности.

Общая долевая собственность. Общая совместная собственность

Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности.

Общая собственность возникает:

во-первых, при поступлении в собственность нескольких лиц неделимой вещи либо вещи, не подлежащей разделу в силу закона (например, в результате совместного приобретения, наследования);

во-вторых, в иных случаях, установленных законом или договором (например, имущество крестьянского хозяйства). Участниками права общей собственности могут быть любые субъекты гражданского права.

Виды общей собственности:

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

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

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

Общая долевая собственность характеризуется определением доли каждого сособственника в праве общей собственности. Если иное не предусмотрено в законе или договоре, доли всех сособственников признаются равными. Сособственник, внесший в общее имущество существенные неотделимые улучшения при соблюдении

установленного порядка его использования, имеет право на соответствующее увеличение своей доли (ст. 245 ГК РФ).

Владение и пользование общим имуществом осуществляются по соглашению всех сособственников, а при недостижении соглашения - в порядке, устанавливаемом судом. Каждый сособственник имеет право на пользование частью имущества, соответствующей его доле.

Распоряжение общим имуществом осуществляется по соглашению всех сособственников, однако своей долей в праве общей собственности каждый участник вправе распорядиться самостоятельно (с учетом права преимущественной покупки других участников) (ст. 246 ГК РФ).

При нарушении права преимущественной покупки других сособственников любой из них вправе в течение трех месяцев требовать перевода на себя прав и обязанностей покупателя доли. Имущество, находящееся в общей долевой собственности, может быть разделено по соглашению всех сособственников, а при недостижении соглашения каждый участник права общей долевой собственности может требовать выдела своей доли в судебном порядке (ст. 252 ГК РФ).

Выдел доли производится в натуре, кроме случаев:

- 1) невозможности выдела без несоразмерного хозяйственного ущерба общему имуществу;
- 2) невозможности выдела части общего имущества, точно соответствующей доле выделяющегося сособственника;
- 3) неделимости объекта общей собственности в силу закона (например, большинство ценных бумаг);
- 4) доля выделяющегося сособственника невелика и его интерес к ее использованию незначителен (ст. 252 ГК РФ).

Во всех вышеуказанных случаях выделяющийся сособственник получает денежную компенсацию, соответствующую стоимости его доли. Раздел общего имущества всегда влечет прекращение права общей долевой собственности, тогда как выдел доли одного из сособственников по общему правилу не приводит к указанным последствиям (кроме случаев нахождения имущества в общей долевой собственности двух лиц).

Общая совместная собственность возникает только на основании закона и характеризуется отсутствием четкого определения доли каждого сособственника.

Право общей совместной собственности возникает на:

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

Сособственники могут трансформировать общую совместную собственность в общую долевую путем установления доли каждого из них в праве общей собственности. Участники общей совместной собственности владеют и пользуются общим имуществом сообща. Распоряжение общим имуществом осуществляется по соглашению всех сособственников. Действия по распоряжению таким имуществом вправе совершать любой из сособственников. При этом предполагается согласие других сособственников. Сделка по распоряжению общим имуществом, совершенная одним из сособственников вопреки воле других сособственников, может быть признана судом недействительной только в случае, если другая сторона знала или должна была знать о несогласии остальных сособственников на совершение сделки (ст. 253 ГК РФ).

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

Глава 12. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

12.1. Истребование имущества собственником из чужого незаконного владения (виндикационный иск)

Виндикационный иск - это иск невладеющего собственника об истребовании имущества в натуре из чужого незаконного владения. Данный иск направлен на восстановление утраченного собственником владения. Поскольку владение предопределяет в большинстве случаев возможность пользования и распоряжения имуществом, виндикационный иск защищает одновременно и эти правомочия.

В качестве истца может выступать собственник имущества, а также носитель права хозяйственного ведения или оперативного управления как осуществляющий правомочия владения, пользования и распоряжения или иной законный владелец. Поэтому предъявивший виндикационный иск должен доказать свои права на спорное имущество.

Для предъявления иска необходимо наличие трех оснований виндикации.

Во-первых, утрата собственником владения имуществом (вещью), под которой понимается следующее:

а) похищение, утеря или иное выбытие вещи из владения собственника помимо его воли (например, вещь унесена потоком воды, ветром);

б) утрата вещи титульным владельцем (т.е. лицом, которому собственник передал вещь для пользования, хранения, ремонта и т.д.) помимо его воли и воли собственника;

в) неправомерное отчуждение вещи титульным владельцем.

Во-вторых, предметом истребования является индивидуально-определенное имущество, поскольку иск направлен на возврат собственнику той же самой вещи, которая выбыла из его владения. Вещи, определяемые по общему правилу родовыми признаками, могут быть виндигированы, если к моменту предъявления иска они индивидуализированы, обособлены от других вещей того же рода (например, мешок картофеля, вагон зерна и т.д.) Собственник может предъявить иск лишь о взыскании причиненного ему ущерба.

В-третьих, вещь находится в незаконном владении. Незаконным признается владение без юридического основания (титула).

При предъявлении собственником виндикационного иска к лицу, самовольно завладевшей вещью, необходимость ее возврата не вызывает сомнения. Но нередко вещь у незаконного владельца оказывается в результате приобретения ее у лица, которое не управомочено распоряжаться данной вещью.

Для решения вопроса об удовлетворении иска в этом случае закон устанавливает общие правила виндикации, которые сводятся к следующему.

Во-первых, вещь подлежит возврату собственнику во всех случаях, если незаконный владелец был недобросовестным приобретателем. Недобросовестным признается приобретатель, который знал или должен был знать по обстоятельствам дела, что приобретает вещь у лица, не имеющего права отчуждать ее. Признание лица недобросовестным приобретателем осуществляется судом исходя из обстановки заключения сделки, ее условий, возможности и необходимости выяснения полномочий отчуждателя на распоряжение имуществом, субъектного состава и т.д.

Во-вторых, у добросовестного приобретателя вещь истребуется, если приобретена им безвозмездно (дарение, наследование). Добросовестным соответственно признается приобретатель, который не знал и не должен был знать, что

приобретает вещь у лица, не имеющего права на ее отчуждение. Определяющим здесь является момент приобретения вещи.

В-третьих, у добросовестного приобретателя, получившего вещь по возмездной сделке, она истребуется лишь в том случае, если выбыла из владения собственника либо иного титульного владельца помимо их воли. Обстоятельства, в результате которых собственник лишается владения вещью помимо его воли, различны: неправомерные действия третьих лиц, непреодолимая сила, случай, обязательное предписание государственного органа или должностного лица и т.д.

Собственник может истребовать имущество не только от приобретателя, но и от любого лица, которому приобретатель передал это имущество во владение, не отчуждая его (ст. 302 ГК РФ).

Наряду с рассмотренными общими правилами закон устанавливает ряд исключений.

Первое: если имущество было продано в порядке, установленном для исполнения судебных решений, то оно не может быть истребовано у добросовестного приобретателя даже тогда, когда это имущество выбыло из владения собственника или титульного владельца помимо их воли.

Второе: деньги и ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя, даже если они приобретены безвозмездно и вышли из владения собственника помимо его воли (п. 3 ст. 302 ГК РФ).

12.2. Требование об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск)

Нарушение прав собственника может быть связано не только с лишением его владения, но также выражено в совершении действий, которые, не затрагивая владения, препятствуют нормальному осуществлению правомочий пользования и распоряжения. Защита правомочий собственника от таких нарушений осуществляется с помощью специального иска, который называется негаторным.

Негаторный иск - это иск владеющего собственника об устранении препятствий к осуществлению права пользования и распоряжения.

Для предъявления негаторного иска необходимо наличие определенных условий:

во-первых, действия третьих лиц создают помехи для осуществления собственником права пользования или права распоряжения либо того и другого одновременно;

во-вторых, эти действия носят неправомерный характер;

в-третьих, указанные нарушения продолжают существовать на момент предъявления собственником иска. Если нарушение уже прекратилось, негаторный иск не может быть предъявлен. Собственник в этом случае может заявить требование о возмещении убытков, причиненных правонарушением.

Негаторный иск не может быть предъявлен, если стороны находятся в обязательственных правоотношениях. Например, в результате прекращения работ подрядчиком собственник лишен возможности пользоваться имуществом. В данном случае должен быть предъявлен иск, основанный на договоре подряда.

Цель негаторного иска сводится к тому, чтобы пресечь действия, нарушающие право, а иногда обязать ответчика совершить определенное действие для восстановления положения, существовавшего до нарушения права. Если негаторный иск удовлетворен, но решение суда не выполняется ответчиком, за собственником следует признать право устранить помехи за свой счет и взыскать с ответчика понесенные расходы.

Если при производстве описи имущество изымается у собственника и передается третьим лицам, то возможно предъявление виндикационного иска, так как вещь выбывает из владения собственника.

Глава 13. ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО

13.1. Понятие обязательства.

Понятие обязательственного права

Обязательство - это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать вещь, выполнить работу) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Понятие обязательства употребляется в различных смысловых значениях. Обязательством называют определенное гражданское правоотношение, либо отдельную обязанность в этом правоотношении, либо документ, устанавливающий эту

обязанность. В данном случае речь идет об обязательстве как разновидности гражданского правоотношения.

Основаниями возникновения обязательств служат определенные юридические факты. К ним относятся сделки, административные акты, причинение вреда другому лицу, иные действия граждан и организаций.

Субъектами обязательства являются определенные лица - должник и кредитор. Должник - это лицо, на котором лежит обязанность совершить определенные действия или воздержаться от их совершения. Кредитор - это лицо, которое вправе требовать от должника совершения или нес совершения каких-либо действий.

Объектом обязательства всегда будут правомерные действия.

Обязательство обладает рядом характерных признаков.

1. Обязательство - это относительное правоотношение, поскольку стороны точно определены. Конкретному управомоченному лицу (лицам) всегда противостоит конкретное обязанное лицо (лица), относительно этих субъектов и возникает правоотношение.

2. В отличие от вещного права (права собственности), где право по владению, пользованию и распоряжению вещью осуществляется самим собственником, в обязательстве кредитор может реализовать свое право лишь посредством действия должника.

3. Надлежащее исполнение обязательств обеспечивается мерами государственного принуждения, содержащимися в санкциях. К отрицательным гражданско-правовым мерам воздействия на нарушителя относят взыскание убытков, неустойки, пени, штрафа.

4. Для обязательств характерна исковая форма защиты нарушенных прав. В процессе рассмотрения иска реализуются установленные законом или договором санкции. Исковую защиту признают формой приведения санкций в действие.

Отношения, связанные с возникновением, изменением, прекращением обязательства, его содержанием, обеспечением исполнения, ответственностью за нарушение обязанностей, регулируются совокупностью норм, составляющих обязательственное право.

Особую часть обязательственного права составляют нормы, направленные на возмещение вреда, причиненного неправомерными действиями, на возврат неосновательно сбереженного либо приобретенного имущества за счет другого лица.

Таким образом, обязательственное право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, возникающие в процессе передачи имущества, выполнения работ и оказания услуг, причинения вреда и неосновательного приобретения имущества, путем установления правовой связи между конкретными субъектами.

Все обязательственное право состоит из двух основных частей - Общей и Особенной. Общая часть содержит нормы, регулирующие порядок возникновения и прекращения, обеспечения и исполнения обязательств, ответственность за нарушение обязанностей. Правила этих норм применяются обычно ко всем видам обязательств.

В Особенную часть включены нормы, регулирующие отдельные виды обязательств: куплю-продажу, мену, дарение, аренду, обязательства из причинения вреда и др.

13.2. Содержание и виды обязательств

Содержание обязательства, как и любого правоотношения, составляют права и обязанности сторон. Здесь особенно четко проявляется единство прав и обязанностей. В любом обязательстве праву одной стороны соответствует обязанность другой (продавец обязан передать вещь, покупатель вправе требовать совершения этого действия). Кредитор может требовать совершения только тех действий, которые должник обязан исполнить.

В обязательства действительно могут входить обязанности, лишенные имущественного содержания, однако закон допускает существование самого обязательства неимущественного характера. Практике известны случаи заключения договоров поручения, направленных на совершение юридически значимых действий, лишенных каких-либо имущественных обязанностей. Сюда можно отнести, например, поручение на выполнение действий по получению какого-либо документа (диплома, свидетельства о рождении и др.). Многочисленные обязательства классифицируются по видам. В основу видовых разграничений могут быть положены различные критерии.

1. В зависимости от особенностей содержания различают односторонние обязательства, где одной стороне принадлежат только права, а другой только обязанности (заем), и взаимные, где каждой стороне принадлежат и права, и обязанности (например, купля-продажа).

2. В зависимости от числа установленных правовых связей различают простые и сложные обязательства. В простых имеется лишь одна правовая связь (право и обязанность), в сложных - несколько прав и соответствующих им обязанностей.

3. В зависимости от степени определенности предмета исполнения на момент возникновения обязательства различают однопредметные, альтернативные и факультативные обязательства. В однопредметных обязательствах должник обязан передать строго определенный предмет (например, сотовый телефон). При заключении альтернативного обязательства стороны определяют несколько предметов исполнения (например, телевизор или холодильник). Право выбора варианта поведения (например, передать холодильник или телевизор) принадлежит должнику, если иное не вытекает из закона, договора или существа обязательства.

4. Некоторые обязательства имеют строго личный характер. Личные обязательства связаны либо с личностью должника (заказ ключа определенному мастеру), либо с личностью кредитора (расходы по восстановлению здоровья при причинении вреда возмещаются только потерпевшему).

5. Различают главные обязательства и дополнительные (зависимые). Судьба дополнительного обязательства зависит от главного. Недействительность главного обязательства влечет недействительность дополнительного.

6. По основаниям возникновения обязательства различают договорные обязательства, возникающие на основе соглашения сторон и других правомерных действий, и внедоговорные, возникающие в связи с причинением вреда личности или имуществу, в связи с неосновательным получением или сбережением имущества за счет другого лица, а также обязательства по возмещению вреда, полученного при спасении чего-либо имущества.

Глава 14. ДОГОВОР

14.1. Понятие и значение договора. Виды договоров

Договор - это соглашение двух или нескольких лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Он возникает всегда в результате выражения воли двумя или несколькими лицами. Волеизъявление указанных лиц должно быть взаимно согласованным. Договором является не любое соглашение лиц, а только такое, которое имеет целью вызвать

юридические последствия, а именно, возникновение, регулирование, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Договор - это юридический акт, порождающий, изменяющий или прекращающий гражданские права и обязанности. Но в отличие от других юридических фактов (например, событий, причинения вреда и т.д.), которые влекут только установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений, договор, кроме того, непосредственно и регулирует в соответствии с законом поведение сторон, определяет их права и обязанности.

Договор - разновидность сделки, одно из наиболее распространенных оснований возникновения обязательств. Сделка - более широкое понятие, чем договор. Любой договор - всегда сделка. Однако не всякая сделка - договор. Только двусторонняя или многосторонняя сделка, в которой происходит взаимное согласование волеизъявления двух или более лиц, будет договором.

Нужно разграничивать понятие договора и обязательства. Договор - это юридический факт, основание возникновения обязательств. Обязательство - это гражданское правоотношение, основанием которого может быть не только договор, но и односторонние сделки, неправомерные действия и др.

Договор имеет большое значение в жизни общества и применяется в отношениях между всеми участниками гражданских правоотношений. Он используется в основном для регулирования имущественных отношений. Вместе с тем договор может регламентировать и неимущественные права, и обязанности сторон.

Классификация договоров проводится по различным признакам, которые, как правило, закреплены в законе.

В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между сторонами договоры делятся на односторонние и двусторонние (или взаимные). Это различие совпадает с делением обязательств.

Не следует смешивать классификацию договоров с аналогичной классификацией сделок. Сделки подразделяются на односторонние и двусторонние в зависимости от числа участников, а договоры - по характеру распределения прав и обязанностей. Любой договор - двусторонняя сделка, поскольку для ее возникновения требуется согласованное волеизъявление двух или нескольких лиц. Односторонний же договор отличается от односторонней сделки тем, что для совершения такой сделки достаточно волеизъявления одной стороны, одного лица, а для одностороннего договора необходимо согласование воли не менее чем двумя лицами.

Односторонний договор исполняется только должником, т.е. одной стороной.

По характеру возникающих правоотношений различают договоры возмездные и безвозмездные.

По тому, в чьих интересах заключается договор, различают договоры в интересах его сторон и в пользу третьего лица. По первому виду договоров, а их подавляющее большинство, права и обязанности возникают только у сторон, заключивших его, независимо от того, кто будет принимать его исполнение - сторона по договору или по ее указанию другое лицо. По договору в пользу третьего лица исполнения его может требовать как лицо, заключившее договор, так и третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение, если иное не предусмотрено законом, договором и не вытекает из существа обязательства. Следовательно, по этому договору право требовать его исполнения, кроме самой стороны, предоставляется также лицу, не принимавшему участия в его заключении.

В зависимости от того, на что они направлены, различают договоры:

- 1) о передаче имущества в собственность (купля-продажа, мена, дарение, рента);
- 2) о передаче имущества во временное пользование (имущественный заем, наем жилого помещения, безвозмездное пользование имуществом);
- 3) о выполнении работ (подряд, научно-исследовательские, опытно-конструкторские, технологические работы);
- 4) об оказании услуг (страхование, расчетно-кредитные отношения, экспедиция, поручение, комиссия, хранение);
- 5) о достижении общей хозяйственной цели (совместная деятельность);
- 6) о передаче права на использование результата интеллектуальной деятельности (лицензионный договор, договор об отчуждении патента).

Классификация договоров проводится и по иным критериям.

14.2. Содержание, заключение и форма договора

Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные и случайные.

Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия. Договор не будет заключен до тех пор, пока

не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий. Круг существенных условий зависит от особенностей конкретного договора.

Существенными являются условия о предмете договора:

- 1) которые названы в законе или иных правовых актах как существенные;
- 2) которые необходимы для договоров данного вида. Необходимыми, а стало быть, и существенными для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора;

- 3) относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становится и такое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом и которое не выражает природу этого договора.

В отличие от существенных обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон. Только в данном случае соглашение сторон подчинить договор обычным условиям, содержащимся в нормативных актах, выражается в самом факте заключения договора данного вида. Предполагается, что если стороны достигли соглашения заключить данный договор, то тем самым они согласились и с теми условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре.

К числу обычных условий следует относить и примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, если в договоре имеется отсылка к этим примерным условиям. Если такой отсылки не содержится в договоре, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота, если они отвечают требованиям, предъявляемым гражданским законодательством к обычаям делового оборота. Примерные условия могут быть изложены в форме примерного договора или иного документа, содержащего эти условия.

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие так же, как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в

случае включения их в текст договора. В отличие от существенных отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключенным и без случайного условия.

Иногда в содержание договора включают права и обязанности сторон. Между тем права и обязанности сторон составляют содержание обязательственного правоотношения, основанного на договоре, а не самого договора как юридического факта, породившего это обязательственное правоотношение.

Для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия в требуемой в подлежащих случаях форме. Поскольку договор является одним из видов сделок, к его форме применяются общие правила о форме сделок. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему установленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Для заключения реального договора требуется не только облеченное в требуемую форму соглашение сторон, но и передача соответствующего имущества (ст. 434 ГК РФ).

Если согласно законодательству или 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 или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Заключение договора проходит две стадии. Первая стадия именуется офертой, а вторая - акцептом. В соответствии с этим сторона, делающая предложение заключить договор, именуется оферентом, а сторона, принимающая предложение, - акцептантом. Договор считается заключенным, когда оферент получит акцепт от акцептанта.

Предложение, признаваемое офертой:

- 1) должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;
- 2) должно содержать все существенные условия договора;
- 3) должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам (ст. 435 ГК РФ).

Большое значение имеет также вопрос о начале и окончании действия договора. Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Вместе с тем стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора. Это могут быть фактические отношения, сложившиеся между сторонами.

По общему правилу истечение срока договора только тогда прекращает его действие, когда стороны надлежащим образом исполнили все лежащие на них обязанности. Если же не исполнена надлежащим образом хотя бы одна обязанность, вытекающая из договора, то последний не прекращает свое действие и по истечении срока, на который был заключен договор. В таких случаях договор продолжает действовать до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Глава 15. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

15.1. Неустойка

Неустойка (штраф, пеня) - это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Неустойка - один из самых распространенных способов обеспечения исполнения обязательств, возникающих между организациями. Дополнительное обязательство возникает одновременно с главным. Содержание его составляет обязанность должника по уплате определенной денежной суммы при условии ненадлежащего выполнения главного обязательства. В зависимости от метода исчисления различают три формы неустойки: собственно неустойка, штраф и пеня. Четкого разграничения между этими формами законодатель не проводит, однако определенное различие можно отметить. Пеня применяется при просрочке исполнения в основном денежных обязательств. Исчисляется за каждый день просрочки в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства. Штраф взыскивается за разовое или длящееся нарушение в твердой денежной сумме или в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства.

Собственно неустойка или неустойка в узком смысле установлена, как правило, за деящее нарушение, исчисляется в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства или в твердой денежной сумме.

По основаниям возникновения дополнительного обязательства неустойку подразделяют на два вида: законную и договорную. Законная неустойка возникает независимо от воли субъектов обязательства. Особенность этого вида неустойки состоит в том, что нормы права содержат указания, в каких обязательствах (поставки, перевозки), при нарушении какой обязанности (недопоставки, просрочки в доставке груза) и в каком размере должник обязан уплатить кредитору денежную сумму. Законная неустойка взыскивается с должника независимо от того, предусмотрена она в договоре, или стороны ограничились ссылкой на нормативный акт, или вообще не упомянули о ней. Закон не допускает отказа от взыскания такой неустойки или ограничения ее ни по размеру, ни по основанию.

Договорная неустойка определяется соглашением сторон, в котором указано, за нарушение каких условий основного обязательства и в каком размере должник платит денежную сумму.

В зависимости от соотношения с убытками, причиненными ненадлежащим исполнением обязательства, неустойка подразделяется на четыре вида - зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную.

Зачетная неустойка характеризуется тем, что убытки, возникающие вследствие нарушения обязательства, обеспеченного зачетной неустойкой, взыскиваются лишь в части, не покрытой неустойкой.

Штрафная неустойка применяется в случаях прямого указания закона или договоренности сторон. В этом случае с должника взыскиваются неустойка и убытки в полном размере без зачета неустойки. Такая неустойка усиливает ответственность должника за неисполнение обязательства.

При исключительной неустойке кредитор лишается возможности взыскивать убытки, ответственность должника ограничивается взысканием только неустойки.

Альтернативная неустойка дает право кредитору по своему выбору взыскать с должника либо неустойку, либо убытки, причиненные ненадлежащим исполнением обязательства. Действующее законодательство ее не устанавливает, но в договоре стороны могут ее указать.

15.2. Залог

Кредитор (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами за изъятиями, указанными в законе.

Залог как способ обеспечения исполнения обязательств предоставляет кредитору дополнительные средства на случай ненадлежащего исполнения должником главного обязательства. Такими средствами являются денежные суммы, вырученные от реализации заложенного имущества, на которые кредитор имеет преимущественное право.

Залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности проценты, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, неустойку (штраф, пеню), а также возмещение расходов по взысканию. Это общее правило может быть изменено законом или договором (ст. 337 ГК РФ).

Залог возникает в большинстве случаев в силу договора.

Залог применяется главным образом в качестве способа обеспечения исполнения денежных заемных обязательств. Широкое распространение получил залог при выдаче банком кредитов.

В договоре о залоге необходимо указать оценку и местонахождение закладываемого имущества, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Залог имущества в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Сторонами в залоговом обязательстве выступают залогодатель - лицо, предоставившее имущество в залог, и залогодержатель - лицо, получившее имущество в залог. На стороне залогодателя может выступать как должник по основному обязательству, так и третье лицо, которое в главном обязательстве не участвует. Залогодатель должен быть собственником закладываемого имущества или иметь право хозяйственного ведения.

Предметом залога не может быть имущество, на которое нельзя обратить взыскание. Не могут быть предметом залога вещи, изъятые из гражданского оборота, а также имущество, указанное в законе (ст. 336 ГК РФ).

Содержание залогового обязательства составляют права и обязанности сторон.

Залогодержатель, которому передано имущество, обязан надлежащим образом его содержать. Он несет ответственность за несохранность имущества лишь при наличии вины. Залогодержатель не может пользоваться заложенным имуществом, если иное не обозначено законом или договором. На залогодателя лежит обязанность передать заложенное имущество залогодержателю, а при оставлении его у себя обеспечить сохранность.

В случае неисполнения обеспеченного залогом обязательства залогодержатель вправе реализовать заложенное имущество и за счет полученной суммы возместить долг.

15.3. Задаток

Задаток - это денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ).

Как видно из определения, задаток выполняет три функции:

1) платежную. Задаток выдается той стороной в обязательстве, на которой лежит обязанность выплаты денежных платежей. Сумма задатка выдается в счет этих будущих платежей;

2) является доказательством заключения основного договора. В тех случаях, когда основной договор заключен устно и возникает спор по факту его заключения, письменное доказательство заключения соглашения о задатке доказывает и факт заключения главного обязательства;

3) основная функция задатка состоит в обеспечении исполнения главного обязательства. Обеспечительная сила задатка заключена в том, что в случае неисполнения обязательства той или другой стороной наступают отрицательные имущественные последствия. При неисполнении обязательства по вине стороны, давшей задаток, он остается у другой стороны, по вине стороны, получившей задаток, он возвращается в двойном размере.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено только в письменной форме. При нарушении этого правила, при наличии спора стороны не могут ссылаться на свидетельские показания в подтверждение выдачи задатка.

Задаток следует отличать от аванса. И в том и в другом случае передается денежная сумма в счет будущих платежей. Но аванс выполняет только одну платежную

функцию, а задаток, кроме того, обеспечительную, поэтому правила относительно возврата двойной денежной суммы или невозврата ее к авансу не применимы.

15.4. Поручительство

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним своего обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК РФ). Поручительство обеспечивает исполнение главного обязательства, заключенного между кредитором и должником. Основанием для заключения договора поручительства является основной договор, заключенный между кредитором и должником. Предпосылкой самого поручительства служат правовые отношения между поручителем и должником, по которому поручитель выражает согласие отвечать перед кредитором за исполнение обязательства должником.

Обеспечительная сила поручительства проявляется при неисполнении главного обязательства, когда кредитор вправе предъявить требование и к должнику, и к поручителю, такое положение создает для кредитора большую уверенность в получении должного по основному обязательству.

Поручительство в основном применяется для обеспечения исполнения денежных обязательств. Договор поручительства должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение этого условия влечет недействительность договора. При этом стороны могут сделать соответствующую надпись на основном договоре, где намерение поручителя отвечать за должника должно быть выражено точно и недвусмысленно.

Поручительство имеет дополнительный характер:

- 1) оно обеспечивает лишь действительное требование;
- 2) объем ответственности поручителя не может быть больше ответственности должника по главному обязательству (уплата процентов, возмещение убытков, уплата неустойки). Поручитель отвечает в том же объеме, что и главный должник, если иное не установлено законом или договором.

В случае неисполнения обязательства должник и поручитель отвечают перед кредитором как солидарные должники, если иное не установлено договором поручительства.

Исполнив обязательство, обеспеченное поручительством, должник обязан немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, в свою

очередь исполнивший обязательство, сохраняет право обратного требования к должнику (ст. 366 ГК РФ).

Договор поручительства прекращается:

- а) с прекращением главного обязательства;
- б) в случае перевода долга, если поручитель не выразит согласия отвечать за нового должника;
- в) в случае отказа кредитора от принятия надлежащего исполнения, предложенного должником или поручителем.

г) по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства (ст. 367 ГК РФ).

15.5. Банковская гарантия

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК РФ).

Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства). За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство. Банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное. Принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное. Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не предусмотрено иное.

Требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать, в чем состоит нарушение принципалом основного обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия. Требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана. По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии требования со всеми относящимися к нему документами. Гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствуют ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии.

Гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование либо приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии либо представлены гаранту по окончании определенного в гарантии срока.

Гарант должен немедленно уведомить бенефициара об отказе удовлетворить его требование. Если гаранту до удовлетворения требования бенефициара стало известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в соответствующей части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу.

Полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара подлежит удовлетворению гарантом. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия. Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное (ст. 377 ГК РФ).

Обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается:

- 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;
- 2) окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана;
- 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту;
- 4) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств (ст. 378 ГК РФ).

Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, должен без промедления уведомить об этом принципала.

Право гаранта потребовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, определяется соглашением гаранта с принципалом, во исполнение которого была выдана гарантия. Гарант не вправе требовать от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару не в соответствии с условиями гарантии или за нарушение обязательства гаранта перед бенефициаром, если соглашением гаранта с принципалом не предусмотрено иное (ст. 379 ГК РФ).

Глава 16. КУПЛЯ-ПРОДАЖА

16.1. Общие положения о купле-продаже

Договор купли-продажи - это соглашение, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 454 ГК РФ).

Выделяют отдельные виды договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных или муниципальных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия). Общие положения применяются, если иное не предусмотрено правилами к конкретным видам договоров.

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи с соблюдением правил о вещах, ограниченных в обороте и изъятых из оборота. Договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара.

Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества,

инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором (ст. 456 ГК РФ).

Срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, то в разумный срок.

Договор купли-продажи признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Продавец вправе исполнять такой договор до наступления или после истечения определенного в нем срока только с согласия покупателя.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент:

1) вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;

2) предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара. Товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче в надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче (ст. 458 ГК РФ). Товар не признается готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом.

В случаях, когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара или передаче товара в месте его нахождения покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если договором не предусмотрено иное.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю. Риск случайной гибели или случайного повреждения товара, проданного во время его нахождения в пути, переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи, если иное не предусмотрено таким договором или обычаями делового оборота. Условие договора о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на

покупателя с момента сдачи товара первому перевозчику, по требованию покупателя может быть признано судом недействительным, если в момент заключения договора продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и не сообщил об этом покупателю (ст. 459 ГК РФ).

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения.

Если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.

Права и обязанности сторон:

1) продавец обязан передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар (ст. 460 ГК РФ);

2) если третье лицо по основанию, возникшему до исполнения договора купли-продажи, предъявит к покупателю иск об изъятии товара, покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле, а продавец обязан вступить в это дело на стороне покупателя. Непривлечение покупателем продавца к участию в деле освобождает продавца от ответственности перед покупателем, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданного товара у покупателя. Продавец, привлеченный покупателем к участию в деле, но не принявший в нем участия, лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем;

3) если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами. Если ассортимент в договоре купли-продажи не определен и в договоре не установлен порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товары должны быть переданы покупателю в ассортименте, продавец вправе передать покупателю товары в ассортименте, исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора (ст. 467 ГК РФ);

4) продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. При отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями. При продаже товара по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию. Если законом или в установленном им порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям. По соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке. Если законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или договором купли-продажи предусмотрена обязанность продавца проверить качество товара, передаваемого покупателю (испытание, анализ, осмотр и т.п.), продавец должен предоставить покупателю доказательства осуществления проверки качества товара. Порядок, а также иные условия проверки качества товара, производимой как продавцом, так и покупателем, должны быть одними и теми же. В случаях, когда порядок проверки установлен законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов, порядок проверки качества товаров, определяемый договором, должен соответствовать этим требованиям. Если порядок проверки качества товара не установлен, то проверка качества товара производится в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно применяемыми условиями проверки товара, подлежащего передаче по договору купли-продажи (ст. 469, 474 ГК РФ);

5) в случае, когда договором купли-продажи предусмотрено предоставление продавцом гарантии качества товара, продавец обязан передать покупателю товар, который должен соответствовать требованиям качества в течение определенного времени, установленного договором (гарантийного срока). Гарантия качества товара распространяется и на все составляющие его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Гарантийный срок начинает течь с

момента передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Если покупатель лишен возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, зависящим от продавца, гарантийный срок не течет до устранения соответствующих обстоятельств продавцом (ст. 470, 471 ГК РФ);

6) законом или в установленном им порядке может быть предусмотрена обязанность определять срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению (срок годности). Товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором (ст. 472 ГК РФ);

7) если договором купли-продажи предусмотрена обязанность продавца передать покупателю определенный набор товаров в комплекте (комплект товаров), обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства, продавец обязан передать покупателю все товары, входящие в комплект, одновременно (ст. 479 ГК РФ);

8) продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли-продажи о комплектности. В случае, когда договором купли-продажи не определена комплектность товара, продавец обязан передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 478 ГК РФ);

9) если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства, продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки. Если договором купли-продажи не определены требования к таре и упаковке, то товар должен быть затарен и (или) упакован обычным для такого товара способом, а при отсутствии такового способом, обеспечивающим сохранность товаров такого рода при обычных условиях хранения и транспортирования. Если в установленном законом порядке предусмотрены обязательные требования к таре и (или) упаковке, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, соответствующих этим обязательным требованиям (ст. 481 ГК РФ);

10) покупатель обязан принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи, покупатель обязан совершить действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы с его стороны для обеспечения передачи и получения соответствующего товара (ст. 484 ГК РФ);

11) покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, а также совершить за свой счет действия, которые в соответствии с законом, иными правовыми актами, договором или обычно предъявляемыми требованиями необходимы для осуществления платежа. Когда цена установлена в зависимости от веса товара, она определяется по весу нетто, если иное не предусмотрено договором купли-продажи (ст. 485 ГК РФ);

12) если договор купли-продажи предусматривает, что цена товара подлежит изменению в зависимости от показателей, обуславливающих цену товара (себестоимость, затраты и т.п.), но при этом не определен способ пересмотра цены, цена определяется исходя из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи товара. При просрочке продавцом исполнения обязанности передать товар цена определяется исходя из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи товара, предусмотренный договором (ст. 485 ГК РФ).

Ответственность сторон

1. При изъятии товара у покупателя третьими лицами по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи, продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, если не докажет, что покупатель знал или должен был знать о наличии этих оснований. Соглашение сторон об освобождении продавца от ответственности в случае истребования приобретенного товара у покупателя третьими лицами или о ее ограничении недействительно (ст. 461 ГК РФ).

2. Если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи (ст. 463 ГК РФ).

3. Если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи,

покупатель вправе назначить ему разумный срок для их передачи. В случае, когда принадлежности или документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором (ст. 464 ГК РФ).

4. Если продавец передал в нарушение договора купли-продажи покупателю меньшее количество товара, чем определено договором, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы (ст. 466 ГК РФ).

5. При передаче продавцом предусмотренных договором купли-продажи товаров в ассортименте, не соответствующем договору, покупатель вправе отказаться от их принятия и оплаты, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. При отказе от товаров, ассортимент которых не соответствует условию договора купли-продажи, или предъявлении требования о замене товаров, не соответствующих условию об ассортименте, покупатель вправе также отказаться от оплаты этих товаров, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. Товары, не соответствующие условию договора купли-продажи об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров. Если покупатель не отказался от товаров, ассортимент которых не соответствует договору купли-продажи, он обязан их оплатить по цене, согласованной с продавцом. В случае, когда продавцом не приняты необходимые меры по согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары. Если продавец передал покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору купли-продажи, товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель вправе по своему выбору:

- а) принять товары, соответствующие условию об ассортименте, и отказаться от остальных товаров;
- б) отказаться от всех переданных товаров;
- в) потребовать заменить товары, не соответствующие условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором;
- г) принять все переданные товары (ст. 468 ГК РФ).

6. Если недостатки товара не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- а) соразмерного уменьшения покупной цены;
- б) безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- в) возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:

- а) отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;
- б) потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору (ст. 475 ГК РФ).

7. Продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. В отношении товара, на который продавцом предоставлена гарантия качества, продавец отвечает за недостатки товара, если не докажет, что недостатки товара возникли после его передачи покупателю вследствие нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы (ст. 476 ГК РФ).

При этом покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, при условии, что они обнаружены в сроки, установленные законом или договором. Закон определил, что если на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, требования, связанные с недостатками товара, могут быть предъявлены покупателем при условии, что недостатки проданного товара были обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, когда такой срок установлен законом или договором купли-продажи. Срок для выявления недостатков товара, подлежащего перевозке или отправке по почте, исчисляется со дня доставки товара в место его назначения. Если на товар установлен гарантийный срок, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, при обнаружении недостатков в течение гарантийного срока. В случае, когда на комплектующее изделие в договоре купли-

продажи установлен гарантийный срок меньшей продолжительности, чем на основное изделие, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками комплектующего изделия, при их обнаружении в течение гарантийного срока на основное изделие. Если на комплектующее изделие в договоре установлен гарантийный срок большей продолжительности, чем гарантийный срок на основное изделие, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, если недостатки комплектующего изделия обнаружены в течение гарантийного срока на него, независимо от истечения гарантийного срока на основное изделие. В отношении товара, на который установлен срок годности, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, если они обнаружены в течение срока годности товара. В случаях, когда предусмотренный договором гарантийный срок составляет менее двух лет и недостатки товара обнаружены покупателем по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до передачи товара покупателю или по причинам, возникшим до этого момента (ст. 477 ГК РФ).

8. В случае передачи некомплектного товара покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- а) соразмерного уменьшения покупной цены;
- б) доукомплектования товара в разумный срок.

Если продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору:

- а) потребовать замены некомплектного товара на комплектный;
- б) отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной денежной суммы (ст. 480 ГК РФ).

9. В случаях, когда подлежащий затариванию и (или) упаковке товар передается покупателю без тары и (или) упаковки либо в ненадлежащей таре и (или) упаковке, покупатель вправе потребовать от продавца затарить и (или) упаковать товар либо заменить ненадлежащую тару и (или) упаковку, если иное не вытекает из договора, существа обязательства или характера товара (ст. 482 ГК РФ).

10. В случаях, когда покупатель в нарушение закона, иных правовых актов или договора купли-продажи не принимает товар или отказывается его принять, продавец вправе потребовать от покупателя принять товар или отказаться от исполнения договора (ст. 484 ГК РФ).

Для привлечения к ответственности покупатель обязан известить продавца о нарушении условий договора купли-продажи о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре и (или) об упаковке товара в срок, предусмотренный законом, иными правовыми актами или договором, а если такой срок не установлен, в разумный срок после того, как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено исходя из характера и назначения товара.

В случае невыполнения правила продавец вправе отказаться полностью или частично от удовлетворения требований покупателя о передаче ему недостающего количества товара, замене товара, не соответствующего условиям договора купли-продажи о качестве или об ассортименте, об устранении недостатков товара, о доукомплектовании товара или о замене некомплектного товара комплектным, о затаривании и (или) об упаковке товара либо о замене ненадлежащей тары и (или) упаковки товара, если докажет, что невыполнение этого правила покупателем повлекло невозможность удовлетворить его требования или влечет для продавца несоизмеримые расходы по сравнению с теми, которые он понес бы, если бы был своевременно извещен о нарушении договора (ст. 483 ГК РФ).

16.2. Договор розничной купли-продажи

Договор розничной купли-продажи - это соглашение, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (ст. 492 ГК РФ).

При заключении договора розничной купли-продажи стороны руководствуются общими условиями купли-продажи, но с некоторыми особенностями.

I. Договор розничной купли-продажи является публичным договором.

II. Форма договора. Если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий (ст. 493 ГК РФ).

III. Заключение договора.

1. Предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи. Выставление в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.) товаров, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т.п.) в месте их продажи признается публичной офертой независимо от того, указаны ли цена и другие существенные условия договора розничной купли-продажи, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи (ст. 494 ГК РФ).

2. Договор розничной купли-продажи может быть заключен с условием о принятии покупателем товара в определенный договором срок, в течение которого этот товар не может быть продан другому покупателю. Если иное не предусмотрено договором, неявка покупателя или несовершение иных необходимых действий для принятия товара в определенный договором срок могут рассматриваться продавцом в качестве отказа покупателя от исполнения договора. Дополнительные расходы продавца на обеспечение передачи товара покупателю в определенный договором срок включаются в цену товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором (ст. 496 ГК РФ).

3. Договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с образцом товара (его описанием, каталогом товаров и т.п.), предложенным продавцом. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара по образцу считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в договоре, а если место передачи товара договором не определено, с момента доставки товара покупателю по месту жительства гражданина или местонахождению юридического лица. Покупатель до передачи товара вправе отказаться от исполнения договора розничной купли-продажи при условии возмещения продавцу необходимых расходов, понесенных в связи с совершением действий по выполнению договора (ст. 497 ГК РФ).

4. В случаях, когда продажа товаров производится с использованием автоматов, владелец автоматов обязан довести до покупателей информацию о продавце товаров путем помещения на автомате или предоставления покупателям иным способом сведений о наименовании (фирменном наименовании) продавца, месте его нахождения, режиме работы, а также о действиях, которые необходимо совершить покупателю для получения товара. Договор розничной купли-продажи с использованием автоматов

считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара. Если покупателю не предоставляется оплаченный товар, продавец обязан по требованию покупателя незамедлительно предоставить покупателю товар или возратить уплаченную им сумму (ст. 498 ГК РФ).

5. В случае, когда договор розничной купли-продажи заключен с условием о доставке товара покупателю, продавец обязан в установленный договором срок доставить товар в место, указанное покупателем, а если место доставки товара покупателем не указано, в место жительства гражданина или местонахождение юридического лица, являющихся покупателями. Договор розничной купли-продажи считается исполненным с момента вручения товара покупателю, а при его отсутствии любому лицу, предъявившему квитанцию или иной документ, свидетельствующий о заключении договора или об оформлении доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором либо не вытекает из существа обязательства (ст. 499 ГК РФ).

IV. Стороны имеют дополнительные права и обязанности.

1. Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже, соответствующую установленным законом, иными правовыми актами и обычно предъявляемым в розничной торговле требованиям к содержанию и способам предоставления такой информации. Покупатель вправе до заключения договора розничной купли-продажи осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в розничной торговле (ст. 495 ГК РФ).

2. Покупатель вправе в течение четырнадцати дней с момента передачи ему непродовольственного товара, если более длительный срок не объявлен продавцом, обменять купленный товар в месте покупки и иных местах, объявленных продавцом, на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации, произведя в случае разницы в цене необходимый перерасчет с продавцом. При отсутствии необходимого для обмена товара у продавца покупатель вправе возратить приобретенный товар продавцу и получить уплаченную за него денежную сумму. Требование покупателя об обмене либо о возврате товара подлежит удовлетворению, если товар не был в употреблении, сохранены его потребительские свойства и имеются доказательства приобретения его у данного продавца (ст. 502 ГК РФ).

3. Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать:

- а) замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;
- б) соразмерного уменьшения покупной цены;
- в) незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара;
- г) возмещения расходов на устранение недостатков товара;
- д) отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Покупатель вправе требовать замены технически сложного или дорогостоящего товара в случае существенного нарушения требований к его качеству (ст. 503 ГК РФ).

V. Цена и оплата товара. Покупатель обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства. В случае, когда договором розничной купли-продажи предусмотрена предварительная оплата товара, неоплата покупателем товара в установленный договором срок признается отказом покупателя от исполнения договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон (ст. 500 ГК РФ).

16.3. Договор поставки

Договор поставки - это соглашение сторон, по которому поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, - обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК РФ).

Договор является консенсуальным, возмездным, двусторонним.

Данный договор имеет ряд отличительных признаков.

Во-первых, следует отметить особенность в субъектном составе данного договора, которая заключается в том, что в качестве поставщика может выступать только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность: индивидуальный предприниматель или коммерческая организация.

Во-вторых, одним из существенных условий договора поставки является обязательность поставщика передать товары в обусловленный срок или сроки. Поэтому

договор поставки предполагает как единовременную оптовую продажу товаров в срок, так и оптовую продажу товаров отдельными партиями в течение длительного времени (обусловленные сроки), а также передачу какой-либо определенной вещи в обусловленный срок.

В-третьих, имеет существенное значение, для какой цели покупателем приобретаются товары у поставщика, ибо по договору поставки покупатель приобретает товары для использования в предпринимательской деятельности (для промышленной переработки и потребления, для последующей продажи и иной профессиональной деятельности) либо для деятельности, не связанной с личным, семейным, домашним использованием товара.

Сторонами договора поставки являются поставщик и покупатель. На стороне поставщика, как правило, выступают коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, а покупатели - любые лица, но чаще всего юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Договор поставки заключается в письменной форме. Он может заключаться таким способом, как обмен документами между сторонами. Если сторонами договора являются два гражданина (предприниматели), а общая сумма поставленных товаров не превышает 10 минимальных заработных плат, то договор может быть заключен в устной форме.

Процесс заключения договора состоит из следующих действий:

- 1) предложение оферента заключить договор (оферту), который должен содержать существенные условия договора;
- 2) принятие оферентом предложения (акцепта) от акцептанта;
- 3) доведение акцепта до сведения оферента.

Поэтому датой заключения договора будет являться дата получения акцепта оферентом.

При заключении договора поставки путем составления одного документа первая сторона подготавливает проект договора и передает его второй стороне.

Заключая договор поставки, важно обратить внимание на тот факт, что, если оферент (сторона, предложившая заключить договор) получит на свое предложение встречную оферту, то он обязан в течение 30 дней со дня ее получения принять меры по согласованию соответствующих условий договора с контрагентом, либо уведомить об отказе заключить договор на новых условиях. Если же оферент не выполнит данные

обязанности, т.е. не согласует окончательных условий или не уведомит партнера об отказе от договора, он должен будет возместить причиненные этим убытки.

После подписания вторая сторона возвращает один экземпляр договора первой стороне.

К существенным условиям договора поставки относят предмет договора, сроки поставки.

К несущественным условиям можно отнести порядок расчетов и цену товара, порядок поставки товара, транспорт, требования к таре и упаковке, страхование и другие условия.

Предметом договора могут быть любые вещи, за исключением единых имущественных комплексов, зданий, сооружений, иного недвижимого имущества, ценных бумаг, валюты, энергетических и других ресурсов, снабжение которыми осуществляется через присоединенную сеть. В большинстве предметы определяются родовыми признаками, однако закон не исключает поставку (продажу) индивидуально определенных вещей. Предмет договора поставки определяется наименованием поставленного товара и количеством.

Следует отметить, что договор поставки является двусторонним. Таким образом, можно сделать вывод, что и поставщик, и покупатель имеют обязательства по его исполнению.

Обязанности поставщика заключаются в передаче товара покупателю со всеми необходимыми принадлежностями и документами в согласованном количестве, ассортименте, комплекте (комплектности), установленного качества, свободным от прав третьих лиц, в надлежащей таре (упаковке). Обязанность передать товары покупателю осуществляется путем отгрузки их покупателю или лицу, указанному в договоре в качестве покупателя, либо путем предоставления товаров в распоряжение покупателя в месте нахождения поставщика.

Поставщик обязан передать покупателю установленное договором количество товаров.

Поставщик обязан поставить товар в срок, обусловленный договором.

Договором и в некоторых случаях законом предусматривается неустойка за недоставку или просрочку поставки товаров.

При поставке товаров поставщиком правовые нормы ГК РФ предусматривают следующие обязанности покупателя.

1. Совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

2. Осмотреть принятые товары в срок, определенный законодательством или договором поставки; в этот же срок проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законодательством или договором поставки, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика.

3. При получении товаров от транспортной организации проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением правил, предусмотренных законодательством, регулирующим деятельность транспорта.

4. Обеспечить сохранность товаров (ответственное хранение) и незамедлительно уведомить поставщика при отказе от переданных поставщиком товаров.

5. Осуществить осмотр переданных товаров в месте их передачи.

6. Оплатить поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки.

7. Возвратить поставщику многооборотную тару и средства пакетирования, в которых поступили товары, в порядке и сроки, установленные законодательством. Однако следует отметить, что тара (упаковка) однократного использования возврату не подлежит.

Таким образом, можно сделать вывод, что основные обязанности покупателя по договору поставки заключаются в принятии товара и его оплате.

Договор поставки может быть расторгнут по взаимному согласию сторон. Закон также рассматривает случаи одностороннего отказа от исполнения договора. Односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

1) поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

2) неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

1) неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

2) неоднократной невыборки товаров.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (ст. 523 ГК РФ).

В случае одностороннего расторжения договора могут быть взысканы убытки в случаях:

1) если в разумный срок после расторжения договора вследствие нарушения обязательства продавцом покупатель купил у другого лица по более высокой, но разумной цене товар взамен предусмотренного договором, покупатель может предъявить продавцу требование о возмещении убытков в виде разницы между установленной в договоре ценой и ценой по совершенной взамен сделке;

2) если в разумный срок после расторжения договора вследствие нарушения обязательства покупателем продавец продал товар другому лицу по более низкой, чем предусмотренная договором, но разумной цене, продавец может предъявить покупателю требование о возмещении убытков в виде разницы между установленной в договоре ценой и ценой по совершенной взамен сделке;

3) если после расторжения договора не совершена сделка взамен расторгнутого договора и на данный товар имеется текущая цена, сторона может предъявить требование о возмещении убытков в виде разницы между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент расторжения договора. Текущей ценой признается цена, обычно взимавшаяся при сравнимых обстоятельствах за аналогичный товар в месте, где должна была быть осуществлена передача товара. Если в этом месте не существует текущей цены, может быть использована текущая цена, применявшаяся в другом месте, которое может служить разумной заменой, с учетом разницы в расходах по транспортировке товара.

Удовлетворение данных требований не освобождает сторону, не исполнившую или ненадлежаще исполнившую обязательство, от возмещения иных убытков, причиненных другой стороне (ст. 524 ГК РФ).

16.4. Поставка для государственных или муниципальных нужд

Государственные и муниципальные нужды - это потребности соответствующего публичного образования в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления его функций, обеспечиваемые за счет средств соответствующего бюджета в соответствии с расходными обязательствами данного публичного образования. Государственные нужды обеспечиваются, кроме того, за счет внебюджетных источников финансирования.

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основании государственного или муниципального контракта для государственных или муниципальных нужд (далее - контракт / государственный или муниципальный контракт). В необходимых случаях наряду с контрактом может заключаться договор поставки для государственных или муниципальных нужд.

По государственному или муниципальному контракту поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 526 ГК РФ).

Государственный или муниципальный заказчик действует от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. Заказчиками могут выступать соответственно федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления, а также получатели бюджетных средств, уполномоченные указанными органами.

Государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

Участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, местонахождения и места происхождения капитала или индивидуальный предприниматель (ч. 1 ст. 8 ФЗ).

По общему правилу размещение заказа осуществляется путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона (в том числе аукциона в электронной форме).

Под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее лучшие условия исполнения контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

Под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта.

Торги могут быть открытыми и закрытыми. Закрытые торги могут проводиться исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, сведения о которых составляют государственную тайну.

Заказчик в течение трех дней со дня проведения торгов передает победителю торгов один экземпляр протокола и окончательный проект контракта, который включает в себя условия контракта, приложенного к конкурсной документации (документации об аукционе), а также условия, предложенные победителем торгов.

Размещение заказа без проведения торгов осуществляется тремя способами.

I. Запрос котировок характеризуется следующими признаками:

1) информация о потребностях в товарах (работах, услугах) для государственных или муниципальных нужд сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок;

2) победителем признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Использование этого способа допускается, если: 1) производство товаров осуществляется не по конкретным заявкам заказчика; 2) для данных товаров сложился функционирующий рынок; 3) цена контракта не превышает 250 тыс. руб. либо если аукцион был признан несостоявшимся и начальная цена контракта не превышала 250 тыс. руб.

Результаты рассмотрения и оценки котировочных заявок оформляются протоколом, который должен быть размещен на официальном сайте и в течение пяти дней со дня его подписания опубликован в официальных печатных изданиях.

В течение двух дней со дня подписания заказчик передает победителю в проведении запроса экземпляр протокола и проект контракта, который составляется путем включения в него условий исполнения контракта, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, и цены, предложенной победителем в котировочной заявке.

II. Размещение заказа у единственного поставщика означает направление заказчиком предложения заключить контракт только одному поставщику. Использование данного способа допускается в случаях, предусмотренных ст. 55 Федерального закона (например, когда поставки товаров относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий).

III. Размещение заказов на товарных биржах (ст. 56 Федерального закона) может применяться, если: 1) предметом заказа являются биржевые товары (не изъятые из оборота товары определенного рода и качества, допущенные биржей к биржевой торговле в установленном порядке); 2) сумма заказа превышает 5 млн. руб.

Контракт заключается по правилам, установленным законодательством о товарных биржах и биржевой торговле, с учетом требований Федерального закона о размещении заказов.

Заключение контракта при размещении заказа у единственного поставщика, а также в случаях, когда цена сделки не превышает предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке, осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 528 ГК РФ. Заказчик разрабатывает проект контракта и направляет его поставщику. Поставщик обязан в 30-дневный срок подписать контракт и возвратить один экземпляр заказчику, либо составить протокол разногласий и направить его вместе с подписанным контрактом другой стороне, либо уведомить об отказе от заключения контракта.

В свою очередь государственный заказчик, получивший контракт с протоколом разногласий, должен в течение 30 дней рассмотреть разногласия, принять меры по их согласованию с другой стороной и известить другую сторону о принятии контракта в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

Контрактом может быть предусмотрено, что поставка товаров осуществляется не заказчику, а указанному им лицу на основании договора поставки. В этом случае заказчик не позднее 30-дневного срока со дня подписания контракта направляет поставщику и покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику, которое и является основанием заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

При отказе покупателя от договора поставщик должен незамедлительно уведомить об этом заказчика и вправе требовать от него прикреплении к другому покупателю. В этом случае заказчик в 30-дневный срок обязан либо выдать извещение о прикреплении к поставщику другого покупателя, либо принять обязанности

покупателя на себя (т.е. сообщить о согласии самому принять товары или направить поставщику отгрузочную разнарядку с указанием конкретного получателя товаров). В результате этих действий происходит либо заключение договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, либо непосредственная поставка товаров на основании контракта.

При поставке товаров покупателям по договорам поставки товаров для государственных или муниципальных нужд оплата товаров производится покупателями по ценам, определяемым в соответствии с контрактом, если иной порядок определения цен и расчетов не предусмотрен контрактом. При оплате покупателем товаров по договору поставки товаров для государственных или муниципальных нужд государственный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя.

16.5. Договор контрактации

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (п. 1 ст. 535 ГК РФ).

Договор контрактации является возмездным, двусторонним, консенсуальным.

Договор контрактации заключается с сельскохозяйственными предприятиями, крестьянскими и фермерскими хозяйствами и т.п., которые являются непосредственными производителями сельскохозяйственной продукции. Второй стороной данного договора выступают заготовители, т.е. любые лица, осуществляющие закупки такой продукции для переработки или продажи.

Предметом договора является продукция в сыром виде или прошедшая первичную, только самую необходимую обработку. Если же сырье прошло промышленную обработку, речь уже идет о продовольственном товаре, который выступает в качестве предмета договора поставки или купли-продажи.

Договор контрактации должен заключаться в письменной форме.

Обязанности заготовителя. Заготовитель обязан принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечить ее вывоз.

В случае, когда принятие сельскохозяйственной продукции осуществляется в месте нахождения заготовителя или ином указанном им месте, заготовитель не вправе

отказаться от принятия сельскохозяйственной продукции, соответствующей условиям договора контрактации и переданной заготовителю в обусловленный договором срок.

Договором контрактации может быть предусмотрена обязанность заготовителя, осуществляющего переработку сельскохозяйственной продукции, возвращать производителю по его требованию отходы от переработки сельскохозяйственной продукции с оплатой по цене, определенной договором (ст. 536 ГК РФ).

Обязанности производителя сельскохозяйственной продукции. Производитель сельскохозяйственной продукции обязан передать заготовителю выращенную (произведенную) сельскохозяйственную продукцию в количестве и ассортименте, предусмотренных договором контрактации (ст. 537 ГК РФ).

Ответственность производителя сельскохозяйственной продукции. Производитель сельскохозяйственной продукции, не исполнивший обязательство либо ненадлежащим образом исполнивший обязательство, несет ответственность при наличии его вины (ст. 538 ГК РФ).

16.6. Договор энергоснабжения

Договор энергоснабжения - это соглашение сторон, по которому энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (п. 1 ст. 539 ГК РФ).

Для заключения данного договора у абонента должно быть установлено отвечающее установленным техническим требованиям энергопринимающее устройство, присоединенное к сетям энергоснабжающей организации, и другое необходимое оборудование, обеспечивающее учет потребления энергии.

Предметом данного договора является энергия (электрическая, тепловая).

Сторонами по договору выступают энергоснабжающая организация - юридическое лицо и абонент, которым может быть как гражданин, так и юридическое лицо.

В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с

момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок и может быть изменен или расторгнут. Если же договор заключается с организацией, то необходимо заключить договор в письменной форме, закрепив в нем все необходимые условия. Договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

При данном договоре на энергоснабжающую организацию возлагается ряд обязанностей.

1. Подача энергии в должном количестве и с соблюдением должного режима. Энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Договором энергоснабжения может быть предусмотрено право абонента изменять количество принимаемой им энергии, определенное договором, при условии возмещения им расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договором количестве. В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, он вправе использовать энергию в необходимом ему количестве (ст. 541 ГК РФ).

2. Энергоснабжающая организация должна подавать энергию определенного качества. Качество подаваемой энергии должно соответствовать требованиям, установленным государственными стандартами и иными обязательными правилами или предусмотренным договором энергоснабжения. В случае нарушения энергоснабжающей организацией требований, предъявляемых к качеству энергии, абонент вправе отказаться от оплаты такой энергии. При этом энергоснабжающая организация вправе требовать возмещения абонентом стоимости того, что абонент неосновательно сберег вследствие использования этой энергии (ст. 542 ГК РФ).

В свою очередь на абонента возлагаются обязанности:

1. По содержанию и эксплуатации сетей, приборов и оборудования. Абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, пожарах, неисправностях приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией. В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Требования к техническому состоянию и эксплуатации энергетических сетей, приборов и оборудования, а также порядок осуществления контроля за их соблюдением определяются законом, иными правовыми актами и принятыми в соответствии с ними обязательными правилами (ст. 543 ГК РФ).

2. По оплате энергии. Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (ст. 544 ГК РФ).

Особо нужно рассмотреть изменение и расторжение договора энергоснабжения. В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, он вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке при условии уведомления об этом энергоснабжающей организации и полной оплаты использованной энергии. В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в случае неоднократного нарушения сроков оплаты энергии и неоднократной невыборки энергии (ст. 546 ГК РФ).

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом.

16.7. Договор продажи недвижимости

Договор продажи недвижимости - это соглашение сторон, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (п. 1 ст. 549 ГК РФ).

Договор продажи недвижимости заключается путем составления единого документа, подписанного сторонами. Договор продажи недвижимости по общему правилу не регистрируется (за исключением договора купли-продажи жилого помещения и предприятия), при этом переход права собственности на недвижимость к покупателю во всех случаях подлежит государственной регистрации.

В договоре продажи недвижимости должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества.

При отсутствии этих данных в договоре условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным.

Предметом данного договора является земельный участок, здание, сооружение, квартира или другое недвижимое имущество. Закон к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относит земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Договор продажи недвижимости должен предусматривать цену этого имущества. При отсутствии в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости договор о ее продаже считается незаключенным. Если иное не предусмотрено законом или договором продажи недвижимости, установленная в нем цена здания, сооружения или другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее. В случаях, когда цена недвижимости в договоре продажи недвижимости установлена на единицу ее площади или иного показателя ее размера, общая цена такого недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества.

Сторонами по данному договору признаются продавец - любое лицо, в том числе и юридическое, и покупатель - любое лицо, в том числе и юридическое.

Согласно п. 4 ст. 35 Земельного кодекса РФ, если земельный участок и находящееся на нем здание, строение, сооружение принадлежат одному лицу, то не допускается отчуждение земельного участка без здания, сооружения, а также отчуждение здания, сооружения без земельного участка. Продажа недвижимости, находящейся на земельном участке, не принадлежащем продавцу на праве собственности, допускается без согласия собственника этого участка, если это не противоречит условиям пользования таким участком, установленным законом или договором. При продаже такой недвижимости покупатель приобретает право пользования соответствующей частью земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования, на тех же условиях, что и продавец недвижимости. Если же здание, сооружение и земельный участок принадлежат разным лицам, то по договору продажи здания, сооружения или другой недвижимости покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на ту часть земельного участка.

В случаях, когда земельный участок, на котором находится принадлежащее продавцу здание, сооружение или другая недвижимость, продается без передачи в собственность покупателя этой недвижимости, за продавцом сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования, на условиях, определяемых договором продажи. Если условия пользования соответствующей частью земельного участка договором его продажи не определены, продавец сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той

частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования в соответствии с ее назначением (ст. 553 ГК РФ).

Передача недвижимости продавцом и принятие ее покупателем осуществляются по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче. Если иное не предусмотрено законом или договором, обязательство продавца передать недвижимость покупателю считается исполненным после вручения этого имущества покупателю и подписания сторонами соответствующего документа о передаче. Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче недвижимости на условиях, предусмотренных договором, считается отказом соответственно продавца от исполнения обязанности передать имущество, а покупателя - от обязанности принять имущество (ст. 556 ГК РФ).

Продажа жилых помещений имеет свои особенности.

Во-первых, существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением (например, наниматели жилого помещения, отказополучатели).

Во-вторых, договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (ст. 558 ГК РФ).

16.8. Договор продажи предприятия

Договор продажи предприятия - это соглашение сторон, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст. 559 ГК РФ).

Предметом данного договора является предприятие в целом как имущественный комплекс. При этом права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг, а также принадлежащие ему на основании лицензии права использования таких средств индивидуализации переходят к покупателю, если иное не предусмотрено договором. Права продавца, полученные им на основании разрешения (лицензии) на

занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче покупателю предприятия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Передача покупателю в составе предприятия обязательств, исполнение которых покупателем невозможно при отсутствии у него такого разрешения (лицензии), не освобождает продавца от соответствующих обязательств перед кредиторами. За неисполнение таких обязательств продавец и покупатель несут перед кредиторами солидарную ответственность.

Сторонами по данному договору признаются продавец - любое лицо, в том числе и юридическое, и покупатель - любое лицо, в том числе и юридическое.

Особые условия предусматриваются относительно формы договора. Договор продажи предприятия заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, с обязательным приложением к нему документов: акта инвентаризации, бухгалтерского баланса, заключения независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечня всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность.

Договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (ст. 560 ГК РФ).

Обязательно в договоре должны быть установлены состав и стоимость продаваемого предприятия. Это определяется в договоре продажи предприятия на основе полной инвентаризации предприятия, проводимой в соответствии с установленными правилами такой инвентаризации. До подписания договора продажи предприятия должны быть составлены и рассмотрены сторонами: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований (ст. 561 ГК РФ).

Необходимо отличать передачу предприятия и переход права собственности на него.

1. Передача предприятия продавцом покупателю осуществляется по передаточному акту, в котором указываются данные о составе предприятия и об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, а также сведения о выявленных

недостатках переданного имущества и перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты. Подготовка предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, является обязанностью продавца и осуществляется за его счет, если иное не предусмотрено договором. Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия (ст. 563 ГК РФ).

2. Право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента государственной регистрации этого права. Если иное не предусмотрено договором продажи предприятия, право собственности на предприятие переходит к покупателю и подлежит государственной регистрации непосредственно после передачи предприятия покупателю. В случаях, когда договором предусмотрено сохранение за продавцом права собственности на предприятие, переданное покупателю, до оплаты предприятия или до наступления иных обстоятельств покупатель вправе до перехода к нему права собственности распоряжаться имуществом и правами, входящими в состав переданного предприятия, в той мере, в какой это необходимо для целей, для которых предприятие было приобретено (ст. 564 ГК РФ).

Необходимо также рассмотреть случай передачи и принятия предприятия с недостатками и последствия такой передачи. В случае, когда предприятие передано и принято по передаточному акту, в котором указаны сведения о выявленных недостатках предприятия и об утраченном имуществе, покупатель вправе требовать соответствующего уменьшения покупной цены предприятия, если право на предъявление в таких случаях иных требований не предусмотрено договором продажи предприятия. Покупатель вправе требовать уменьшения покупной цены в случае передачи ему в составе предприятия долгов (обязательств) продавца, которые не были указаны в договоре продажи предприятия или передаточном акте, если продавец не докажет, что покупатель знал о таких долгах (обязательствах) во время заключения договора и передачи предприятия. Продавец в случае получения уведомления покупателя о недостатках имущества, переданного в составе предприятия, или отсутствия в этом составе отдельных видов имущества, подлежащих передаче, может без промедления заменить имущество ненадлежащего качества или предоставить покупателю недостающее имущество. Покупатель вправе в судебном порядке требовать расторжения или изменения договора продажи предприятия и возвращения

того, что исполнено сторонами по договору, если установлено, что предприятие ввиду недостатков, за которые продавец отвечает, не пригодно для целей, названных в договоре продажи, и эти недостатки не устранены продавцом на условиях, в порядке и в сроки, которые установлены в соответствии с ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором, либо устранение таких недостатков невозможно (ст. 565 ГК РФ).

Глава 17. МЕНА. ДАРЕНИЕ

17.1. Договор мены

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 ст. 567 ГК РФ).

Договор мены является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Договор мены тесным образом связан с договором купли-продажи в силу экономической, юридической, исторической общности, поскольку начало товарообмену положил договор мены одного продукта на другой. В дальнейшем на этой основе получил развитие договор купли-продажи. Подтверждением сходства этих договоров служит то обстоятельство, что к отношениям, возникающим из мены, применяются правила о договоре купли-продажи.

В случае, когда в соответствии с договором мены сроки передачи обмениваемых товаров не совпадают, к исполнению обязательства передать товар стороной, которая должна передать товар после передачи товара другой стороной, применяются правила о встречном исполнении обязательств (ст. 569 ГК РФ).

Закон устанавливает, что каждый из участвующих в договоре мены считается продавцом имущества, которое он дает, и покупателем имущества, которое он получает. Сторонами договора могут быть как граждане, так и организации, владеющие имуществом на праве собственности (ст. 567 ГК РФ).

Предметом договора мены являются не изъятые из гражданского оборота вещи.

Договор мены может носить смешанный характер. Так, стороны могут обменять одну вещь на другую с доплатой, составляющей разницу в стоимости обмениваемых вещей.

Правовой результат, достигаемый сторонами в договорах мены, заключается в переходе права собственности от каждой из сторон на передаваемое в обмен имущество.

Если законом или договором мены не предусмотрено иное, право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам, выступающим по договору мены в качестве покупателей, одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами (ст. 570 ГК РФ).

17.2. Договор дарения

По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п. 1 ст. 572 ГК РФ).

При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением.

Обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения) признается договором дарения и связывает обещающего, если обещание сделано в надлежащей форме и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи или права конкретному лицу либо освободить его от имущественной обязанности.

Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно.

Дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно, за исключением следующего.

Во-первых, договор дарения движимого имущества должен быть совершен в письменной форме в случаях, когда:

- 1) дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;
- 2) договор содержит обещание дарения в будущем.

Во-вторых, договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации (ст. 574 ГК РФ).

Передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т.п.) либо вручения правоустанавливающих документов.

Не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда:

1) от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законными представителями;

2) работникам лечебных, воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан;

3) государственным служащим и служащим органов муниципальных образований установлен полный запрет получать от физических и юридических лиц вознаграждения (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию;

4) в отношениях между коммерческими организациями (ст. 575 ГК РФ).

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара от него отказаться. В этом случае договор дарения считается расторгнутым. Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда договор дарения зарегистрирован, отказ от принятия дара также подлежит государственной регистрации. Если договор дарения был заключен в письменной форме, даритель вправе требовать от одаряемого возмещения реального ущерба, причиненного отказом принять дар (ст. 573 ГК РФ).

Юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее с согласия собственника, если законом не предусмотрено иное. Это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости. Дарение имущества, находящегося в общей собственности, допускается по согласию всех участников общей собственности (ст. 576 ГК РФ).

Также возможно дарение принадлежащего дарителю права требования к третьему лицу. При дарении даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности, если после заключения

договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменилось настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни. Даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности, по основаниям, дающим ему право отменить дарение (ст. 577 ГК РФ).

Даритель вправе отменить дарение, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения.

В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя. Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. По требованию заинтересованного лица суд может отменить дарение, совершенное индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений закона о несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению такого лица несостоятельным (банкротом).

В договоре дарения может быть обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого. В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения (ст. 578 ГК РФ).

Правила об отказе от исполнения договора дарения об отмене дарения не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости.

Права одаряемого, которому по договору дарения обещан дар, не переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения. Обязанности дарителя, обещавшего дарение, переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения.

Пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях. Пожертвования могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты и другим аналогичным учреждениям, благотворительным, научным и учебным учреждениям, фондам, музеям и другим учреждениям культуры, общественным и религиозным организациям, а также

государству и муниципальным образованиям. На принятие пожертвования не требуется чьего-либо разрешения или согласия. Пожертвование имущества гражданину должно быть, а юридическим лицам может быть обусловлено жертвователем использованием этого имущества по определенному назначению. При отсутствии такого условия пожертвование имущества гражданину считается обычным дарением, а в остальных случаях пожертвованное имущество используется одаряемым в соответствии с назначением имущества (ст. 582 ГК РФ).

Юридическое лицо, принимающее пожертвование, для использования которого установлено определенное назначение, должно вести обособленный учет всех операций по использованию пожертвованного имущества. Если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится вследствие изменившихся обстоятельств невозможным, оно может быть использовано по другому назначению лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица - жертвователя по решению суда. Использование пожертвованного имущества не в соответствии с указанным жертвователем назначением или изменение этого назначения с нарушением правил дает право жертвователю, его наследникам или иному правопреемнику требовать отмены пожертвования.

Глава 18. РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

18.1. Общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением

По договору ренты одна сторона (покупатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (п. 1 ст. 583 ГК РФ).

Договор реальный, так как помимо придания договору соответствующей формы для его заключения требуется передача имущества плательщику ренты. Односторонний, поскольку получатель ренты не несет по договору никаких обязанностей, обладая лишь правами. Возмездный, поскольку имущество передается в

обмен на предоставление содержания в виде определенной денежной суммы или в иной форме.

Данному договору присущи такие специфические признаки, которые свидетельствуют о его самостоятельности в ряду других гражданско-правовых договоров.

По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (постоянная рента) или на срок жизни получателя ренты (пожизненная рента). Пожизненная рента может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

Договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации.

Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно. В случае, когда договором ренты предусматривается передача имущества за плату, к отношениям сторон по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже, а в случае, когда такое имущество передается бесплатно, правила о договоре дарения постольку, поскольку иное не установлено законом и не противоречит существу договора ренты (ст. 585 ГК РФ).

Рента обременяет земельный участок, предприятие, здание, сооружение или другое недвижимое имущество, переданное под ее выплату. В случае отчуждения такого имущества плательщиком ренты его обязательства по договору ренты переходят на приобретателя имущества.

Лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную с ним ответственность по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты, если законом или договором не предусмотрена солидарная ответственность по этому обязательству (ст. 586 ГК РФ).

При передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество.

Существенным условием договора, предусматривающего передачу под выплату ренты денежной суммы или иного движимого имущества, является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты предоставить обеспечение

исполнения его обязательств либо застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств.

При невыполнении плательщиком ренты обязанностей, а также в случае утраты обеспечения или ухудшения его условий по обстоятельствам, за которые получатель ренты не отвечает, получатель ренты вправе расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением договора (ст. 587 ГК РФ).

За просрочку выплаты ренты плательщик ренты уплачивает получателю ренты проценты.

ГК РФ выделяет три разновидности единого по своей сути рентного договора - постоянную ренту, пожизненную ренту и пожизненное содержание с иждивением. Указанные виды ренты, совпадая в своих существенных признаках, различаются между собой по ряду более частных моментов. Так, имеются отличия в форме предоставления содержания, его минимальном размере, сроках предоставления, субъектном составе обязательства, возможностях правопреемства и выкупа ренты, последствиях риска случайной гибели имущества и т.д.

18.2. Постоянная рента

Постоянная рента имеет свои специфические признаки, чем отличается от других видов ренты.

Во-первых, субъектным составом. Получателями постоянной ренты могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности. Права получателя ренты по договору постоянной ренты могут передаваться лицам путем уступки требования и переходить по наследству либо в порядке правопреемства при реорганизации юридических лиц (ст. 589 ГК РФ).

Во-вторых, постоянная рента выплачивается в деньгах в размере, устанавливаемом договором. Договором постоянной ренты может быть предусмотрена выплата ренты путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг, соответствующих по стоимости денежной сумме ренты. При этом размер выплачиваемой ренты увеличивается пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда (ст. 590 ГК РФ).

В-третьих, возможен выкуп ренты. Плательщик постоянной ренты вправе отказаться от дальнейшей выплаты ренты путем ее выкупа. Такой отказ действителен

при условии, что он заявлен плательщиком ренты в письменной форме не позднее чем за три месяца до прекращения выплаты ренты или за более длительный срок, предусмотренный договором постоянной ренты. При этом обязательство по выплате ренты не прекращается до получения всей суммы выкупа получателем ренты, если иной порядок выкупа не предусмотрен договором. Условие договора постоянной ренты об отказе плательщика постоянной ренты от права на ее выкуп ничтожно. Договором может быть предусмотрено, что право на выкуп постоянной ренты не может быть осуществлено при жизни получателя ренты либо в течение иного срока, не превышающего тридцати лет с момента заключения договора (ст. 592 ГК РФ).

Получатель постоянной ренты вправе требовать выкупа ренты плательщиком в случаях, когда:

- 1) плательщик ренты просрочил ее выплату более чем на один год, если иное не предусмотрено договором постоянной ренты;
- 2) плательщик ренты нарушил свои обязательства по обеспечению выплаты ренты;
- 3) плательщик ренты признан неплатежеспособным либо возникли иные обстоятельства, очевидно свидетельствующие, что рента не будет выплачиваться им в размере и в сроки, которые установлены договором;
- 4) недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, поступило в общую собственность или разделено между несколькими лицами;
- 5) в других случаях, предусмотренных договором (ст. 593 ГК РФ).

Выкуп постоянной ренты осуществляется по цене, определенной договором постоянной ренты. При отсутствии условия о выкупной цене в договоре постоянной ренты, по которому имущество передано за плату под выплату постоянной ренты, выкуп осуществляется по цене, соответствующей годовой сумме подлежащей выплате ренты. При отсутствии условия о выкупной цене в договоре постоянной ренты, по которому имущество передано под выплату ренты бесплатно, в выкупную цену наряду с годовой суммой рентных платежей включается цена переданного имущества (ст. 594 ГК РФ).

18.3. Пожизненная рента

Пожизненная рента может быть установлена на период жизни гражданина, передающего имущество под выплату ренты, либо на период жизни другого указанного

им гражданина. Допускается установление пожизненной ренты в пользу нескольких граждан, доли которых в праве на получение ренты считаются равными, если иное не предусмотрено договором пожизненной ренты. В случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, если договором пожизненной ренты не предусмотрено иное, а в случае смерти последнего получателя ренты обязательство выплаты ренты прекращается. Договор, устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, который умер к моменту заключения договора, ничтожен (ст. 596 ГК РФ).

Пожизненная рента определяется в договоре как денежная сумма, периодически выплачиваемая получателю ренты в течение его жизни.

Пожизненная рента выплачивается в виде денежной формы. Размер пожизненной ренты относится к числу существенных условий договора и потому должен быть обязательно оговорен в нем. При определении размера ренты стороны, однако, не могут нарушить требование закона о том, что в расчете на месяц он не должен быть меньше минимального размера оплаты труда, установленного законом. При этом размер ренты автоматически увеличивается одновременно с увеличением установленного законом минимального размера оплаты труда (ст. 597 ГК РФ).

Сроки выплаты ренты определяются договором, при отсутствии в договоре такого условия пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца.

Срок действия договора определяется продолжительностью жизни получателя ренты. В течение всего этого периода плательщик ренты обязан выплачивать получателю ренты периодические платежи. Если иное не предусмотрено договором, пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца (ст. 598 ГК РФ).

Особого рассмотрения требует вопрос прекращения ренты. Основанием прекращения обязательства по выплате постоянной ренты является смерть ее получателя. В период жизни получателя ренты договор может быть расторгнут по соглашению сторон, в том числе путем предоставления отступного, посредством сложения долга, а иногда и по односторонней инициативе получателя ренты.

Расторжение договора пожизненной ренты по требованию получателя ренты возможно:

1) в случае существенного нарушения договора пожизненной ренты плательщиком ренты получатель ренты вправе требовать от плательщика ренты выкупа ренты либо расторжения договора и возмещения убытков;

2) если под выплату пожизненной ренты квартира, жилой дом или иное имущество отчуждены бесплатно, получатель ренты вправе при существенном нарушении договора плательщиком ренты потребовать возврата этого имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты (ст. 599 ГК РФ).

Следует подчеркнуть, что случайная гибель или случайное повреждение имущества, переданного под выплату пожизненной ренты, не освобождает плательщика ренты от обязательства выплачивать ее на условиях, предусмотренных договором. Не пользуется плательщик ренты и правом на ее выкуп (ст. 600 ГК РФ).

18.4. Пожизненное содержание с иждивением

Договор пожизненного содержания с иждивением имеет следующие особенности:

1) во-первых, в обеспечение пожизненного содержания может отчуждаться лишь недвижимое имущество - жилой дом, квартира, земельный участок и т.д.;

2) во-вторых, рента предоставляется не в денежной форме, а в виде обеспечения повседневных жизненных потребностей получателя ренты. Закон указывает на примерный перечень обязанностей плательщика ренты по предоставлению содержания - обеспечение потребностей в жилище, питании, одежде, уходе, оплате ритуальных услуг. Конкретным договором данный перечень может быть расширен, сокращен или уточнен применительно к удовлетворению каждой из потребностей. Закон требует, чтобы в договоре была определена общая стоимость всего объема содержания с иждивением. Стоимость общего объема содержания в месяц не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом. При этом существует специальное указание на то, что договором пожизненного содержания с иждивением может быть предусмотрена возможность замены предоставления содержания с иждивением в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах (ст. 602, 603 ГК РФ).

Закон возлагает на плательщика ренты обязанность по обеспечению потребности в жилище, питании, одежде и т.п., получатель ренты, как правило, хорошо знает это лицо, доверяет ему и имеет с ним психологический контакт. Замена

плательщика ренты на другое лицо может оказаться для получателя ренты абсолютно неприемлемой. Отчуждение имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, равно как сдача его в залог или иное обременение, могут осуществляться только с предварительного согласия получателя ренты (ст. 604 ГК РФ).

Обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты. Также обязательство может быть прекращено соглашением сторон, новацией, прощением долга и т.д. Наличие существенного нарушения обязательства со стороны плательщика ренты дает получателю ренты право на односторонний отказ от рентного обязательства.

При существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств получатель ренты вправе потребовать либо возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему выкупной цены ренты.

Глава 19. АРЕНДА. БЕЗВОЗМЕЗДНОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ ИМУЩЕСТВОМ

19.1. Общие положения об аренде

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606 ГК РФ).

Владение и (или) пользование имуществом является временным. Именно временным характером владения и пользования прежде всего и отличается договор аренды от других возмездных договоров по передаче имущества: от договоров купли-продажи, мены, дарения, займа, по которым имущество переходит к приобретателю в собственность.

Данные договоры следует отграничивать и по предмету. Предметом аренды могут быть вещи только индивидуально-определенные и непотребляемые.

Основной особенностью, отличающей договор аренды от договора по предоставлению имущества во временное безвозмездное пользование, является его возмездный характер. Договор аренды является консенсуальным, возмездным и взаимным.

К видам договора аренды ГК РФ отнесены договоры: проката, аренды транспортных средств, аренды здания или сооружения, аренды предприятия,

финансовой аренды. Помимо специальных видов аренды в ГК РФ и других законах выделяются договоры аренды отдельных видов имущества (земельных участков, участков лесного фонда и т.д.).

Стороны договора аренды именуются арендодателем (наймодателем) и арендатором (нанимателем). Арендодателем вправе выступать любое физическое или юридическое лицо (включая иностранное), имеющее титул как собственника имущества, так и лица, уполномоченного законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Правом сдачи имущества в аренду наделен его собственник, поскольку право распоряжения составляет один из основных элементов содержания права собственности. Собственник вправе выступать арендодателем как непосредственно, так и через других лиц. К иным лицам, которые могут быть арендодателями в силу закона, могут быть отнесены: субъекты права хозяйственного ведения - унитарные государственные и муниципальные предприятия; казенное предприятие как субъект права оперативного управления; учреждение в отношении имущества, приобретенного им на доходы, полученные в результате предпринимательской деятельности, разрешенной учреждению его учредительными документами. При этом государственные или муниципальные унитарные предприятия, которым имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, самостоятельно распоряжаются движимым имуществом (за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами), а недвижимость сдают в аренду с согласия собственника. Казенное же предприятие, основанное на праве оперативного управления, как недвижимое, так и движимое имущество сдает в аренду с согласия собственника, т.е. с согласия Российской Федерации, субъекта РФ или муниципального образования (ст. 608 ГК РФ).

Арендаторами по договору аренды по общему правилу выступают любые физические и юридические лица, включая иностранные. Вместе с тем для некоторых видов аренды ГК РФ установлены исключения из этого правила. Так, арендатором жилых помещений вправе выступать только юридическое лицо; при аренде предприятия и финансовой аренде - лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, по договору проката - лицо, использующее имущество для потребительских целей.

Форма договора аренды может быть письменной и устной. В письменной форме должен совершаться договор аренды юридических лиц между собой и с гражданами. Для сделок между гражданами письменная форма установлена только в отношении

сделок, заключаемых на срок более года. Сумма сделки при этом значения не имеет. В письменной форме заключаются договоры аренды недвижимого имущества. Кроме того, соблюдение письменной формы требуется в случаях, когда такая форма для сделок предписана законом. Так, в письменной форме должны совершаться договоры проката, договоры аренды транспортных средств (ст. 609 ГК РФ).

Для договора аренды зданий и сооружений, договора аренды предприятия допустима лишь письменная форма путем составления единого документа, подписанного обеими сторонами. Заключение договора путем обмена документами посредством почтовой или иной связи либо акцепта оферты путем совершения конклюдентных действий в этом случае недопустимо.

Договоры аренды, предусматривающие в последующем переход права собственности на это имущество к арендатору, должны заключаться в форме, обязательной для договора купли-продажи соответствующего имущества. Договор аренды зданий и сооружений, договор аренды предприятий подлежат государственной регистрации.

Порядок заключения договоров аренды регулируется общими положениями заключения договоров.

Одна из особенностей заключения договоров аренды состоит в широком распространении в предпринимательской деятельности практики проведения торгов по продаже права аренды имущества. Договор аренды при этом заключается с лицом, выигравшим торги.

Важную особенность порядка заключения договора аренды составляет преимущественное право арендатора на заключение договора на новый срок.

Предметом договора аренды являются вещи и иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности. При этом предмет договора аренды должен считаться установленным, если содержание договора позволяет определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве объекта аренды. С этой целью в договоре непременно должны указываться конкретизирующие объект данные: наименование имущества, инвентарный номер, адрес, местоположение, назначение, качественные характеристики и др. При аренде земельных участков, к примеру, указываются границы и площадь земельного участка, его местоположение, кадастровый номер, категория земель и т.п.

Арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:

- 1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;
- 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов и доходов;
- 3) предоставления арендатором определенных услуг;
- 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;
- 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества (ст. 614 ГК РФ).

Срок - одно из основных условий договора аренды. Договор аренды может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок. Аренда на срок до одного года считается краткосрочной. Если договор аренды заключен без указания срока, то считается заключенным на неопределенный срок. Для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества ГК РФ и иными законами устанавливаются максимальные (предельные) сроки договора (ст. 610 ГК РФ).

Основная обязанность арендодателя заключается в предоставлении предусмотренного договором имущества арендатору. При этом арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.) (ст. 611 ГК РФ).

Одна из основных обязанностей арендатора состоит в пользовании арендованным имуществом согласно условиям договора, а если таковые в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества. В процессе пользования арендованным имуществом арендатор с согласия арендодателя вправе в ограниченных пределах распоряжаться им, включая: сдачу арендованного имущества в субаренду (поднаем) и передачу арендатором своих прав и обязанностей другому лицу по договору перенайма; предоставление арендованного имущества в безвозмездное пользование, а также залог арендных прав и внесение их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив. В указанных случаях, за исключением перенайма, ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор (ст. 615 ГК РФ).

Особого внимания заслуживает прекращение договора аренды. Договор аренды может быть прекращен и досрочно посредством его расторжения. Досрочное расторжение договора аренды, как и других гражданско-правовых договоров, по общему правилу осуществляется вследствие соглашения сторон. По требованию арендодателя договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда арендатор:

- 1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- 2) существенно ухудшает имущество;
- 3) более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- 4) не производит капитального ремонта в случае возложения на него такой обязанности (ст. 619 ГК РФ).

Досрочное расторжение договора судом по требованию арендатора возможно в случаях, когда:

- 1) арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;
- 2) сданное в аренду имущество имеет препятствующие его использованию недостатки, за которые отвечает арендодатель;
- 3) арендодатель не выполняет обязанности по капитальному ремонту;
- 4) имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования (ст. 620 ГК РФ).

Особым случаем прекращения договора аренды является выкуп арендованного имущества арендатором как по истечении срока аренды, так и до его окончания при условии внесения арендатором всей обусловленной суммы. Условие о выкупе арендованного имущества может быть предусмотрено как законом, так и договором.

Судьба произведенных арендатором за счет собственных средств улучшений зависит от двух обстоятельств:

- 1) наличия или отсутствия согласия арендодателя на их совершение;
- 2) характера улучшений (отделимы они от объекта аренды без вреда для имущества либо нет). Все произведенные арендатором (как с согласия арендодателя, так и без такового) отделимые улучшения являются собственностью арендатора и могут быть им изъяты. Изменено это правило может быть только по соглашению

сторон в договоре аренды. Неотделимые улучшения имущества принадлежат арендодателю. Если они произведены без согласия арендодателя, то переходят к нему безвозмездно (ст. 623 ГК РФ).

Ответственность сторон по договору аренды является полной и строится по общим правилам.

19.2. Договор проката

По договору проката арендодатель, сдающий имущество в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (п. 1 ст. 626 ГК РФ).

Особенностью договора проката является его публичный характер, т.е. он должен быть заключен с каждым, кто обратится к арендодателю, и на одинаковых для всех условиях. А при необоснованном уклонении от заключения договора арендатор вправе обратиться в суд с требованиями о понуждении заключить договор и возмещении причиненных этим убытков.

Арендодателем по договору проката может быть только лицо (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель), осуществляющее постоянную предпринимательскую деятельность по сдаче имущества в аренду. Арендодателем выступают, как правило, специализированные службы проката.

Предметом договора проката могут быть только движимые непотребляемые вещи, используемые преимущественно для потребительских целей. Использование сдаваемых напрокат вещей в потребительских целях не предполагает обслуживание лишь граждан, так как юридическое лицо также может употреблять имущество в этих целях, в частности для удовлетворения интересов своих работников.

Арендная плата по договору проката устанавливается только в виде платежей в твердой сумме. Другие формы оплаты не могут быть предусмотрены соглашением сторон. Платежи могут вноситься согласно условиям договора как единовременно, так и периодически. Оплата в полном объеме предусматривается при краткосрочном прокате (почасовом, суточном, месячном). При заключении договора на длительный срок в нем устанавливаются сроки внесения и размер периодических платежей, причем первый взнос, как правило, уплачивается при подписании договора. При досрочном расторжении договора внесенная арендная плата возвращается арендатору в

соответствующей части, которая исчисляется со дня, следующего за днем фактического возврата имущества (ст. 630 ГК РФ).

В отношении договора проката устанавливается максимальный (предельный) срок - один год, т.е. стороны вправе самостоятельно определять срок договора, но не свыше одного года.

Договор проката должен быть заключен в письменной форме. Обычно сдача вещей напрокат оформляется квитанцией.

По договору проката на стороны возлагаются дополнительные по сравнению с общими положениями об аренде права и обязанности, отражающие его специфику.

Арендодатель обязан предоставить имущество во владение и пользование. Сдаваемая напрокат вещь должна быть передана арендатору в сроки, предусмотренные в договоре. Отношения по предоставлению права пользования имуществом с сохранением права владения за арендодателем не опосредуются договором проката.

Передаваемое имущество должно находиться в состоянии, соответствующем условиям договора и его назначению. Его исправность проверяется арендодателем в присутствии арендатора. Кроме того, на арендодателя возлагается обязанность по предоставлению арендатору необходимой и достоверной информации о сдаваемой вещи путем ознакомления его с правилами эксплуатации имущества либо выдачи письменных инструкций о пользовании имуществом (ст. 628 ГК РФ).

Выполнение арендодателем данных обязанностей приобретает особое значение при обнаружении недостатков в сданном напрокат имуществе. Проведенная проверка позволяет установить факт рабочего состояния арендованного имущества при его передаче арендатору. Предполагается также, что арендатор в отличие от арендодателя не обладает специальными знаниями, необходимыми для использования арендуемого имущества, в связи с чем неисполнение арендодателем данной обязанности лишает его права при обнаружении недостатков ссылаться на то, что они возникли в результате нарушения арендатором правил эксплуатации.

Арендодатель по договору проката несет обязанность по производству не только капитального ремонта сданного в прокат имущества, но и текущего, что обусловлено прежде всего отсутствием у арендатора особых знаний и технических средств, требующихся для его проведения.

При обнаружении арендатором недостатков сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующих пользованию им, арендодатель обязан в десятидневный срок со дня заявления арендатора о недостатках, если более короткий

срок не установлен договором проката, безвозмездно устранить недостатки имущества на месте либо произвести замену данного имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии (ст. 629 ГК РФ).

Если недостатки арендованного имущества явились следствием нарушения арендатором правил эксплуатации и содержания имущества, арендатор оплачивает арендодателю стоимость ремонта и транспортировки имущества.

19.3. Договор аренды транспортных средств

Договор аренды транспортных средств бывает двух видов:

- 1) с предоставлением услуг по управлению и обслуживанию транспортного средства (с экипажем);
- 2) без предоставления таких услуг (без экипажа).

Договор аренды транспортного средства двусторонне обязывающий: арендодатель несет обязанность предоставления определенного имущества, а арендатор - внесения за это соответствующей платы. Поскольку транспортное средство предоставляется арендатору за плату, договор является возмездным.

Транспортное средство предоставляется арендатору на время, по истечении которого он обязан возвратить его арендодателю. Поэтому договор аренды транспортных средств должен быть признан срочным.

При некотором различии в предмете договора в зависимости от того, о какой его разновидности идет речь - аренде с экипажем или без экипажа, общим для обеих разновидностей служит предоставление арендатору во временное владение и пользование определенного имущества - транспортного средства.

По договору аренды транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

Данный договор должен быть заключен в письменной форме.

Предмет договора аренды транспортного средства с экипажем складывается из двух элементов:

- 1) предоставление арендатору своеобразного имущества - транспортного средства;

2) оказание услуг по управлению транспортным средством и его технической эксплуатации.

Договором аренды транспортного средства с экипажем предусмотрено предоставление имущества и услуг экипажа арендатору на определенное время. Срок их предоставления обозначается в договоре в виде календарного периода или времени, необходимого для достижения конкретной цели арендатора.

В течение всего срока действия договора арендодатель обязан поддерживать надлежащее состояние сданного в аренду транспортного средства, предоставляя все необходимые материалы и принадлежности и заменяя изношенные части и механизмы, проводя текущий и капитальный ремонт. К необходимым материалам и принадлежностям относятся топливо, смазочные масла, краска, инструменты и т.п. (ст. 634 ГК РФ).

Предоставление со стороны арендодателя услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства имеет целью обеспечить его нормальное и безопасное использование в соответствии с условиями договора.

Оплата топлива, смазочных масел и других материалов, расходуемых в процессе эксплуатации, налоги и сборы и т.п. - возлагаются на арендатора. Помимо расходов, арендатор обязан своевременно вносить арендную плату (ст. 636 ГК РФ).

Арендатор может без согласия арендодателя заключать иные договоры, касающиеся коммерческой эксплуатации транспортного средства.

Арендодатель отвечает также за неподдержание сданного в аренду транспортного средства в надлежащем состоянии, непроведение его текущего и капитального ремонта. В этом случае арендатор имеет право по своему выбору произвести ремонт и взыскать с арендодателя его стоимость, или зачесть ее в счет арендной платы, или потребовать соответственно уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель. Освобождение от ответственности возможно лишь при возникновении вреда вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Если вред причинен по вине арендатора, арендодатель вправе предъявить к нему регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам. На него возлагается обязанность доказывания вины арендатора (ст. 640 ГК РФ).

За неисполнение арендатором обязанности уплаты вознаграждения арендодателю более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа дает основания арендодателю требовать досрочного расторжения договора в судебном порядке.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ст. 642 ГК РФ).

Правовое регулирование отношений по аренде транспортного средства без экипажа во многом совпадает с арендой транспортного средства с экипажем.

На основании данного договора правомочия владения и пользования транспортным средством переходят от арендодателя к арендатору.

Последнему во всех отношениях - как в вопросах коммерческой, так и технической эксплуатации - подчиняется экипаж. Члены экипажа являются работниками арендатора. Через подчиненный ему экипаж арендатор безраздельно осуществляет контроль за транспортным средством, управление им, его эксплуатационно-техническое обслуживание. Он может выполнять эти функции лично либо пригласить работников по трудовому договору или договору подряда.

В полной мере арендатору принадлежит также правомочие пользования транспортным средством. Оно может эксплуатироваться арендатором для целей, обозначенных в договоре, а при отсутствии в договоре указания на такие цели - вытекающих из предназначенности данного транспортного средства. На арендатора падают риски подобной эксплуатации.

Полный переход к арендатору полномочий владения и пользования транспортным средством предопределяет оплату расходов на его содержание. Арендатор снабжает его всеми необходимыми припасами, топливом, смазочными материалами, краской и т.п. На нем лежит обязанность его капитального и текущего ремонта. Если иное не предусмотрено договором аренды, он несет все расходы по эксплуатации, выплачивает заработную плату и доставляет продовольствие и необходимые припасы экипажу, оплачивает налоги и сборы, расходы по страхованию транспортного средства, включая страхование своей ответственности (ст. 644 ГК РФ).

Ответственность арендатора перед третьими лицами, определяемая условиями договора соответствующего вида, и регрессная ответственность арендодателя перед арендатором на основании договора аренды транспортного средства без экипажа

строятся по тем же правилам, что и ответственность по договору аренды транспортного средства с экипажем (ст. 648 ГК РФ).

При аренде транспортного средства без экипажа арендатор становится его безраздельным владельцем. Использование транспортного средства представляет собой деятельность, связанную с повышенной опасностью для окружающих, и поэтому арендатор возмещает вред, причиненный данным транспортным средством. Арендатор может быть освобожден от такой ответственности, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

19.4. Договор аренды зданий и сооружений

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 650 ГК РФ).

Арендодателем по договору аренды зданий и сооружений вправе выступать любое физическое или юридическое лицо, имеющее титул как собственника здания или сооружения, так и лица, уполномоченного законом или собственником сдавать данные объекты в аренду. Если в аренду сдается здание или сооружение, являющееся государственной или муниципальной собственностью и не закрепленное за государственными и муниципальными предприятиями и учреждениями, то арендодателями по этому договору выступают органы государственной власти и органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Арендаторами могут быть граждане и юридические лица. Арендаторами жилых зданий могут быть только юридические лица.

Договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Заключение его посредством обмена средствами письменной связи либо в форме акцепта действиями недопустимо. Несоблюдение формы данного договора влечет его недействительность. Договор аренды зданий или сооружений подлежит государственной регистрации, если он заключен на срок не менее одного года. К числу существенных условий договора аренды зданий и сооружений относятся условия о предмете договора и о размере арендной платы (ст. 651 ГК РФ).

Предметом договора служат здания и сооружения, т.е. такая обладающая особой ценностью и значимостью разновидность недвижимости, которая неразрывно связана с

земельным участком, занятым этой недвижимостью и необходимым для ее использования. Здания и сооружения как предмет аренды определяются в договоре указанием их адреса (или иного общепринятого описания местоположения объекта, позволяющего однозначно определить объект на определенной территории), наименования и т.п.

Арендная плата относится к существенным условиям данного договора и при отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о ее размере договор аренды здания или сооружения считается незаключенным. Обычно арендная плата устанавливается в денежной форме. Оплата осуществляется обычно ежемесячно либо поквартально.

Договор аренды здания и сооружения может быть заключен как на определенный срок, так и на неопределенный.

Важным элементом являются права и обязанности сторон по договору аренды зданий и сооружений.

Передача здания и сооружения и его возврат составляют одну из основных обязанностей сторон. Передача здания или сооружения должна осуществляться с подписанием сторонами передаточного акта.

Поскольку договор аренды здания и сооружения на срок более 1 года считается заключенным с момента его государственной регистрации, передача здания или сооружения арендатору по передаточному акту возможна лишь после того, как договор будет зарегистрирован.

Последствия передачи арендодателем и принятия арендатором по передаточному акту здания или сооружения с недостатками определяются на основании общих правил о последствиях передачи арендодателем имущества с недостатками.

На основании общих положений об аренде определяются и последствия, связанные с нарушением арендодателем обязанности по предупреждению арендатора о правах третьих лиц на сдаваемые в аренду объекты.

Расторжение договора аренды зданий и сооружений, ответственность за его исполнение или ненадлежащее исполнение строятся также на основании общих положений об аренде.

19.5. Договор аренды предприятий

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 656 ГК РФ).

Договор аренды предприятия является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Сторонами договора аренды предприятия вправе выступать не только лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью (коммерческие организации и индивидуальные предприниматели), но и некоммерческие организации, а также граждане.

Данный договор заключается лишь в письменной форме и только путем составления одного документа, подписанного сторонами.

Договор аренды предприятия подлежит государственной регистрации. Это требование распространяется на любые договоры независимо от срока их действия. Несоблюдение формы договора аренды предприятия влечет его недействительность.

К числу существенных условий договора относятся предмет договора и условие о размере арендной платы.

Предметом рассматриваемого договора является предприятие в целом как особый вид недвижимости, как единый имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности.

Поскольку предприятие представляет собой сложный объект, состоящий из разнообразных элементов, для заключения договора необходимо точное определение элементов имущественного комплекса, установление состава предприятия. Без этого предмет договора не может считаться определенным, а сам договор заключенным.

Арендная плата относится к существенным условиям, и договор аренды предприятия не может считаться заключенным, если в нем отсутствует условие о размере арендной платы. Размер арендной платы определяется сторонами свободно, как правило, на основе полной инвентаризации предприятия и аудиторского заключения о его составе и стоимости.

Кредиторы по обязательствам, включенным в состав предприятия, должны быть до его передачи арендатору (а не до заключения договора аренды) письменно уведомлены арендодателем о передаче предприятия в аренду. Кредиторы при этом вправе в письменной форме дать согласие на перевод арендодателем своего долга на арендатора (ст. 657 ГК РФ).

Если кредитор письменно не сообщил арендодателю о согласии на перевод долга, а последний такой перевод осуществил, в законе установлены последствия на случай нарушения арендодателем правила о получении согласия кредитора на перевод долга. Кредитор вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков. Но сделать это он может только в течение трех месяцев со дня получения уведомления о предстоящей передаче предприятия в аренду.

Определенные гарантии предоставлены кредитору и на случай, если он не был уведомлен арендодателем о предстоящей передаче предприятия в аренду и, соответственно, был лишен возможности выразить свое отношение к смене должника. В подобной ситуации кредитором может быть предъявлен иск об удовлетворении вышеперечисленных требований в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия в аренду.

При передаче предприятия сторонами подписывается передаточный акт. Поскольку договор аренды предприятия считается заключенным лишь с момента его государственной регистрации, передача предприятия арендатору по передаточному акту возможна только после того, как договор будет зарегистрирован.

Важную особенность пользования имуществом арендованного предприятия составляет наделение арендатора широкими правами по распоряжению одним из видов имущества - материальными ценностями, входящими в состав предприятия.

Арендатор вправе самостоятельно, без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование или взаймы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другим лицам (ст. 660 ГК РФ).

К тому же арендатор вправе без согласия арендодателя вносить изменения в состав арендованного имущественного комплекса, проводить его реконструкцию, расширение, техническое перевооружение, увеличивающее его стоимость.

В течение всего срока действия договора важнейшую обязанность арендатора предприятия составляет поддержание предприятия в надлежащем техническом состоянии. В процессе эксплуатации предприятия арендатором могут быть произведены неотделимые улучшения арендованного имущества. Такие улучшения принадлежат арендодателю. Независимо от наличия или отсутствия его согласия на совершение улучшений он обязан возместить арендатору их стоимость. Изменено это

правило может быть только по соглашению сторон в договоре. Лишь в одном случае суд вправе освободить арендодателя от обязанности возместить арендатору стоимость таких улучшений. Для этого он должен в суде доказать, что издержки арендатора на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно улучшению его качества и (или) эксплуатационных свойств либо они произведены арендатором без учета принципов добросовестности и разумности (ст. 661, 662 ГК РФ).

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора аренды предприятия является полной и строится на основании общих положений об ответственности по договору.

19.6. Договор финансовой аренды (лизинга)

По договору финансовой аренды (лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. В данном случае арендодатель не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца (ст. 665 ГК РФ). Данный вид договора аренды регулируется не только ГК РФ, но и Федеральным законом от 29 октября 1998 г. N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)".

Договор лизинга является двусторонне обязывающим, взаимным, консенсуальным, возмездным, срочным.

Лизингодатель (арендодатель) - физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных или собственных денежных средств приобретает в ходе реализации лизинговой сделки в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга.

Лизингополучатель (арендатор) - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и пользование.

Лизингополучатель владеет и пользуется предметом лизинга в предпринимательских целях.

Продавец (поставщик) - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает ему в обусловленный срок производимое (закупаемое) им имущество, являющееся предметом лизинга. Продавец (поставщик) обязан передать предмет лизинга лизингодателю или лизингополучателю в соответствии с условиями договора купли-продажи. Продавец может одновременно выступать в качестве лизингополучателя в пределах одного лизингового правоотношения (ст. 4 Федерального закона "О финансовой аренде (лизинге)").

Закон выделяет следующие формы лизинга: внутренний и международный. При внутреннем лизинге лизингодатель, лизингополучатель и продавец являются резидентами РФ. Лизинг носит международный характер, если одна из сторон договора лизинга является нерезидентом РФ (ст. 7 Федерального закона "О финансовой аренде (лизинге)").

Форма договора лизинга независимо от срока - письменная. В названии договора лизинга определяются его форма, тип и вид.

Предметом договора лизинга являются непотребляемые движимые и недвижимые вещи, в том числе предприятия и другие имущественные комплексы.

Предметом лизинга не могут быть земельные участки и другие природные объекты, а также имущество, которое федеральными законами запрещено для свободного обращения или для которого установлен особый порядок обращения, за исключением продукции военного назначения, лизинг которой осуществляется в соответствии с международными договорами Российской Федерации, Федеральным законом от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" в порядке, установленном Президентом Российской Федерации, и технологического оборудования иностранного производства, лизинг которого осуществляется в порядке, установленном Президентом Российской Федерации (ст. 3 Федерального закона "О финансовой аренде (лизинге)").

Участники лизинговой сделки должны точно описать предмет лизинга, определить место и порядок его передачи.

Договор лизинга должен содержать следующие существенные положения: о передаваемых лизингополучателю правомочиях собственника; перечень, объем и стоимость дополнительных услуг, предоставляемых лизингодателем; обстоятельства, которые стороны считают бесспорным и очевидным нарушением обязательств и которые ведут к прекращению действия договора лизинга и имущественному расчету, а

также процедура изъятия (возврата) предмета лизинга (ст. 15 Федерального закона "О финансовой аренде (лизинге)").

В императивной форме законодательство определяет следующие основные права и обязанности участников лизинга. Лизингодатель обязан:

- 1) приобрести имущество у продавца, указанного лизингополучателем;
- 2) уведомить продавца о том, что приобретаемое имущество предназначено для передачи его в лизинг определенному лицу;
- 3) предоставить имущество во временное владение и пользование лизингополучателю.

По отношению к лизингодателю лизингополучатель обязан:

- 1) использовать лизинговое имущество только в предпринимательских целях в соответствии с его назначением и требованиями договора лизинга;
- 2) в порядке и сроки, установленные договором, производить лизинговые платежи.

Под лизинговыми платежами понимается общая сумма платежей по договору лизинга за весь срок действия договора лизинга, в которую входит возмещение затрат лизингодателя, связанных с приобретением и передачей предмета лизинга лизингополучателю, возмещение затрат, связанных с оказанием других предусмотренных договором лизинга услуг, а также доход лизингодателя. В общую сумму договора лизинга может включаться выкупная цена предмета лизинга, если договором лизинга предусмотрен переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю.

В случае неперечисления лизингополучателем лизинговых платежей более двух раз подряд по истечении установленного договором лизинга срока платежа их списание со счета лизингополучателя осуществляется в бесспорном порядке путем направления лизингодателем в банк или иную кредитную организацию, в которых открыт счет лизингополучателя, распоряжения на списание с его счета денежных средств в пределах сумм просроченных лизинговых платежей. Бесспорное списание денежных средств может быть оспорено лизингополучателем в суде.

Арендатор и арендодатель являются солидарными кредиторами продавца.

19.7. Договор безвозмездного пользования

Договор безвозмездного пользования - это соглашение сторон, по которому одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (п. 1 ст. 689 ГК РФ).

Договор ссуды безвозмездный, он может быть консенсуальным и двусторонне обязывающим либо реальным и односторонне обязывающим.

Стороны договора ссуды - ссудодатель и ссудополучатель. Объектом договора ссуды является индивидуально-определенная вещь.

В силу сходства договора ссуды и договора аренды, каждый из которых представляет собой договор о передаче индивидуально-определенной вещи во временное пользование, к договору ссуды применяется ряд общих положений об аренде.

Юридическое лицо не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом его органов управления или контроля.

Если ссудодатель не передает вещь ссудополучателю, последний вправе потребовать расторжения договора безвозмездного пользования и возмещения понесенного им реального ущерба.

Субъективной стороной оснований ответственности ссудодателя за недостатки объекта ссуды являются умысел или грубая неосторожность. Заведомая осведомленность ссудополучателя о недостатках вещи или неосторожность, проявленная им во время осмотра или проверки вещи при заключении договора или передаче вещи, освобождает ссудодателя от ответственности за недостатки вещи (ст. 693 ГК РФ).

По общему правилу обязанность текущего и капитального ремонта вещи лежит на ссудополучателе.

В изъятие из общего правила, согласно которому риск случайной гибели или случайного повреждения вещи несет ее собственник, в договоре ссуды этот риск возлагается на ссудополучателя, если вещь погибла или была испорчена в связи с тем, что он использовал ее не в соответствии с договором безвозмездного пользования или назначением вещи либо передал ее третьему лицу без согласия ссудодателя. Ссудополучатель несет также риск случайной гибели или случайного повреждения вещи, если с учетом фактических обстоятельств мог предотвратить ее гибель или

порчу, пожертвовав своей вещью, но предпочел сохранить свою вещь. Риск ссудополучателя состоит в обязанности за свой счет восстановить первоначальное состояние вещи в случае ее повреждения или возместить ссудодателю стоимость вещи в случае ее гибели (ст. 696 ГК РФ).

Как правило, за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи, отвечает ссудодатель. Причинение вреда вследствие умысла или грубой неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя, освобождает ссудодателя от ответственности, однако бремя доказывания этих обстоятельств лежит на ссудодателе (ст. 697 ГК РФ).

Глава 20. НАЕМ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

20.1. Договор коммерческого найма жилого помещения

Договор найма жилого помещения - это соглашение сторон, по которому одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем (ст. 671 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения заключается в письменной форме.

Стороны договора - наймодатель и наниматель. Объект договора найма - жилое помещение. Наймодатель - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо. Нанимателем может быть только гражданин. Цель договора найма - обеспечение права гражданина на жилище.

Юридическое лицо не может быть стороной договора найма жилого помещения, что не исключает возможности приобретения таким лицом права владения и пользования им, но на основе иного договора. Однако фактическое пользование арендованным юридическим лицом жилым помещением может осуществлять только гражданин. Договор коммерческого найма полностью регулируется гражданским законодательством.

Объектом договора найма жилого помещения может быть только изолированное жилое помещение, пригодное для постоянного проживания. Оно должно быть благоустроенным применительно к условиям данного населенного пункта, отвечать установленным санитарным и техническим требованиям.

По требованию нанимателя и других постоянно с ним проживающих граждан и с согласия наймодателя наниматель в договоре найма жилого помещения может быть заменен одним из совершеннолетних граждан, постоянно проживающих с нанимателем (ст. 686 ГК РФ).

В случае смерти нанимателя или его выбытия из жилого помещения договор продолжает действовать на тех же условиях, а нанимателем становится один из граждан, постоянно проживающих с прежним нанимателем, по общему согласию между ними. Если такое согласие не достигнуто, все граждане, постоянно проживающие в жилом помещении, становятся сонанимателями.

Предметом договора поднайма может быть предоставление в возмездное пользование поднанимателю всего жилого помещения или его части. Поднаниматель не приобретает самостоятельного права пользования жилым помещением, не несет самостоятельной ответственности перед наймодателем.

Договор поднайма является производным от договора найма, поэтому срок договора поднайма не может превышать срока договора найма, а при досрочном прекращении договора найма договор поднайма прекращается одновременно с ним. Под временными жильцами понимаются граждане, прибывшие для проживания в жилом помещении на безвозмездной основе на срок не более шести месяцев. Условием вселения временных жильцов являются общее согласие нанимателя и постоянно проживающих с ним граждан, а также предварительное уведомление наймодателя о таком вселении. Наймодатель может запретить проживание временных жильцов при условии несоблюдения требований законодательства о норме жилой площади на человека (ст. 680 ГК РФ).

Временные жильцы не обладают самостоятельным правом пользования жилым помещением. Ответственность за их действия перед наймодателем несет наниматель. Временные жильцы обязаны освободить жилое помещение по истечении согласованного с ними срока, а если срок не согласован - не позднее семи дней со дня предъявления соответствующего требования нанимателем или любым гражданином, постоянно с ним проживающим.

Законодатель достаточно четко прописал права и обязанности сторон по данному договору.

В обязанности наймодателя входят передача нанимателю свободного жилого помещения в надлежащем состоянии, осуществление надлежащей эксплуатации дома, в

котором находится объект найма, предоставление нанимателю на возмездной основе необходимых коммунальных услуг (ст. 676 ГК РФ).

В обязанности нанимателя жилого помещения входят воздержание от использования жилого помещения для отличных от проживания целей, обеспечение сохранности и надлежащего состояния жилого помещения, своевременное внесение платы за него. Переустройство и реконструкция жилого помещения нанимателем возможны лишь с согласия наймодателя (ст. 678 ГК РФ).

Если постоянно проживающие в жилом помещении совместно с нанимателем граждане не указаны в договоре найма, они приобретают этот статус в результате их вселения в жилое помещение в установленном порядке. Такие граждане имеют равные с нанимателем права по пользованию жилым помещением, однако правовой статус сонанимателя они приобретают лишь в случае, если заключают с нанимателем договор об их солидарной с нанимателем ответственности перед наймодателем.

Условиями вселения в жилое помещение других граждан в качестве постоянно проживающих в этом жилом помещении являются согласие на такое вселение нанимателя и постоянно проживающих с ним граждан, а также соблюдение при вселении нормы общей площади на одного человека (ст. 679 ГК РФ).

По общему правилу текущий ремонт сданного внаем жилого помещения является обязанностью нанимателя, а капитальный ремонт - обязанностью наймодателя. Переоборудование жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение, если переоборудование существенно изменяет условия пользования жилым помещением, допустимо лишь с согласия нанимателя (ст. 681 ГК РФ).

Наниматель обязан вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги (квартирную плату) не позднее десятого числа следующего за прожитым месяца (ст. 682 ГК РФ).

Наниматель жилого помещения вправе с согласия других постоянно проживающих с ним граждан в любое время расторгнуть договор найма с письменным предупреждением наймодателя за три месяца.

По требованию наймодателя договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке в случаях: невнесения нанимателем платы за жилое помещение за шесть месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном - в случае невнесения платы более двух раз по истечении установленного договором срока платежа; разрушения или порчи жилого помещения

нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает (ст. 687 ГК РФ).

Если наниматель жилого помещения или другие граждане, за действия которых он отвечает, используют жилое помещение не по назначению либо систематически нарушают права и интересы соседей, наймодатель может предупредить нанимателя о необходимости устранения нарушения. Если наниматель или другие граждане, за действия которых он отвечает, после этого предупреждения продолжают использовать жилое помещение не по назначению или нарушать права и интересы соседей, наймодатель вправе в судебном порядке расторгнуть договор найма жилого помещения. Выселение из жилого помещения проживающих в нем к моменту расторжения договора найма граждан допускается только в судебном порядке.

20.2. Договор социального найма жилого помещения

Объектом договора социального найма может быть только жилое помещение в домах государственного и муниципального жилищного фонда.

Договор социального найма жилого помещения заключается по основаниям, на условиях и в порядке, предусмотренных жилищным законодательством. Предпосылкой для заключения договора социального найма является выдача уполномоченным государственным и муниципальным органом ордера на жилое помещение. Предметом договора социального найма может быть только жилое помещение государственного жилищного фонда или муниципального жилищного фонда, соответственно наймодателями выступают государство (РФ, субъект РФ) или муниципальное образование в лице своих органов или уполномоченное ими лицо. Нанимателями могут быть только граждане РФ.

Договор социального найма заключается на основании решения о предоставлении жилого помещения по договору социального найма. Жилые помещения предоставляются по договору социального найма ограниченному кругу субъектов: 1) гражданам, признанным малоимущими и нуждающимися в жилом помещении, предоставляемом по договору социального найма; 2) отдельным категориям граждан, определенным федеральным законом или законом субъекта Российской Федерации, признанным нуждающимися в жилых помещениях, независимо от их имущественного положения (например, сотрудникам милиции, прокурорам и следователям прокуратуры). Для предоставления гражданину жилого помещения по

договору социального найма необходимо, чтобы он был принят на учет в качестве нуждающегося в жилом помещении. Жилые помещения предоставляются в порядке очередности исходя из времени принятия таких граждан на учет. Кроме того, ч. 2 ст. 57 ЖК РФ устанавливает внеочередное предоставление жилых помещений. В отличие от договора коммерческого найма договор коммерческого найма жилого помещения заключается без установления срока его действия.

Глава 21. ДОГОВОРЫ, НАПРАВЛЕННЫЕ НА ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ И ОКАЗАНИЕ УСЛУГ

21.1. Общие положения о подряде

Договор подряда - это соглашение сторон, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик - принять результат работы и оплатить его (п. 1 ст. 702 ГК РФ).

Подряд относится к числу консенсуальных, двусторонне обязывающих и возмездных договоров.

Предмет договора - это результат работы подрядчика. Он может воплощаться в новой вещи (изготовление, производство), в ее переработке либо в выполнении иной работы, результат которой овеществлен.

По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Подрядчик, как правило, самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика. При этом, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами.

Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц (ст. 704 ГК РФ).

Существенными условиями являются срок и цена. В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Подрядчик несет ответственность за

нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы (ст. 708 ГК РФ).

Также в договоре должна быть указана цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения.

Стороны договора подряда - заказчик и подрядчик. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. Для того чтобы стать стороной договора, необходимо обладать правосубъектностью. Это требование относится как к гражданам, так и к юридическим лицам. К тому же участником подрядных отношений может быть государство и его субъекты. Они заключают государственные контракты на строительные, проектные и изыскательские работы, предназначенные для удовлетворения потребностей РФ или ее субъектов.

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. При этом генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда. Заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком, если иное не предусмотрено договором. При этом с согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком (ст. 706 ГК РФ).

Если на стороне подрядчика выступают одновременно два лица или более, при неделимости предмета обязательства они признаются по отношению к заказчику солидарными должниками и, соответственно, солидарными кредиторами. При делимости предмета обязательства, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, каждое из лиц приобретает права и несет обязанности по отношению к заказчику в пределах своей доли (ст. 707 ГК РФ).

Основными видами договора являются бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ.

Работа по договору подряда осуществляется за риск подрядчика, который заключается в том, что риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки несет подрядчик.

21.2. Договор бытового подряда

Договор бытового подряда - это соглашение сторон, по которому подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную для удовлетворения бытовых или других личных потребностей заказчика, а заказчик - принять и оплатить работу (п. 1 ст. 730 ГК РФ).

Данный договор является публичным, т.е. должен заключаться с любым и каждым на одинаковых условиях.

Договор может заключаться как в устной, так и письменной форме. Устная форма обычно применяется, когда заказ выполняется в присутствии заказчика. Письменная форма предполагает как наличие одного документа, подписанного сторонами, так и квитанции, обязательные реквизиты которой предусмотрены Правилами бытового обслуживания населения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 15 августа 1997 г. N 1025.

Цена работы в договоре бытового подряда определяется соглашением сторон и не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. Работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком. С согласия заказчика работа может быть оплачена им при заключении договора полностью или путем выдачи аванса (ст. 735 ГК РФ).

Подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения. Если по характеру работы это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет ее выполнять. Если заказчику не предоставлена возможность незамедлительно получить в месте заключения договора бытового подряда информацию о работе, он вправе потребовать от подрядчика возмещения убытков, вызванных необоснованным уклонением от заключения договора (ст. 732 ГК РФ).

Заказчик вправе требовать расторжения заключенного договора бытового подряда без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков в случаях, когда вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации был заключен договор на выполнение работы, не обладающей свойствами, которые имел в виду заказчик.

Подрядчик, не предоставивший заказчику информации о работе, несет ответственность и за те недостатки работы, которые возникли после ее передачи заказчику вследствие отсутствия у него такой информации.

При обнаружении недостатков работы заказчик дополнительно приобретает право требовать безвозмездного повторного выполнения работы или возмещения понесенных им расходов на исправление недостатков. Соответствующие требования заказчик вправе предъявить, если недостатки обнаружены в течение гарантийного срока, а если он не установлен - то в разумный срок, но не позднее двух лет (для недвижимости - пяти лет) со дня передачи результата работы. Если гарантийный срок менее двух лет (по недвижимости - менее пяти лет) и недостатки работы обнаружены по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет (пяти лет) со дня принятия работы, подрядчик несет ответственность, если потребитель докажет, что недостатки появились до передачи результата работы или по причинам, возникшим до этого момента (ст. 737 ГК РФ).

Заказчик вправе в любое время до окончания действия договора отказаться от его исполнения. При этом он должен заплатить подрядчику за выполненную часть работы и возместить понесенные расходы.

При неявке заказчика за работой подрядчик вправе продать ее по разумной цене после письменного предупреждения заказчика и по истечении двух месяцев со дня такого предупреждения, а вырученную сумму внести в депозит нотариуса.

21.3. Договор строительного подряда

Договор строительного подряда - это соглашение сторон, по которому подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и оплатить обусловленную цену (п. 1 ст. 740 ГК РФ).

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ.

Подрядчиком по данному договору является строительная или строительномонтажная организация либо индивидуальный предприниматель, имеющие лицензию на ведение строительной деятельности. Заказчиком может быть как физическое, так и юридическое лицо. Если работы выполняются для удовлетворения личных потребностей гражданина, то отношения сторон регулируются нормами о бытовом подряде, что не исключает и дополнительного применения к ним норм договора строительного подряда.

Договор заключается на строительство здания, выполнение монтажных, пусконаладочных и иных работ, неразрывно связанных со строящимся объектом. Договор может заключаться и по поводу капитального ремонта сооружения.

Права и обязанности сторон по договору строительного подряда в целом совпадают с предусмотренными общими положениями о подряде, однако имеют и некоторые особенности.

На заказчика возлагается обязанность по предоставлению земельного участка, а если в договоре предусмотрено иное, то и передача подрядчику в пользование необходимых для работ зданий, сооружений, обеспечение транспортировки грузов, временная подводка сетей энергоснабжения и другие услуги.

Заказчик должен организовать и осуществить приемку результата работы за свой счет, если иное не предусмотрено договором (ст. 753 ГК РФ).

Подрядчик обязан соблюдать требования об охране окружающей среды и обеспечении безопасности строительных работ. Как на заказчика, так и на подрядчика может возлагаться обязанность по страхованию объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемого при строительстве, либо по страхованию риска ответственности за причинение вреда другим лицам при строительстве. Иными словами, каждая сторона (или только одна из них) страхует те риски, которые она несет по договору строительного подряда (ст. 751 ГК РФ).

Договором строительного подряда может быть предусмотрена обязанность стороны, на которой лежит риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых при строительстве, либо ответственность за причинение при осуществлении

строительства вреда другим лицам, застраховать соответствующие риски (ст. 742 ГК РФ).

Подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ (ст. 743 ГК РФ).

Обязанность по обеспечению строительства материалами, в том числе деталями и конструкциями, или оборудованием несет подрядчик, если договором строительного подряда не предусмотрено, что обеспечение строительства в целом или в определенной части осуществляет заказчик. Сторона, в обязанность которой входит обеспечение строительства, несет ответственность за обнаружившуюся невозможность использования предоставленных ею материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ, если не докажет, что невозможность использования возникла по обстоятельствам, за которые отвечает другая сторона (ст. 745 ГК РФ).

Важной особенностью договора является сдача и приемка работ. Заказчик, получивший сообщение подрядчика о готовности к сдаче результата выполненных по договору строительного подряда работ либо, если это предусмотрено договором, выполненного этапа работ, обязан немедленно приступить к его приемке. Заказчик организует и осуществляет приемку результата работ за свой счет, если иное не предусмотрено договором строительного подряда. В предусмотренных законом или иными правовыми актами случаях в приемке результата работ должны участвовать представители государственных органов и органов местного самоуправления. Заказчик, предварительно принявший результат отдельного этапа работ, несет риск последствий гибели или повреждения результата работ, которые произошли не по вине подрядчика (ст. 753 ГК РФ).

Сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. При отказе одной из сторон от подписания акта в нем делается отметка об этом и акт подписывается другой стороной.

Односторонний акт сдачи или приемки результата работ может быть признан судом недействительным лишь в случае, если мотивы отказа от подписания акта признаны им обоснованными. В случаях, когда это предусмотрено законом или договором строительного подряда либо вытекает из характера работ, выполняемых по договору, приемке результата работ должны предшествовать предварительные испытания. В этих случаях приемка может осуществляться только при положительном

результате предварительных испытаний. Заказчик вправе отказаться от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре строительного подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

21.4. Подряд на выполнение работ для государственных или муниципальных нужд

В тех случаях, когда строительные, проектно-изыскательские работы предназначены для удовлетворения потребностей РФ, субъектов Федерации или муниципальных образований, они выполняются на основе государственного или муниципального контракта. Правила о подряде для государственных или муниципальных нужд применяются также к выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных или муниципальных нужд.

Согласно п. 2 ст. 763 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (далее - контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие работы, связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера, и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Сторонами контракта являются государственный или муниципальный заказчик и подрядчик. В качестве государственного или муниципального заказчика могут выступать соответственно федеральный орган государственной власти, орган государственной власти субъектов РФ или орган местного самоуправления, а также получатели бюджетных средств, уполномоченные указанными органами.

В качестве подрядчика может выступать юридическое лицо или гражданин, отвечающие требованиям законодательства о размещении заказов.

В контракте в обязательном порядке должны быть указаны условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Уменьшение в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, является основанием для согласования сторонами новых сроков, а в случае необходимости - других условий выполнения работ. При этом подрядчик вправе требовать возмещения заказчиком убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ.

Основания и порядок заключения контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд аналогичны основаниям и порядку заключения контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд.

21.5. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик - принять и оплатить их результат (ст. 758 ГК РФ).

Предмет договора - результат проектных работ в виде технической документации или представление заказчику данных о проведенных изыскательских работах. Сторонами договора являются подрядчик, в качестве которого выступают лица, имеющие лицензию на проведение проектных и изыскательских работ, и заказчик, которым может быть любой субъект гражданского права.

Договор носит срочный характер. При заключении договора стороны должны предусмотреть срок, в течение которого подрядчик должен выполнить определенную работу. Общий срок договора может быть разбит на ряд промежуточных сроков, к которым должны быть выполнены отдельные этапы работ.

Для договора не предусмотрена специальная форма, однако обычно он заключается в виде одного документа, подписанного обеими сторонами.

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик обязан:

1) выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором;

2) согласовывать готовую техническую документацию с заказчиком, а при необходимости вместе с заказчиком - с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления;

3) передать заказчику готовую техническую документацию и результаты изыскательских работ (ст. 760 ГК РФ).

Подрядчик не вправе передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика. Подрядчик по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ гарантирует заказчику отсутствие у третьих лиц права воспрепятствовать выполнению работ или ограничивать их выполнение на основе подготовленной подрядчиком технической документации.

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ заказчик обязан, если иное не предусмотрено договором:

1) уплатить подрядчику установленную цену полностью после завершения всех работ или уплачивать ее частями после завершения отдельных этапов работ;

2) использовать техническую документацию, полученную от подрядчика, только на цели, предусмотренные договором, не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика;

3) оказывать содействие подрядчику в выполнении проектных и изыскательских работ в объеме и на условиях, предусмотренных в договоре;

4) участвовать вместе с подрядчиком в согласовании готовой технической документации с соответствующими государственными органами и органами местного самоуправления;

5) возместить подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ вследствие обстоятельств, не зависящих от подрядчика;

6) привлечь подрядчика к участию в деле по иску, предъявленному к заказчику третьим лицом в связи с недостатками составленной технической документации или выполненными изыскательскими работами (ст. 762 ГК РФ).

21.6. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик - принять работу и оплатить ее (ст. 769 ГК РФ).

Из данного понятия следует, что речь идет о двух разных договорах, которые имеют определенные сходства и различия.

Различие заключается прежде всего в предмете договоров. Так, по договору на выполнение НИР исполнитель обязуется провести само исследование (т.е. предметом договора является работа как таковая). В то же время по договору на выполнение ОКР предметом договора служит результат работы в той конкретной вещественной форме, в которой он должен быть передан заказчику, - образец изделия, документация на изделие или технология. Вместе с тем следует учитывать, что и результат научно-исследовательской работы обычно имеет определенное материальное воплощение: научный отчет, заключение и т.д.

Договор на выполнение НИР и ОКР может охватывать как весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы).

Особенность данного договора - то, что в нем присутствует значительный элемент риска. Уже в ходе научно-исследовательских или опытно-конструкторских и технологических работ может выявиться невозможность получения запланированного результата при отсутствии вины исполнителя или заказчика. Такая ситуация обусловлена тем, что речь идет о творческой деятельности, прогнозировать которую не всегда возможно.

Стороны договора - исполнитель и заказчик. В качестве исполнителей могут выступать как физические, так и юридические лица, обладающие специальными познаниями в той или иной области науки и техники (НИИ, конструкторские бюро, временные творческие коллективы, создаваемые специально для решения конкретной задачи, и т.д.). Что касается заказчиков, то в качестве таковых могут выступать любые субъекты гражданского права, в том числе Российская Федерация и субъекты РФ.

Из данного выше определения договора следует, что существенное условие договора - срок. Срок в данном договоре может быть трех видов: срок действия самого

договора (срок окончания работы), срок начала выполнения работы, сроки завершения отдельных этапов работы, которые обычно оговариваются в календарном плане.

Договор является возмездным, поэтому в договоре обычно указывается цена, которая должна включать издержки исполнителя (амортизация оборудования, расход материалов и т.д.), а также вознаграждение. Цена может быть определена в виде конкретной суммы или же в договоре могут быть указаны способы ее определения.

В большинстве случаев при заключении договора на выполнение НИР заказчик передает исполнителю техническое задание и согласовывает с ним программу действий. Техническое задание может включать технико-экономическое обоснование проведения работ, требования к документации, порядок сдачи-приемки работ и т.д.

Исполнитель в договорах на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ обязан:

- 1) выполнить работы в соответствии с согласованным с заказчиком техническим заданием и передать заказчику их результаты в предусмотренный договором срок;
- 2) согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих третьим лицам, и приобретение прав на их использование;
- 3) своими силами и за свой счет устранять допущенные по его вине в выполненных работах недостатки, которые могут повлечь отступления от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или в договоре;
- 4) незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы;
- 5) гарантировать заказчику передачу полученных по договору результатов, не нарушающих исключительных прав других лиц (ст. 773 ГК РФ).

Заказчик в договорах на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ обязан:

- 1) передавать исполнителю необходимую для выполнения работы информацию;
- 2) принять результаты выполненных работ и оплатить их (ст. 774 ГК РФ).

Договором может быть также предусмотрена обязанность заказчика выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу (технико-экономические параметры) или тематику работ.

Сдача-приемка выполненных работ оформляется двусторонним актом, который подписывается представителями как заказчика, так и исполнителя. Если в выполненной работе будут обнаружены недостатки, то они должны быть отражены в акте. Сдача-

приемка должна производиться в соответствии с процедурой, установленной в самом договоре. Обычно исполнитель, закончив определенный этап работы или завершив работу в целом, уведомляет об этом заказчика и направляет ему на подпись акт сдачи-приемки с приложением необходимых документов, подтверждающих факт выполнения работы (научные отчеты, техническая документация, чертежи, опытные образцы и т.д.).

Результаты работы принимаются либо специальной комиссией, либо специально уполномоченным представителем заказчика. Отказ от приемки результатов работы должен быть сделан в письменной форме с обязательной мотивировкой причин отказа.

Законом ограничен объем ответственности исполнителя. В частности, исполнитель обязан возместить причиненные им заказчику убытки в пределах стоимости работ по договору, а упущенная выгода подлежит возмещению только в случаях, предусмотренных договором. Таким образом, убытки, причиненные заказчику вследствие нарушения условия о качестве выполненной работы, ограничиваются размером реального ущерба (ст. 777 ГК РФ).

21.7. Договор возмездного оказания услуг

Договор возмездного оказания услуг - это соглашение, по которому одна сторона (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) оказать услуги (совершить действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик - оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК РФ). Договор является консенсуальным, возмездным, двусторонне обязывающим.

К данному виду договора относятся оказание услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных, за исключением услуг перевозки, транспортной экспедиции, банковского вклада, банковского счета и др.

Стороны договора - исполнитель, лицо, предоставляющее услуги, и заказчик - лицо, которому услуга предоставляется. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. К исполнителю могут предъявляться дополнительные требования, обусловленные характером услуг (наличие специального образования, лицензии и т.д.).

Основная обязанность исполнителя - оказание услуги. Если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично (ст. 780 ГК РФ).

Основная обязанность заказчика - ее оплата. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг. В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг (ст. 781 ГК РФ).

Законодательством не установлены специальные правила о месте и сроке исполнения обязательства, поэтому применяются общие положения обязательственного права.

В отличие от договора подряда на исполнителя в данном случае не лежит риск неполучения запланированного результата. При этом применяются общие правила об ответственности за вину. Так, при невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, последний обязан оплатить исполнителю деятельность по оказанию услуг в полном объеме. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, не зависящим от сторон, обязанность по оплате услуг не возникает, однако заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором.

Особенностью договора является то, что каждая из сторон вправе отказаться от исполнения уже заключенного договора в одностороннем порядке и без обращения в суд. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, а исполнитель лишь при условии полного возмещения убытков (ст. 782 ГК РФ).

Глава 22. ПЕРЕВОЗКА. ТРАНСПОРТНАЯ ЭКСПЕДИЦИЯ

22.1. Договор перевозки груза

Договор перевозки груза - это соглашение сторон, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель - уплатить за перевозку груза установленную плату (п. 1 ст. 785 ГК РФ).

Договор перевозки груза реальный, возмездный, двусторонне обязывающий. Стороны договора - отправитель груза и перевозчик.

Предмет договора - деятельность перевозчика по доставке груза уполномоченному на его получение лицу.

Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом) (ст. 785 ГК РФ).

Заключение договора перевозки может подтверждаться и другими письменными документами. Так, при железнодорожных и внутренних водных перевозках предусматривается составление дорожной ведомости, повторяющей в основном сведения накладной. Кроме того, при этих перевозках отправителю в удостоверении приема груза выдается грузовая квитанция.

В случае утраты накладной перевозчиком он обязан на основании дорожной ведомости составить копию накладной и выдать ее грузоотправителю.

Порядок оформления транспортных документов подробно определен в правилах перевозок для соответствующего вида транспорта, причем на железнодорожном, воздушном и автомобильном транспорте применяется единая для данного транспорта форма основных транспортных документов. На водном транспорте пароходства используют и собственные проформы коносаментов.

Формы транспортной накладной для отдельных видов перевозки определяются соответствующими уставами и кодексами или в установленном ими порядке.

Размер провозной платы в обычном договоре перевозки по общему правилу устанавливается соглашением сторон, а провозная плата за перевозку транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами (ст. 790 ГК РФ).

Ответственность за неисполнение и ненадлежащее исполнение обязательств по перевозке устанавливается законодательством, а также договором перевозки. Если ответственность перевозчика установлена законодательством, соглашения о ее ограничении и устранении в основном ничтожны (ст. 793 ГК РФ).

Основанием ответственности перевозчика за утрату, недостачу или порчу груза является наличие его вины в нарушении договора перевозки. Вина перевозчика предполагается, если он не докажет обратное.

Размер ответственности перевозчика за утрату, недостачу или повреждение груза или багажа ограничен размером причиненного отправителю или пассажиру реального ущерба, однако помимо этого перевозчик обязан возратить провозную плату, если она не входит в стоимость груза.

Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком: в случае утраты или недостачи груза или багажа - в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа; в случае повреждения (порчи) груза или багажа - в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа - в размере его стоимости; в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, - в размере объявленной стоимости груза или багажа (ст. 796 ГК РФ).

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре - исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

22.2. Договор перевозки пассажира

Договор перевозки пассажира - это соглашение сторон, по которому одна сторона (перевозчик) обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа - и за его провоз (п. 1 ст. 786 ГК РФ).

Договор перевозки пассажира консенсуальный. С момента заключения договора перевозчик принимает на себя обязанность доставить пассажира из пункта отправления в пункт назначения, обозначенный в билете. Основная обязанность пассажира состоит в уплате установленной платы за проезд. Договор перевозки пассажира является двусторонним и возмездным. Обладание рядом категорий пассажиров правом на бесплатный проезд на соответствующих видах транспорта не лишает данный договор возмездного характера.

Стороны этих договоров - пассажир и перевозчик. Пассажир имеет право:

1) перевозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях. Возраст детей, которые могут быть перевезены вместе с пассажиром бесплатно или на иных

льготных условиях, устанавливается транспортными уставами и кодексами. На железнодорожном, морском транспорте пассажир имеет право перевезти бесплатно без предоставления отдельного места одного ребенка до 5 лет. В соответствии с Воздушным кодексом РФ пассажир вправе бесплатно перевезти одного ребенка в возрасте не старше 2 лет без предоставления ему отдельного места, других детей до 2 лет, а также детей от 2 до 12 лет в соответствии с льготным тарифом с предоставлением им отдельных мест (п. 2 ст. 106 ВК РФ). На железнодорожном транспорте возраст детей, оплата перевозки которых осуществляется на льготных условиях, варьируется от 5 до 10 лет;

- 2) провозить с собой бесплатно ручную кладь в пределах установленных норм;
- 3) сдавать к перевозке багаж за плату по тарифу.

Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа - багажной квитанцией.

Формы билета и багажной квитанции устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. В настоящее время такой порядок установлен действующими на отдельных видах транспорта правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа. В правилах предусмотрен перечень запрещенных к перевозке вещей, порядок определения веса багажа, нормы багажа, доставляемого по одному билету, размер платы за доставку багажа и другие условия, определяющие взаимоотношения перевозчика и пассажира по доставке багажа.

Билет и багажная накладная не являются письменной формой договоров перевозки соответственно пассажира и багажа, их назначение состоит в удостоверении факта заключения этих договоров.

За перевозку пассажиров и багажа взимается провозная плата, установленная соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами. Плата за перевозку пассажиров и багажа транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами (ст. 790 ГК РФ).

За задержку отправления пассажира или опоздание доставки его в пункт назначения ответственность перевозчика выражается в обязанности уплатить неустойку в форме штрафа. Его размер устанавливается законодательством. Перевозчика освобождает от ответственности задержка или опоздание перевозки вследствие обстоятельств непреодолимой силы или иных не зависящих от перевозчика

обстоятельств. Бремя доказывания наличия таких обстоятельств и их причинной связи с задержкой или опозданием лежит на перевозчике.

Если задержка отправления повлекла отказ пассажира от перевозки, ему независимо от взыскания штрафа и наличия оснований ответственности перевозчика должна быть возвращена провозная плата.

22.3. Договор транспортной экспедиции

Договор транспортной экспедиции - это соглашение сторон, по которому одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза (п. 1 ст. 801 ГК РФ).

Договор транспортной экспедиции консенсуальный, возмездный и двусторонне обязывающий. Стороны договора - экспедитор и клиент. В роли экспедитора может выступать и сам перевозчик. Предмет договора - выполнение или организация выполнения услуг, связанных с перевозкой груза.

Договором транспортной экспедиции могут быть предусмотрены обязанности экспедитора организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом, обязанность экспедитора заключить от имени клиента или от своего имени договор (договоры) перевозки груза, обеспечить отправку и получение груза, а также другие обязанности, связанные с перевозкой.

В качестве дополнительных услуг договором транспортной экспедиции может быть предусмотрено осуществление таких необходимых для доставки груза операций, как получение требующихся для экспорта или импорта документов, выполнение таможенных и иных формальностей, проверка количества и состояния груза, его погрузка и выгрузка, уплата пошлин, сборов и других расходов, возлагаемых на клиента, хранение груза, его получение в пункте назначения, а также выполнение иных операций и услуг, предусмотренных договором (ст. 801 ГК РФ).

Договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме. Несоблюдение простой письменной формы договора транспортной экспедиции не влечет его недействительности, но лишает стороны права в случае спора ссылаться на свидетельские показания. Клиент должен выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей (ст. 802 ГК РФ).

Клиент обязан предоставить экспедитору документы и другую информацию о свойствах груза, об условиях его перевозки, а также иную информацию, необходимую для исполнения экспедитором обязанности, предусмотренной договором транспортной экспедиции.

Экспедитор обязан сообщить клиенту об обнаруженных недостатках полученной информации, а в случае неполноты информации запросить у клиента необходимые дополнительные данные.

В случае непредставления клиентом необходимой информации экспедитор вправе не приступать к исполнению соответствующих обязанностей до предоставления такой информации (ст. 804 ГК РФ).

Любая из сторон вправе отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции, предупредив об этом другую сторону в разумный срок.

При одностороннем отказе от исполнения договора сторона, заявившая об отказе, возмещает другой стороне убытки, вызванные расторжением договора.

Глава 23. ЗАЕМ И КРЕДИТ

23.1. Договор займа

Договор займа - это соглашение сторон, по которому одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п. 1 ст. 807 ГК РФ).

Договор займа - реальный, односторонне обязывающий.

Договор займа - возмездный договор, и даже если в договоре не установлен размер процентов, он может быть определен исходя из ставки рефинансирования на день уплаты заемщиком суммы долга или соответствующей части.

В виде исключения в договоре может быть предусмотрена его безвозмездность при наличии одного из двух условий:

1) когда он заключен между гражданами на сумму не более 50 минимальных размеров оплаты труда и не связан с предпринимательской деятельностью хотя бы одного из этих граждан;

2) когда предметом договора являются не деньги, а иные вещи, определяемые родовыми признаками.

Предметом договора могут быть не только деньги, но и вещи, определяемые родовыми признаками (зерно, бензин и т.д.).

Стороны договора - заимодавец и заемщик. В качестве заимодавца и заемщика могут выступать любые субъекты гражданского права.

Договор займа должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает 10 минимальных размеров оплаты труда, а в случае, когда заимодавцем выступает юридическое лицо, - независимо от суммы.

Заемщик вправе оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре. Если договор займа должен быть совершен в письменной форме, его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается, за исключением случаев, когда договор был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с заимодавцем или стечения тяжелых обстоятельств. Если в процессе оспаривания заемщиком договора займа по его безденежности будет установлено, что деньги или другие вещи в действительности не были получены от заимодавца, договор займа считается незаключенным. Когда деньги или вещи в действительности получены заемщиком от заимодавца в меньшем количестве, чем указано в договоре, договор считается заключенным на это количество денег или вещей (ст. 812 ГК РФ).

Договор займа может удостоверяться выдачей ценных бумаг - векселя и облигации. Допускается заключение целевого договора займа. В этом случае заемщик обязан обеспечить заимодавцу возможность контроля за целевым использованием заемных сумм.

Договор займа может быть прекращен досрочно как по инициативе заемщика, так и по инициативе заимодавца в случаях, установленных в законе или договоре.

23.2. Кредитный договор

Кредитный договор - это соглашение сторон, по которому банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется

возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (п. 1 ст. 819 ГК РФ).

Данный договор имеет свои особенности.

Во-первых, кредиторами по такому договору могут выступать только банки и другие кредитные организации.

Во-вторых, кредитный договор может устанавливать лишь сугубо денежное обязательство. К договорам, содержащим обязанность предоставить в кредит не деньги, а вещи, применяются специальные правила о товарном кредите, которые имеют свои специфические особенности, включая и особую область применения.

Кредитный договор во всех случаях должен быть заключен в письменной форме, ибо несоблюдение письменной формы влечет недействительность такого кредитного договора. Такой договор считается ничтожным (ст. 820 ГК РФ).

Если в кредитный договор включены условия о залоге недвижимости, такой договор должен быть зарегистрирован в установленном порядке.

Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок.

Кредитор может отказаться от выдачи кредита заемщику в строго определенных случаях: если обстоятельства очевидно свидетельствуют о том, что заемщик не возвратит кредит в срок. К таким обстоятельствам можно отнести неудовлетворительную структуру баланса заемщика. Основанием для отказа от дальнейшего кредитования заемщика является и нарушение последним предусмотренной договором обязанности целевого использования кредита. Очевидно, что отказ кредитора от предоставления кредита либо расторжение договора до такого предоставления возможны также при наличии соответствующих обстоятельств, предусмотренных общими положениями ГК РФ об обязательствах (ст. 821 ГК РФ).

В отличие от кредитора заемщику предоставляются более широкие возможности по отказу от кредита, но до получения суммы займа. Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или кредитным договором.

Законодатель не устанавливает какой-либо срок до наступления момента предоставления кредита, с истечением которого уведомление заемщика об отказе от

получения кредита не имеет силы. Такой срок может быть указан в кредитном договоре.

23.3. Договор товарного кредита

Договор товарного кредита - это соглашение сторон, по которому одна сторона предоставляет другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (ст. 822 ГК РФ).

Стороны договора - любые субъекты гражданского права.

Предметом данного кредитного договора являются такие товары, как сельскохозяйственная продукция, полуфабрикаты, сырье, горючесмазочные материалы и т.п., недостаток которых может быть восполнен за счет заимствования у другого лица. Поскольку договор товарного кредита заключается, как правило, в производственных целях, к нему применяются не только правила о займе (кредите), но и условия о количестве, ассортименте, качестве, таре и другие правила главы о купле-продаже товаров, если иное не предусмотрено кредитным договором.

Нужно отличать договор товарного кредита от договора займа. В отличие от займа вещей по договору товарного кредита заемщик, во-первых, вправе во исполнение уже заключенного договора требовать от кредитора передачи соответствующих вещей.

Во-вторых, договор товарного кредита отличается от кредитного договора (займа) по субъектному составу сторон. В качестве кредитора в кредитном договоре выступают банки и иные кредитные организации. Товарный же кредит может быть предоставлен любым лицом. На практике договор товарного кредита, как правило, заключают коммерческие организации.

В-третьих, все условия договора товарного кредита о количестве, качестве, ассортименте, комплектности передаваемых товаров, их упаковке и таре регулируются нормами о договоре купли-продажи, если в договоре не предусмотрено иное.

И, наконец, в-четвертых, в договоре могут быть установлены определенные требования к передаваемым вещам, причем договор товарного кредита, как любой кредитный договор, является возмездным.

23.4. Договор коммерческого кредита

Договор коммерческого кредита подразумевает включение условия, в силу которого одна сторона предоставляет другой стороне отсрочку или рассрочку исполнения какой-либо обязанности (уплатить деньги либо передать имущество, выполнить работы или услуги) (ст. 823 ГК РФ). Предоставление подобного кредита неразрывно связано с тем договором, условием которого является. Коммерческим кредитованием может считаться всякое несовпадение во времени встречных обязанностей по заключенному договору, когда товары поставляются (работы выполняются, услуги оказываются) ранее их оплаты либо платеж производится ранее передачи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

Коммерческое кредитование, как правило, осуществляется без специального юридического оформления, в силу одного из условий заключенного договора (об авансе, о рассрочке и др.).

Согласно закону проценты, взимаемые за пользование коммерческим кредитом (в том числе суммами аванса, предварительной оплаты), являются платой за пользование денежными средствами. Проценты за пользование коммерческим кредитом подлежат уплате с момента, определенного законом или договором. Если законом или договором этот момент не определен, следует исходить из того, что такая обязанность возникает с момента получения товаров, работ или услуг (при отсрочке платежа) или с момента предоставления денежных средств (при авансе или предварительной оплате) и прекращается при исполнении стороной, получившей кредит, своих обязательств либо при возврате полученного в качестве коммерческого кредита.

В случае, когда продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено договором купли-продажи, на сумму предварительной оплаты подлежат уплате проценты со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы. Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя до дня передачи товара либо возврата денежных средств продавцом при отказе покупателя от товара. В этом случае проценты взимаются как плата за предоставленный коммерческий кредит.

В случае, когда договором купли-продажи предусмотрена оплата товара через определенное время после его передачи покупателю либо оплата товара в рассрочку, а покупатель не исполняет обязанность по оплате переданного товара в установленный

договором срок, покупатель обязан уплатить проценты на сумму, уплата которой просрочена, в соответствии с размером ставки рефинансирования, когда по договору товар должен быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем, если иное не предусмотрено ГК РФ или договором купли-продажи.

Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты на сумму, соответствующую цене товара, начиная со дня передачи товара продавцом. Указанные проценты, начисляемые (если иное не установлено договором) до дня, когда оплата товара была произведена, являются платой за коммерческий кредит.

Глава 24. БАНКОВСКИЙ ВКЛАД. БАНКОВСКИЙ СЧЕТ. РАСЧЕТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

24.1. Договор банковского вклада

Договор банковского вклада (депозитный договор) - это соглашение, по которому одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (п. 1 ст. 834 ГК РФ).

Договор является реальным, поскольку для его заключения необходима передача вклада банку, возмездным и односторонне обязывающим.

Предметом договора является денежная сумма (вклад), которая может быть внесена как в наличной, так и в безналичной форме.

Вкладчик приобретает право требования к банку о возврате суммы вклада и процентов по нему. Каких-либо обязанностей перед банком у него не возникает, поэтому депозитный договор является односторонне обязывающим и возмездным. Если в качестве вкладчика в договоре банковского вклада выступает гражданин, на такой договор распространяются правила о публичном договоре.

Сторонами договора являются банк и вкладчик. Вкладчиком может быть любое юридическое или физическое лицо. Банк должен иметь лицензию на совершение банковских операций, предусматривающую право на привлечение денежных средств во вклады.

Договор банковского вклада заключается на условиях выдачи вклада по первому требованию (вклад до востребования) либо на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад).

Договором может быть предусмотрено внесение вкладов на иных условиях их возврата, не противоречащих закону. По договору банковского вклада любого вида банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика, за исключением вкладов, внесенных юридическими лицами на иных условиях возврата, предусмотренных договором (ст. 837 ГК РФ).

Условие договора об отказе гражданина от права на получение вклада по первому требованию ничтожно. В случаях, когда срочный либо другой вклад, иной, чем вклад до востребования, возвращается вкладчику по его требованию до истечения срока либо до наступления иных обстоятельств, указанных в договоре банковского вклада, проценты по вкладу выплачиваются в размере, соответствующем размеру процентов, выплачиваемых банком по вкладам до востребования, если договором не предусмотрен иной размер процентов.

В случаях, когда вкладчик не требует возврата суммы срочного вклада по истечении срока либо суммы вклада, внесенного на иных условиях возврата - по наступлении предусмотренных договором обстоятельств, договор считается продленным на условиях вклада до востребования, если иное не предусмотрено договором.

Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение формы депозитного договора влечет его ничтожность. Письменная форма считается соблюденной не только при подписании сторонами единого документа, но и в том случае, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным вкладчику документом, который отвечает требованиям законодательства, банковским правилам и обычаям делового оборота (ст. 836 ГК РФ).

Банк обязан вернуть вкладчику сумму вклада с уплатой обусловленных договором процентов. Проценты представляют собой плату за пользование заемными средствами, предоставленными вкладчиком банку. Их размер обычно устанавливается в договоре. Однако в силу принципа возмездности депозитных отношений проценты подлежат уплате в любом случае, даже если стороны договора не согласовали их размер. В этом случае банк обязан уплатить их в размере, определяемом по тем же правилам, что и в договоре займа. Банк не вправе в одностороннем порядке изменять

процентные ставки по вкладу, если иное не установлено федеральным законом или договором с вкладчиком (ст. 838 ГК РФ).

У договора банковского вклада с участием граждан-вкладчиков у банка есть существенная особенность: гражданин-вкладчик, открывший счет в банке, вправе дать последнему поручение о перечислении третьим лицам денежных средств со вклада. Для юридических лиц такая операция прямо запрещена п. 3 ст. 834 ГК РФ. Их права ограничиваются возвратом вклада и получением процентов. Все расчеты юридических лиц происходят на основании заключенного ими договора банковского счета.

Возврат вкладов граждан банком обеспечивается путем осуществляемого в соответствии с законом обязательного страхования вкладов, а в предусмотренных законом случаях и иными способами. Способы обеспечения банком возврата вкладов юридических лиц определяются договором банковского вклада (ст. 840 ГК РФ).

24.2. Договор банковского счета

Договор банковского счета консенсуальный, возмездный и двусторонне обязывающий.

Стороны договора - банк и клиент. Банк - организация, получившая лицензию на совершение банковских операций.

В соответствии с существующими банковскими правилами клиентом может быть любое юридическое лицо или гражданин-предприниматель.

При заключении договора банковского счета клиенту или указанному им лицу открывается счет в банке на условиях, согласованных сторонами.

Основное содержание договора - обязанность банка принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету. Банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами (ст. 845, 846 ГК РФ).

Банк не вправе отказать в открытии счета, совершение соответствующих операций по которому предусмотрено законом, учредительными документами банка и выданным ему разрешением (лицензией), за исключением случаев, когда такой отказ

вызван отсутствием у банка возможности принять на банковское обслуживание либо допускается законом или иными правовыми актами.

Банк вправе использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться этими средствами, и не вправе определять и контролировать использование денежных средств клиента и устанавливать другие не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению.

Банк обязан зачислять поступившие на счет клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета.

Банк обязан по распоряжению клиента выдавать или перечислять со счета денежные средства клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или договором банковского счета (ст. 849 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено договором банковского счета, за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, банк уплачивает проценты, сумма которых зачисляется на счет (ст. 852 ГК РФ).

Обязанности клиента - соблюдать правила, предусмотренные банковскими правилами и договором, в том числе оплачивать услуги банка по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете.

24.3. Расчеты платежными поручениями и по аккредитиву

Расчеты платежными поручениями - наиболее распространенная форма расчетов. При расчетах платежным поручением банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или в ином банке в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота (п. 1 ст. 863 ГК РФ).

Банковский перевод осуществляется: за счет средств плательщика; на счет, указанный плательщиком; в срок, установленный законом или в соответствии с ним,

если стороны договора банковского счета не установили более короткий срок исполнения перевода (ст. 865 ГК РФ).

Содержание платежного поручения и представляемых вместе с ним расчетных документов и их форма должны соответствовать требованиям закона и установленных в соответствии с ним банковских правил. Для осуществления перевода плательщик представляет в банк поручение на бланке установленной формы. Поручение действительно в течение десяти дней со дня выписки, причем день выписки в расчет не включается.

При несоответствии платежного поручения установленным требованиям банк вправе уточнить содержание платежного поручения. Запрос банка плательщику в этом случае должен быть сделан незамедлительно после получения документа. Если ответ не получен в установленные законом или банковскими правилами сроки (а при их отсутствии - в разумный срок), банк по общему правилу вправе оставить поручение без исполнения и вернуть его плательщику (ст. 864 ГК РФ).

Исполнение поручения состоит в перечислении банком денежной суммы со счета плательщика на счет получателя средств через его банк. Такая обязанность возлагается на банк плательщика, принявший поручение к исполнению, в сроки, предусмотренные законом, банковскими правилами, обычаями делового оборота или договором банковского счета (ст. 865 ГК РФ).

Моментом исполнения поручения плательщика является день зачисления средств на корреспондентский счет банка получателя, который обязан в соответствии со ст. 849 ГК РФ зачислить поступившие его клиенту средства на счет последнего не позднее дня, следующего за днем поступления в банк платежного документа. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения платежного поручения ответственность банка наступает по общим правилам, регулирующим отношения, возникающие в связи с ненадлежащим исполнением денежных обязательств.

Субъекты аккредитивного обязательства - плательщик, банк-эмитент, получатель средств и, как правило, исполняющий банк. Содержанием аккредитивного поручения является принятие на себя банком-эмитентом обязательства перед третьим лицом совершить в соответствии с указаниями плательщика одно или несколько действий либо уполномочить другой банк (исполняющий банк) совершить эти действия. Круг таких действий исчерпывающе определен:

- 1) произвести платежи получателю средств;
- 2) оплатить, или учесть, или акцептовать переводной вексель (ст. 867 ГК РФ).

Закон предусматривает следующие виды аккредитива:

1. Отзывным признается аккредитив, который может быть изменен или отменен банком-эмитентом без предварительного уведомления получателя средств. Отзыв аккредитива не создает каких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств. Исполняющий банк обязан осуществить платеж или иные операции по отзывному аккредитиву, если к моменту их совершения им не получено уведомление об изменении условий или отмене аккредитива. Аккредитив является отзывным, если в его тексте прямо не установлено иное (ст. 868 ГК РФ).

2. Безотзывным признается аккредитив, который не может быть отменен без согласия получателя средств. По просьбе банка-эмитента исполняющий банк, участвующий в проведении аккредитивной операции, может подтвердить безотзывный аккредитив (подтвержденный аккредитив). Такое подтверждение означает принятие исполняющим банком дополнительного к обязательству банка-эмитента обязательства произвести платеж в соответствии с условиями аккредитива. Безотзывный аккредитив, подтвержденный исполняющим банком, не может быть изменен или отменен без согласия исполняющего банка (ст. 869 ГК РФ).

3. Покрытый аккредитив - аккредитив, при открытии которого банк-эмитент перечисляет сумму аккредитива в исполняющий банк.

4. Непокрытый аккредитив - аккредитив, при открытии которого банк-эмитент сумму аккредитива в распоряжение исполняющего банка не перечисляет, но предоставляет ему право списывать всю сумму аккредитива с ведущегося у него счета банка-эмитента.

Подтверждение аккредитива означает, что исполняющий банк принимает на себя дополнительное к обязательству банка-эмитента обязательство осуществить платеж в соответствии с условиями безотзывного аккредитива (так как подтвержден может быть только безотзывный аккредитив).

По общему правилу ответственность перед плательщиком за нарушение условий аккредитива несет банк-эмитент. Изъятие из этого правила предусмотрено для случая неправильной выплаты исполняющим банком денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву вследствие нарушения условий аккредитива - в этом случае ответственность может быть возложена на исполняющий банк (ст. 872 ГК РФ).

24.4. Расчеты по инкассо

При расчетах по инкассо банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента выполнить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа (ст. 874 ГК РФ).

Банк-эмитент, получив документы от клиента, начинает процедуру инкассирования сам или направляет их исполняющему банку. При отсутствии какого-либо документа или несоответствии документа по внешним признакам инкассовому поручению исполняющий банк обязан немедленно известить об этом лицо, от которого было получено инкассовое поручение. Если указанные недостатки не устранены, то исполняющий банк вправе возвратить документы без исполнения.

Представленные на инкассо документы могут подлежать оплате либо по предъявлении, либо в иной срок. Если документы подлежат оплате по предъявлении, то исполняющий банк должен сделать представление к платежу немедленно по получении инкассового поручения. Если же документы подлежат оплате в иной срок, исполняющий банк должен немедленно по получении инкассового поручения представить документы плательщику для акцепта, а требование о платеже банк должен предъявить не позднее срока платежа, указанного в документе.

Полученные (инкассированные) суммы должны быть немедленно переданы исполняющим банком в распоряжение банку-эмитенту, который обязан зачислить их на счет клиента. Частичные платежи могут быть приняты в случаях, когда это установлено банковскими правилами либо при наличии специального разрешения в инкассовом поручении. Исполняющий банк вправе удержать из инкассированных им сумм причитающееся ему вознаграждение и возмещение понесенных им в связи с исполнением инкассового поручения расходов.

Если платеж или акцепт не были получены, что возможно в случае отказа плательщика соответственно от платежа или акцепта, исполняющий банк обязан немедленно известить банк-эмитент о причинах неплатежа или отказа от акцепта, а банк-эмитент, в свою очередь, обязан немедленно информировать об этом клиента, запросив у него указания относительно дальнейших действий. Если клиент не дает такие указания в срок, установленный банковскими правилами или, при его отсутствии, в разумный срок, исполняющий банк вправе возвратить документы банку-эмитенту (ст. 876 ГК РФ).

24.5. Расчеты чеками

Основная особенность расчетов чеками связана с тем, что чек является не только расчетным документом, но в то же время и ценной бумагой, содержащей ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку выплатить указанную в нем сумму чекодержателю.

Участниками чекового правоотношения выступают три лица: чекодатель, плательщик по чеку и чекодержатель. В качестве плательщика в чековом обязательстве может выступать только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Как правило, чек используется для платежа по основному обязательству, существующему между чекодателем и чекодержателем, но сама по себе выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан. Денежное обязательство, во исполнение которого выдан чек, считается исполненным только в момент получения чекодержателем платежа по чеку.

Чек, являясь ценной бумагой, должен содержать предусмотренные законом обязательные реквизиты, отсутствие большинства из которых лишает его юридической силы: наименование "чек", включенное в текст документа; поручение плательщику (банку) выплатить определенную денежную сумму; наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж; указание валюты платежа, даты и места составления чека; подпись чекодателя (ст. 878 ГК РФ).

Отсутствие в чеке указания места его составления не влечет недействительность чека (в отличие от отсутствия любого из остальных реквизитов) - такой чек рассматривается как подписанный в местонахождении чекодателя. Форма чека и порядок его заполнения определяются законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Чек может быть именным и переводным. Вид чека определяет способ передачи прав по нему. Права по чеку передаются. Именной чек не подлежит передаче, что означает недопустимость передачи прав по именному чеку в порядке цессии; индоссамент на плательщика в переводном чеке имеет силу расписки за получение платежа; индоссамент, совершенный плательщиком, недействителен (ст. 880 ГК РФ).

Предъявление чека к платежу возможно путем его непосредственного предъявления банку-плательщику, а также путем представления чека в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо для получения платежа. Инкассированный чек оплачивается в порядке исполнения инкассового поручения. Плательщик по чеку обязан удостовериться всеми доступными ему способами в подлинности чека, а также в том, что предъявитель чека является уполномоченным по нему лицом. При оплате

индоссированного чека плательщик обязан проверить правильность последовательного ряда передаточных надписей, но не подписи индоссантов. После оплаты чека плательщик вправе потребовать передачи ему чека с распиской в получении платежа (ст. 882 ГК РФ).

Если банк отказывается оплатить чек, этот факт может быть удостоверен несколькими способами: совершение нотариусом протеста либо составление равнозначного акта в порядке, установленном законом; отметка плательщика на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате; отметка инкассирующего банка с указанием даты о том, что чек своевременно выставлен, но не оплачен.

Все обязанные по чеку лица (чекодатель, индоссанты, авалисты) отвечают солидарно перед чекодержателем за отказ плательщика от оплаты чека. При этом чекодержатель вправе по своему выбору предъявить иск к одному, нескольким или ко всем обязанным по чеку лицам. Чекодержатель вправе требовать от обязанных по чеку лиц оплаты суммы чека, возмещения своих издержек на получение оплаты, а также уплаты процентов за неисполнение денежного обязательства (ст. 885 ГК РФ).

Для требований, вытекающих из неоплаты чека, установлен сокращенный шестимесячный срок исковой давности.

Глава 25. СТРАХОВАНИЕ

25.1. Основные понятия страхового права

В страховании применяются следующие основные понятия.

Страхование - отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков (ст. 2 Закона РФ "Об организации страхового дела в РФ").

Страховая деятельность (страховое дело) - сфера деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию, а также страховых брокеров, страховых актуариев по оказанию услуг, связанных со страхованием, с перестрахованием.

Страхователь - лицо, заключающее договор страхования.

Застрахованное лицо - физическое лицо, жизнь или здоровье которого застрахованы по договору личного страхования или страхования ответственности. В качестве застрахованного могут выступать как страхователь, так и выгодоприобретатель.

Выгодоприобретатель - лицо, в пользу которого страхователь заключил договор страхования.

Страховщик - юридическое лицо, которое имеет соответствующую лицензию на страхование соответствующего вида.

Страховой риск - предполагаемое событие, на случай наступления которого производится страхование.

Страховой случай - совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, которое влечет за собой обязанность страховщика произвести страховую выплату (ст. 9 Закона РФ "Об организации страхового дела в РФ").

Страховой интерес - основанная на законе, ином правовом акте либо договоре заинтересованность страхователя заключить договор страхования.

Страховая сумма - определенная договором страхования или определенная законом денежная сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования.

Страховая стоимость - действительная стоимость имущества в месте его нахождения в день заключения договора.

Страховая выплата - денежная сумма, которую страховщик обязан уплатить в соответствии с законом или договором страхования в случае наступления страхового случая.

25.2. Договор имущественного страхования

Договор имущественного страхования - это соглашение сторон, по которому одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого убытки в

застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы) (ст. 929 ГК РФ).

Круг лиц, участвующих в договоре имущественного страхования, строго определен. Так, договор должен быть заключен в пользу лица, имеющего интерес в сохранении имущества, и этот интерес должен основываться на законе, ином правовом акте или договоре (ст. 930 ГК РФ).

По договору имущественного страхования могут быть, в частности, застрахованы следующие имущественные интересы:

1) риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества. Имущество может быть застраховано по договору страхования в пользу лица (страхователя или выгодоприобретателя), имеющего основанный на законе, ином правовом акте или договоре интерес в сохранении этого имущества. Договор страхования имущества, заключенный при отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества, недействителен. Договор страхования имущества в пользу выгодоприобретателя может быть заключен без указания имени или наименования выгодоприобретателя (страхование "за счет кого следует"). При заключении такого договора страхователю выдается страховой полис на предъявителя. При осуществлении страхователем или выгодоприобретателем прав по такому договору необходимо представление этого полиса страховщику;

2) риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам - риск гражданской ответственности. По договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена. Лицо, риск ответственности которого за причинение вреда застрахован, должно быть названо в договоре страхования. Если это лицо в договоре не названо, считается застрахованным риск ответственности самого страхователя. Договор страхования риска ответственности за причинение вреда считается заключенным в пользу лиц, которым может быть причинен вред (выгодоприобретателей), даже если договор заключен в пользу страхователя или иного лица, ответственных за причинение вреда, либо в

договоре не сказано, в чью пользу он заключен. В случае, когда ответственность за причинение вреда застрахована в силу того, что ее страхование обязательно, а также в других случаях, предусмотренных законом или договором страхования такой ответственности, лицо, в пользу которого считается заключенным договор страхования, вправе предъявить непосредственно страховщику требование о возмещении вреда в пределах страховой суммы (ст. 931 ГК РФ).

Страхование риска ответственности за нарушение договора допускается в случаях, предусмотренных законом. По договору страхования риска ответственности за нарушение договора может быть застрахован только риск ответственности самого страхователя. Договор страхования, не соответствующий этому требованию, ничтожен. Риск ответственности за нарушение договора считается застрахованным в пользу стороны, перед которой по условиям этого договора страхователь должен нести соответствующую ответственность, - выгодоприобретателя, даже если договор страхования заключен в пользу другого лица либо в нем не сказано, в чью пользу он заключен (ст. 932 ГК РФ);

3) риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов, - предпринимательский риск. По договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован предпринимательский риск только самого страхователя и только в его пользу. Договор страхования предпринимательского риска лица, не являющегося страхователем, ничтожен. Договор страхования предпринимательского риска в пользу лица, не являющегося страхователем, считается заключенным в пользу страхователя (ст. 933 ГК РФ).

25.3. Договор личного страхования

Договор личного страхования - это соглашение, по которому одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им

определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая) (ст. 934 ГК РФ).

Наиболее распространенными видами личного страхования являются страхование жизни, страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование.

Особенность договора в том, что он предусматривает выплату не страховой суммы, страхового обеспечения, размер которого не ограничивается и устанавливается сторонами по их соглашению. При этом размер страхового возмещения не зависит от сумм, выплачиваемых по другим договорам страхования, а также по социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения вреда. Договор личного страхования может преследовать цель не компенсации причиненного вреда, а получения дополнительного дохода (накопительное страхование).

Договор личного страхования в пользу лица, не являющегося застрахованным лицом, в том числе в пользу не являющегося застрахованным лицом страхователя, может быть заключен лишь с письменного согласия застрахованного лица. При отсутствии такого согласия договор может быть признан недействительным по иску застрахованного лица, а в случае смерти этого лица - по иску его наследников.

Договор личного страхования считается заключенным в пользу застрахованного лица (обычно это сам страхователь), однако в нем может быть указано другое лицо в качестве выгодоприобретателя.

Глава 26. ХРАНЕНИЕ

26.1. Понятие договора хранения

Договор хранения - это соглашение сторон, по которому одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (ст. 886 ГК РФ).

Договор хранения может быть как реальным, так и консенсуальным (последний заключается только с профессиональными хранителями), возмездным или безвозмездным, но всегда это двусторонне обязывающий договор.

Предмет договора - услуги, оказываемые хранителем по хранению имущества поклажедателя. Объект договора хранения - вещи и ценные бумаги.

Договор хранения может заключаться как на определенный срок, так и без указания срока. Хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока. Если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок. Неисполнение поклажедателем этой обязанности влечет определенные последствия (ст. 889 ГК РФ).

Сторонами договора хранения - хранителем и поклажедателем - могут быть как граждане, так и юридические лица. Среди хранителей особое место принадлежит профессиональным хранителям, к числу которых относятся коммерческие либо некоммерческие организации, осуществляющие хранение в качестве одной из целей профессиональной деятельности.

Консенсуальные договоры хранения независимо от состава их участников и стоимости вещей, передаваемых на хранение, должны быть заключены в письменной форме. Простая письменная форма считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

1) сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;

2) номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения (ст. 887 ГК РФ).

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем.

26.2. Права и обязанности сторон по договору хранения

Основная обязанность хранителя по договору состоит в обеспечении сохранности принятой на хранение вещи. В договоре могут быть предусмотрены конкретные меры, направленные на достижение этой цели. При отсутствии в договоре

соответствующих условий хранитель должен принять меры, соответствующие обычаям делового оборота или существу обязательства (ст. 891 ГК РФ).

Хранитель, взявший на себя по договору хранения обязанность принять вещь на хранение, не вправе требовать передачи ему этой вещи на хранение.

Однако поклажедатель, не передавший вещь на хранение в предусмотренный договором срок, несет ответственность перед хранителем за убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением, если иное не предусмотрено законом или договором хранения. Поклажедатель освобождается от этой ответственности, если заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок. Если иное не предусмотрено договором хранения, хранитель освобождается от обязанности принять вещь на хранение в случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана.

Основная обязанность поклажедателя заключается в выплате предусмотренного договором вознаграждения. Вознаграждение за хранение должно быть уплачено хранителю по окончании хранения, а если оплата хранения предусмотрена по периодам, оно должно выплачиваться соответствующими частями по истечении каждого периода. При просрочке уплаты вознаграждения за хранение более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранитель вправе отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь. Если хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, он имеет право на соразмерную часть вознаграждения. Если хранение прекращается досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, он не вправе требовать вознаграждение за хранение, а полученные в счет этого вознаграждения суммы должен вернуть поклажедателю. Если по истечении срока хранения находящаяся на хранении вещь не взята обратно поклажедателем, он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее хранение вещи. Это правило применяется и в случае, когда поклажедатель обязан забрать вещь до истечения срока хранения (ст. 896 ГК РФ).

Кроме того, по истечении обусловленного срока хранения или срока, предоставленного хранителем для обратного получения вещи, сданной на хранение, срок которого определен моментом востребования, поклажедатель обязан незамедлительно забрать сданную на хранение вещь.

Глава 27. ПОРУЧЕНИЕ. ДЕЙСТВИЯ В ЧУЖОМ ИНТЕРЕСЕ БЕЗ ПОРУЧЕНИЯ

27.1. Договор поручения

Договор поручения - это соглашение сторон, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (ст. 971 ГК РФ).

Договор поручения консенсуальный, двусторонне обязывающий и безвозмездный.

Предмет договора поручения - юридические действия, которые должны быть определены в договоре поручения. Договор поручения служит основанием возникновения у поверенного полномочия, в силу которого в результате совершения поверенным юридических действий соответствующие этим действиям права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у доверителя.

Стороны договора поручения - доверитель и поверенный. В качестве доверителя и поверенного могут выступать как физические, так и юридические лица.

Поверенный обязан:

- 1) лично исполнять данное ему поручение;
- 2) сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения;
- 3) передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения;
- 4) по исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения (ст. 974 ГК РФ).

Доверитель обязан, если иное не предусмотрено договором:

- 1) возмещать поверенному понесенные издержки;
- 2) обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения;
- 3) без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения;
- 4) доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания.

Договор поручения по общему правилу является безвозмездным. Возмездность договора должна быть прямо установлена в законодательстве или договоре. Если договор поручения связан с осуществлением его сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, то такой договор поручения предполагается возмездным, однако размер вознаграждения не относится к числу существенных условий договора. В случае возмездности договора доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения. В случаях, когда договор поручения связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное (ст. 972 ГК РФ).

Условия действительности указаний доверителя - их правомерность, осуществимость и конкретность. Указания доверителя, не отвечающие этим критериям, не влекут юридических последствий.

Отступление от указаний доверителя без его согласия может быть обусловлено лишь интересами доверителя. Обязанность уведомления доверителя о допущенных отступлениях является для обычного поверенного императивной. Для поверенного, действующего в качестве коммерческого представителя, она установлена диспозитивно и может быть устранена договором.

Соглашение, направленное на ограничение прав доверителя или поверенного, соответственно на отмену поручения или на отказ от поручения, является ничтожной сделкой.

Договор поручения прекращается вследствие:

- 1) отмены поручения доверителем;
- 2) отказа поверенного;
- 3) смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (ст. 977 ГК РФ).

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно. Сторона, отказывающаяся от договора поручения, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя, должна уведомить другую сторону о

прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок. При реорганизации юридического лица, являющегося коммерческим представителем, доверитель вправе отменить поручение без такого предварительного уведомления.

27.2. Действия в чужом интересе без поручения

Действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных непротивоправных интересах (действия в чужом интересе) должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (ст. 980 ГК РФ).

Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или о неодобрении предпринятых действий, если только такое ожидание не повлечет серьезный ущерб для заинтересованного лица.

Не требуется специально сообщать заинтересованному гражданину о действиях в его интересе, если эти действия предпринимаются в его присутствии (ст. 981 ГК РФ).

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным (ст. 982 ГК РФ).

Действия в чужом интересе, совершенные после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом, не влекут для последнего обязанностей ни в отношении совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц (ст. 983 ГК РФ).

Действия с целью предотвратить опасность для жизни лица, оказавшегося в опасности, допускаются и против воли этого лица, а исполнение обязанности по содержанию кого-либо - против воли того, на ком лежит эта обязанность.

Как правило, право на вознаграждение за действия в чужом интересе не возникает. Условием возникновения такого права в силу закона, обычая делового оборота или договора является положительный результат действий в чужом интересе.

Если действия в чужом интересе заключаются в совершении сделки с третьим лицом, то для перехода к заинтересованному лицу прав и обязанностей по такой сделке необходимо его прямое одобрение этой сделки и отсутствие возражений со стороны третьего лица против замены лица в обязательстве. В данном случае молчание третьего лица рассматривается как выражение им согласия на перевод долга на заинтересованное лицо.

Глава 28. КОМИССИЯ. АГЕНТИРОВАНИЕ

28.1. Договор комиссии

Договор комиссии - это соглашение сторон, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки (ст. 990 ГК РФ).

Договор комиссии консенсуальный, возмездный и двусторонне обязывающий. Его стороны - комитент и комиссионер.

Предмет договора - совершение комиссионером сделок по поручению комитента и за его счет. В отличие от поверенного в договоре поручения комиссионер действует от своего имени, поэтому приобретает права и становится обязанным по сделке, совершенной им с третьим лицом.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а в случае, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом

(делькредере), также дополнительное вознаграждение в размере и в порядке, установленных в договоре комиссии. Если договором размер вознаграждения или порядок его уплаты не предусмотрен и размер вознаграждения не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение уплачивается после исполнения договора комиссии в размере, который при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги (ст. 991 ГК РФ).

Комиссионер принимает на себя исполнение комиссионного поручения на свой риск, который состоит в том, что если исполнение договора комиссии оказалось невозможным по не зависящим от комитента причинам, комиссионер не сохраняет права на комиссионное вознаграждение и возмещение понесенных расходов.

Одним из критериев надлежащего исполнения комиссионного поручения является исполнение его на наиболее выгодных для комитента условиях. По общему правилу комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом заключенной комиссионером сделки. Исключение из этого правила представляет собой принятие комиссионером делькредере, а также не проявление им необходимой осмотрительности в выборе третьего лица. Факт неосмотрительности комиссионера должен быть доказан комитентом (ст. 992, 993 ГК РФ).

Отступление комиссионера от указаний комитента правомерно лишь при условии необходимости такого отступления для обеспечения интересов комитента и невозможности получения от него предварительного согласия на такое отступление. Если в качестве комиссионера выступает субъект предпринимательской деятельности, договором может быть установлено освобождение его от необходимости получения предварительного согласия комиссионера. В иных случаях условие договора о предоставлении комиссионеру права отступать от указаний комитента без предварительного запроса ничтожно (ст. 995 ГК РФ).

Заключение договора субкомиссии допустимо, если это прямо не запрещено договором комиссии. Ответственным перед комитентом остается основной комиссионер. Вступление комитента в непосредственные отношения с субкомиссионером допустимо только с согласия комиссионера (ст. 994 ГК РФ).

Вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего.

Комитент обязан освободить комиссионера от обязанностей, принятых им на себя перед третьим лицом. Неисполнение комитентом этой обязанности влечет

возникновение у комиссионера права требовать от комитента возмещения причиненных таким неисполнением убытков.

Договор комиссии прекращается вследствие:

- 1) отказа комитента от исполнения договора;
- 2) отказа комиссионера от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом или договором;
- 3) смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 4) признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом) (ст. 1002 ГК РФ).

В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) его права и обязанности по сделкам, заключенным им для комитента во исполнение указаний последнего, переходят к комитенту.

28.2. Агентский договор

Агентский договор - это соглашение сторон, по которому агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала (ст. 1005 ГК РФ).

Сторонами агентского договора являются принципал и агент. Агентский договор является возмездным, консенсуальным и двусторонне обязывающим.

Предмет агентского договора - совершение юридических, но и фактических действий (выполнение работы, оказание услуги).

Агент всегда действует по поручению принципала. Но при этом в зависимости от условий агентского договора он может действовать либо от своего имени, как комиссионер в договоре комиссии, либо от имени принципала - как поверенный в договоре поручения.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по ее исполнению. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

В ходе исполнения агентского договора агент обязан представлять принципалу отчеты в порядке и в сроки, которые предусмотрены договором. При отсутствии в договоре соответствующих условий отчеты представляются агентом по мере исполнения им договора либо по окончании действия договора. Если агентским договором не предусмотрено иное, к отчету агента должны быть приложены необходимые доказательства расходов, произведенных агентом за счет принципала. Принципал, имеющий возражения по отчету агента, должен сообщить о них агенту в течение тридцати дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет считается принятым принципалом (ст. 1008 ГК РФ).

Агентский договор подчиняется общим правилам о форме сделок. Если агентский договор заключен в письменной форме и в нем предусмотрены общие полномочия агента на совершение сделок от имени принципала, то в отношениях с третьими лицами принципал не вправе ссылаться на отсутствие у агента надлежащих полномочий, если не докажет, что третье лицо знало или должно было знать об ограничении полномочий агента. Под предоставлением общих полномочий следует понимать предоставление агенту права совершать любые сделки от имени принципала, руководствуясь не его конкретными указаниями, а лишь общим смыслом агентского договора (ст. 1005 ГК РФ).

Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение в размере и в порядке, установленных в агентском договоре. Если в агентском договоре размер агентского вознаграждения не предусмотрен и он не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение подлежит уплате в размере, равном стоимости аналогичных услуг. При отсутствии в договоре условий о порядке уплаты агентского вознаграждения принципал обязан уплачивать вознаграждение в течение недели с момента представления ему агентом отчета за прошедший период, если из существа договора или обычаев делового оборота не вытекает иной порядок уплаты вознаграждения (ст. 1006 ГК РФ).

Агентский договор может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок, т.е. без определения срока окончания его действия. Если срок окончания действия агентского договора не определен, то любая из сторон договора вправе в одностороннем порядке отказаться от его исполнения, и в этом случае агентский договор прекращается. Напротив, если агентский договор заключен на определенный срок, то он не может быть расторгнут в одностороннем порядке ни

одной из сторон, и в этом одно из его существенных отличий от договоров комиссии и поручения.

Если иное не предусмотрено агентским договором, агент вправе в целях исполнения договора заключить субагентский договор с другим лицом. При этом он остается ответственным перед принципалом за действия субагента.

Агентский договор прекращается вследствие:

1) отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия;

2) смерти агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

3) признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом) (ст. 1010 ГК РФ).

Глава 29. ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО.

ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИМУЩЕСТВОМ. КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

29.1. Договор простого товарищества

Договор простого товарищества - это соглашение сторон, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (ст. 1041 ГК РФ).

Сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

При этом каждый товарищ должен внести в общее дело вклад. Вкладом товарища признается все то, что он вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. Вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств. Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами (ст. 1042 ГК РФ).

В результате участия в формировании имущества полного товарищества формируется общее имущество товарищей. Внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их общей долевой собственностью, если иное не установлено законом или договором простого товарищества либо не вытекает из существа обязательства. Внесенное товарищами имущество, которым они обладали по основаниям, отличным от права собственности, используется в интересах всех товарищей и составляет наряду с имуществом, находящимся в их общей собственности, общее имущество товарищей (ст. 1043 ГК РФ).

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей. Соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно.

Договор простого товарищества прекращается вследствие:

1) объявления кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, если договором простого товарищества или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами;

2) объявления кого-либо из товарищей несостоятельным (банкротом);

3) смерти товарища или ликвидации либо реорганизации участвующего в договоре простого товарищества юридического лица, если договором или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами либо замещение умершего товарища (ликвидированного или реорганизованного юридического лица) его наследниками (правопреемниками);

4) отказа кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества;

5) расторжения договора простого товарищества, заключенного с указанием срока, по требованию одного из товарищей в отношениях между ним и остальными товарищами;

6) истечения срока договора простого товарищества;

7) выдела доли товарища по требованию его кредитора (ст. 1050 ГК РФ).

При прекращении договора простого товарищества вещи, переданные в общее владение и (или) пользование товарищей, возвращаются предоставившим их товарищам без вознаграждения, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

С момента прекращения договора простого товарищества его участники несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам в отношении третьих лиц.

29.2. Договор доверительного управления имуществом

Договор доверительного управления имуществом - это соглашение сторон, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется управлять этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (ст. 1012 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом реальный, по общему правилу безвозмездный и односторонне обязывающий, хотя в предусмотренном договором случае может быть возмездным и в силу этого двусторонне обязывающим.

В договоре доверительного управления имуществом должны быть указаны:

- 1) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- 2) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- 3) размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- 4) срок действия договора (ст. 1016 ГК РФ).

Предмет договора доверительного управления имуществом - юридические и фактические действия доверительного управляющего в отношении переданного в управление имущества.

Стороны договора - учредитель, являющийся собственником передаваемого в доверительное управление имущества, и доверительный управляющий. Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия. В случаях, когда доверительное

управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения (ст. 1015 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор. При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором (ст. 1016 ГК РФ).

Управление имуществом может осуществляться как в интересах учредителя управления, так и в интересах указанного им выгодоприобретателя.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка "Д.У." (ст. 1012 ГК РФ).

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Объектами доверительного управления могут быть любые объекты гражданских прав, могущие иметь денежную оценку и быть предметом гражданского оборота, за исключением денег. Так называемые "безналичные деньги" представляют собой права требования и могут быть объектом доверительного управления именно в этом качестве (ст. 1013 ГК РФ).

Существенными условиями договора доверительного управления являются: состав имущества, передаваемого в доверительное управление; наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя); размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором; срок действия договора. По общему правилу договор доверительного

управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет (ст. 1016 ГК РФ).

Как правило, для договора доверительного управления имуществом необходима простая письменная форма, за исключением случая передачи в доверительное управление недвижимого имущества. Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом влечет его ничтожность (ст. 1017 ГК РФ).

Доверительный управляющий несет ответственность перед выгодоприобретателем в размере упущенной выгоды, а перед учредителем управления - в полном объеме причиненных убытков.

Наличие причинной связи убытков с обстоятельствами непреодолимой силы или действиями выгодоприобретателя или учредителя управления освобождает доверительного управляющего от ответственности. Бремя доказывания наличия таких оснований освобождения от ответственности лежит на доверительном управляющем. Риск превышения доверительным управляющим своих полномочий в сделках с лицами, которые не знали и не должны были знать о факте превышения полномочий, несет учредитель управления, который вправе потребовать от доверительного управляющего возмещения причиненных убытков.

Право на вознаграждение доверительный управляющий имеет лишь в случае, если это специально предусмотрено договором, а на возмещение необходимых расходов - независимо от наличия такого условия в договоре. Однако размер как вознаграждения, так и возмещения необходимых расходов ограничен размером полученных от использования имущества доходов (ст. 1023 ГК РФ).

29.3. Договор коммерческой концессии

Договор коммерческой концессии - это соглашение сторон, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав - товарный знак, знак обслуживания и т.д. (ст. 1027 ГК РФ).

Договор коммерческой концессии предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования), с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг).

Сторонами по договору коммерческой концессии могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Законодатель установил особые условия к форме и регистрации договора коммерческой концессии. Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы договора влечет его недействительность. Такой договор считается ничтожным. При этом договор коммерческой концессии регистрируется органом, осуществившим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, выступающего по договору в качестве правообладателя (ст. 1028 ГК РФ).

Если правообладатель зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в иностранном государстве, регистрация договора коммерческой концессии осуществляется органом, осуществившим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, являющегося пользователем.

В отношениях с третьими лицами стороны договора коммерческой концессии вправе ссылаться на договор лишь с момента его регистрации.

Договор коммерческой концессии на использование объекта, охраняемого в соответствии с патентным законодательством, подлежит регистрации также в федеральном органе исполнительной власти в области патентов и товарных знаков. При несоблюдении этого требования договор считается ничтожным.

По данному договору правообладатель имеет право на получение вознаграждения. Вознаграждение по договору коммерческой концессии может выплачиваться пользователем правообладателю в форме фиксированных разовых или периодических платежей, отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров,

передаваемых правообладателем для перепродажи, или в иной форме, предусмотренной договором (ст. 1030 ГК РФ).

Правообладатель обязан:

1) передать пользователю техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую пользователю для осуществления прав, предоставленных ему по договору коммерческой концессии, а также проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав;

2) выдать пользователю предусмотренные договором лицензии, обеспечив их оформление в установленном порядке.

Если договором коммерческой концессии не предусмотрено иное, правообладатель обязан:

1) обеспечить регистрацию договора коммерческой концессии;

2) оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников;

3) контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании договора коммерческой концессии (ст. 1031 ГК РФ).

Обязанности пользователя:

1) использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя указанным в договоре образом;

2) обеспечивать соответствие качества производимых им на основе договора товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем;

3) соблюдать инструкции и указания правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как он используется правообладателем, в том числе указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему по договору прав;

4) оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая (заказывая) товар (работу, услугу) непосредственно у правообладателя;

5) не разглашать секреты производства правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию;

6) предоставить оговоренное количество субконцессий, если такая обязанность предусмотрена договором;

7) информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии (ст. 1032 ГК РФ).

Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии (ст. 1034 ГК РФ).

По требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

Каждая из сторон договора коммерческой концессии, заключенного без указания срока, вправе во всякое время отказаться от договора, уведомив об этом другую сторону за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более продолжительный срок (ст. 1037 ГК РФ).

Досрочное расторжение договора коммерческой концессии, заключенного с указанием срока, а также расторжение договора, заключенного без указания срока, подлежат регистрации.

В случае прекращения принадлежащих правообладателю прав на фирменное наименование и коммерческое обозначение без замены их новыми аналогичными правами договор коммерческой концессии прекращается. При объявлении правообладателя или пользователя несостоятельным (банкротом) договор коммерческой концессии прекращается.

Глава 30. ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ.

ПРОВЕДЕНИЕ ИГР И ПАРИ. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС

30.1. Публичное обещание награды

Согласно действующему законодательству лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения (ст. 1055 ГК РФ).

Обязанность выплатить награду возникает при условии, что обещание награды позволяет установить, кем она обещана. Лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать письменного подтверждения обещания и несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом. Если в публичном обещании награды не указан ее размер, он определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора - судом. Обязанность выплатить награду возникает независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него.

В случаях, когда действие, указанное в объявлении, совершили несколько лиц, право на получение награды приобретает то из них, кто совершил соответствующее действие первым. Если действие, указанное в объявлении, совершено двумя или более лицами и невозможно определить, кто из них совершил соответствующее действие первым, а также в случае, если действие совершено двумя или более лицами одновременно, награда между ними делится поровну или в ином предусмотренном соглашением между ними размере.

Если иное не предусмотрено в объявлении о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора - судом.

Лицо, объявившее публично о выплате награды, вправе в такой же форме отказаться от данного обещания, кроме случаев, когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа или дан определенный срок для совершения действия, за которое обещана награда, либо к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие (ст. 1056 ГК РФ).

Отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто объявил о награде, от возмещения отозвавшимся лицам расходов, понесенных ими в связи с совершением указанного в объявлении действия, в пределах указанной в объявлении награды.

30.2. Публичный конкурс

Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем. Публичный конкурс должен быть направлен на достижение каких-либо общественно полезных целей (ст. 1057 ГК РФ).

Публичный конкурс может быть открытым, когда предложение организатора конкурса принять в нем участие обращено ко всем желающим путем объявления в печати или иных средствах массовой информации, либо закрытым, когда предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц по выбору организатора конкурса. Открытый конкурс может быть обусловлен предварительной квалификацией его участников, когда организатором конкурса проводится предварительный отбор лиц, пожелавших принять в нем участие.

Объявление о публичном конкурсе должно содержать по крайней мере условия, предусматривающие существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений, место, срок и порядок их представления, размер и форму награды, а также порядок и сроки объявления результатов конкурса.

Лицо, объявившее публичный конкурс, вправе изменить его условия или отменить конкурс только в течение первой половины установленного для представления работ срока. Извещение об изменении условий или отмене конкурса должно быть сделано тем же способом, каким конкурс был объявлен (ст. 1058 ГК РФ).

В случае изменения условий конкурса или его отмены лицо, объявившее о конкурсе, должно возместить расходы, понесенные любым лицом, которое выполнило предусмотренную в объявлении работу до того, как ему стало или должно было стать

известно об изменении условий конкурса и о его отмене. Лицо, объявившее конкурс, освобождается от обязанности возмещения расходов, если докажет, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, в частности до объявления о конкурсе, либо заведомо не соответствовала условиям конкурса.

Решение о выплате награды должно быть вынесено и сообщено участникам публичного конкурса в порядке и в сроки, которые установлены в объявлении о конкурсе. Если указанные в объявлении результаты достигнуты в работе, выполненной совместно двумя или более лицами, награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением. В случае если такое соглашение не будет достигнуто, порядок распределения награды определяется судом (ст. 1059 ГК РФ).

Если предмет публичного конкурса составляет создание произведения науки, литературы или искусства и условиями конкурса не предусмотрено иное, лицо, объявившее публичный конкурс, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной награды, договора об использовании произведения с выплатой ему за это соответствующего вознаграждения (ст. 1060 ГК РФ).

При этом лицо, объявившее публичный конкурс, обязано возратить участникам конкурса работы, не удостоенные награды, если иное не предусмотрено объявлением о конкурсе и не вытекает из характера выполненной работы (ст. 1061 ГК РФ).

30.3. Проведение игр и пари

Договор об игре - это основанное на риске соглашение ее участников о получении одним или несколькими из них выигрыша в зависимости от наступления не известного заранее результата игры.

Игра - это совокупность действий ее участников и организаторов. Выигрыш может выражаться в предоставлении выигравшему как определенной денежной суммы, так и иных отчуждаемых объектов гражданских прав.

Пари представляет собой специальный вид игры, в котором участники делают противоположные друг другу прогнозы относительно наступления определенного события, которое не связано с волей и действиями участников. В других видах игр участники могут своими действиями способствовать наступлению определенного результата.

Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите. Исключением из этого общего правила являются требования лиц, участвовавших в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требования, предъявленные к организатору игры - Российской Федерации, субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию или лицам, получившим от уполномоченного государственного или муниципального органа право на проведение таких игр - в случаях, когда лицам, признанным выигравшими, не был выплачен выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр или ГК РФ размере, форме и срок.

Отношения между организаторами лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и других основанных на риске игр - Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, лицами, а для лотерей - юридическими лицами, получившими от уполномоченного государственного или муниципального органа право на проведение таких игр в порядке, установленном законом, - и участниками игр основаны на договоре. В случаях, предусмотренных правилами организации игр, договор об игре оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа. Предложение о заключении договора об участии в игре должно включать условия о сроке ее проведения, порядке определения и размере выигрыша. Это предложение адресовано неопределенному кругу лиц и является публичной офертой.

После определения результатов игры у ее организатора возникает обязанность в течение определенного условиями проведения игр срока выплатить лицам, которые в соответствии с этими условиями признаны выигравшими, выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр размере и форме (денежной или в натуре). Если срок выплаты выигрыша в условиях не указан, то выплата должна быть произведена не позднее десяти дней с момента определения результатов игр либо в иной срок, установленный законом (ст. 1063 ГК РФ).

Глава 31. ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

31.1. Понятие обязательства вследствие причинения вреда и условия его возникновения

Обязательство, возникающее вследствие причинения вреда, относится к категории внедоговорных обязательств.

Субъектами указанного обязательства являются потерпевший и лицо, ответственное за причинение вреда, как правило, не состоящие в договорных отношениях. Потерпевший, т.е. лицо, которому причинен вред, выступает в обязательстве из причинения вреда в качестве кредитора, а лицо, ответственное за причинение вреда, - в качестве должника.

Основания ответственности за причинение вреда можно поделить на фактические и юридические. Фактическим основанием является причинение вреда одним лицом другому. Юридическим основанием служит закон, охраняющий имущественное положение потерпевшего и предписывающий причинителю возместить причиненный вред. Однако для возникновения обязательства этого недостаточно. Необходимы еще определенные условия.

Условиями во всех случаях являются:

- 1) наличие вреда;
- 2) противоправность поведения причинителя вреда;
- 3) причинная связь между противоправным поведением и вредом (ст. 1064 ГК РФ).

В большинстве случаев условием ответственности выступает также вина причинителя вреда, но закон предусматривает и случаи, когда обязательство возникает независимо от наличия или отсутствия вины причинителя.

Указанные основания являются общими, поскольку перечисленный состав необходим, если иное не предусмотрено законом (например, ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, наступает независимо от вины причинителя вреда).

Вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда.

Закон устанавливает презумпцию вины причинителя вреда.

В силу этого лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине.

Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. В возмещении вреда может быть отказано, если

вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Возможно причинение вреда и правомерными действиями, к которым относятся действия, совершенные в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости. Однако вопрос о наступлении ответственности за вред, причиненный такими действиями, решается в ГК РФ по-разному для каждого из них: вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению, если при этом не были превышены ее пределы; в то же время вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, должен быть возмещен лицом, причинившим вред (ст. 1066, 1067 ГК РФ).

Наличие вины в поведении потерпевшего влечет полное или частичное освобождение от ответственности причинителя вреда.

Вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, не подлежит возмещению. Грубая неосторожность потерпевшего, содействовавшая возникновению или увеличению вреда, влечет уменьшение размера возмещения в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда.

31.2. Ответственность за причиненный вред

Непосредственный причинитель вреда не всегда совпадает с лицом, ответственным за вред. Это возможно в случае причинения вреда гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего законодательству акта государственного органа или органа местного самоуправления. В этом случае вред возмещается за счет соответственно казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниципального образования. От имени казны выступают соответствующие финансовые органы, если иное не предусмотрено законодательством (ст. 1069 ГК РФ).

Для отдельных государственных органов и должностных лиц ГК РФ устанавливает специальные основания ответственности. Согласно этой норме вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры

пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного ареста, а также вред, причиненный юридическому лицу в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта РФ или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом. Таким образом, специальный характер оснований ответственности заключается в отсутствии в их составе вины причинителя вреда (ст. 1070 ГК РФ).

Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Но возмещение вреда, причиненного при осуществлении правосудия, не применяется в отношении возмещения вреда, причиненного действиями или бездействием судьи в ходе гражданского судопроизводства, если он издает незаконный акт или проявляет противоправное бездействие по вопросам, определяющим не материально-правовое, а процессуально-правовое положение сторон.

31.3. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными

За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим возраста четырнадцати лет (малолетним), отвечает тот, под опекой кого несовершеннолетний находился в момент причинения вреда, а именно:

1) за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине;

2) если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном, это учреждение обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения;

3) если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного

осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора (ст. 1073 ГК РФ).

Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, воспитательных, лечебных и иных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда. Если родители (усыновители), опекуны либо другие граждане умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

По достижении возраста от четырнадцати до восемнадцати лет несовершеннолетние самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях.

В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Если несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, нуждающийся в попечении, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его попечителем, это учреждение обязано возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по его вине.

Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующего учреждения по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия, либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность.

На родителя, лишённого родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причинённый его несовершеннолетним ребёнком, в течение трёх лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребёнка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК РФ).

Вред, причинённый гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор, по возмещению вреда, причинённого гражданином, признанным недееспособным, не прекращается в случае последующего признания его дееспособным. Если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причинённого жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, суд с учётом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счёт самого причинителя вреда (ст. 1076 ГК РФ).

Вред, причинённый гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, возмещается самим причинителем вреда (ст. 1077 ГК РФ).

Дееспособный гражданин или несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, причинивший вред в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, не отвечает за причинённый им вред. Если вред причинён жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учётом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда (ст. 1078 ГК РФ).

Причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам привёл себя в состояние, в котором не мог понимать значения своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом. Если вред причинён лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о

психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным.

31.4. Ответственность за причинение вреда источником повышенной опасности

Под источником повышенной опасности понимается деятельность, осуществление которой создает повышенную опасность вследствие невозможности всеобъемлющего контроля над ней со стороны человека, - использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; строительная и иная связанная с нею деятельность и др.

Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; осуществление строительной и иной связанной с нею деятельности и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК РФ).

Обязанность возмещения вреда возлагается на юридическое лицо или гражданина, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.).

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, в таких случаях несут лица, противоправно завладевшие источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ).

Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников.

Вред, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцам, возмещается на общих основаниях.

31.5. Возмещение вреда, причиненного жизни гражданина

В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда имеет определенный круг лиц, для которых потерпевший являлся кормильцем, т.е. лица, для которых заработок (доход) кормильца являлся основным источником средств к существованию.

К этим лицам относятся:

- 1) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;
- 2) ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- 3) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;
- 4) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Вред возмещается:

- 1) несовершеннолетним - до достижения возраста восемнадцати лет;
- 2) учащимся старше восемнадцати лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
- 3) женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно;
- 4) инвалидам - на срок инвалидности;
- 5) одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, -

до достижения ими возраста четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья (ст. 1088 ГК РФ).

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности. В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом. Не учитываются выплаты единовременного характера, в частности компенсация за неиспользованный отпуск и выходное пособие при увольнении. За период временной нетрудоспособности или отпуска по беременности и родам учитывается выплаченное пособие. Доходы от предпринимательской деятельности, а также авторский гонорар включаются в состав утраченного заработка, при этом доходы от предпринимательской деятельности включаются на основании данных налоговой инспекции. Все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов. Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. В случае, когда потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев.

Если в заработке (доходе) потерпевшего произошли до причинения ему увечья или иного повреждения здоровья устойчивые изменения, улучшающие его имущественное положение (повышена заработная плата по занимаемой должности, он переведен на более высокооплачиваемую работу, поступил на работу после окончания учебного учреждения по очной форме обучения и в других случаях, когда доказана устойчивость изменения или возможности изменения оплаты труда потерпевшего), при определении его среднемесячного заработка (дохода) учитывается только заработок

(доход), который он получил или должен был получить после соответствующего изменения.

При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. При определении размера возмещения вреда пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются.

Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев:

- рождения ребенка после смерти кормильца;
- назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Законом или договором может быть увеличен размер возмещения (ст. 1089 ГК РФ).

В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит к его наследникам в пределах стоимости наследственного имущества.

При реорганизации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью, обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник. К нему же предъявляются требования о возмещении вреда. В случае ликвидации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью, соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему по правилам, установленным законом или иными правовыми актами (ст. 1093 ГК РФ).

31.6. Возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина

Здоровье человека является личным неимущественным благом, принадлежащим ему от рождения. Причинение вреда жизни и здоровью может вызвать негативные имущественные последствия для потерпевшего.

В результате травмы, увечья, профессионального заболевания или иного повреждения здоровья убытки гражданина могут выражаться в утраченном заработке (доходе) и дополнительных расходах, связанных с таким повреждением. Вред, причиненный здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей, возмещается по правилам ГК РФ об обязательствах из причинения вреда, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности.

При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещаются утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение (ст. 1085 ГК РФ).

При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не учитываются и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья.

Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности. В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам (подряда, поручения, комиссии и т.п.) как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подходящим налогом, а также доходы от предпринимательской деятельности.

Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы,

предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. Если потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев. Не полностью проработанные потерпевшим месяцы по его желанию заменяются предшествующими полностью проработанными месяцами либо исключаются из подсчета при невозможности их замены (ст. 1086 ГК РФ).

Если потерпевшим в результате повреждения здоровья является несовершеннолетний, не достигший четырнадцати лет (малолетний) и не имеющий заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья. По достижении малолетним потерпевшим четырнадцати лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему, помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации (ст. 1087 ГК РФ). После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы.

В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит к его наследникам в пределах стоимости наследственного имущества.

31.7. Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Под неосновательным обогащением понимается приобретение или сбережение имущества без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований одним лицом (приобретателем) за счет другого лица (потерпевшего).

Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение). При этом имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре. Приобретатель отвечает перед потерпевшим за всякие, в том числе и за всякие случайные, недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность (ст. 1102, 1104 ГК РФ).

В случае невозможности возвратить в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения. Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило (ст. 1105 ГК РФ).

Лицо, передавшее путем уступки требования или иным образом принадлежащее ему право другому лицу на основании несуществующего или недействительного обязательства, вправе требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право (ст. 1106 ГК РФ).

Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения. При этом на сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств (ст. 1107 ГК РФ).

При возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества и возмещении его стоимости приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возвратить доходы с зачетом полученных им выгод. Право на возмещение затрат утрачивается в случае, когда приобретатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату (ст. 1108 ГК РФ).

Не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

- 1) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;
- 2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;
- 3) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;
- 4) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности (ст. 1109 ГК РФ).

Глава 32. АВТОРСКОЕ ПРАВО

32.1. Объекты и субъекты авторского права

Отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права), регулируются Законом РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах".

Объектами авторского права являются произведения литературы, науки и искусства. Для признания объектами авторского права произведения должны обладать двумя признаками: творческим характером; объективной формой выражения, т.е. такой формой, которая позволяет иным, кроме самого автора, лицам знакомиться с произведением. Авторским правом охраняются также части произведения, включая его

название, при условии, что они носят творческий характер (ст. 6 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Произведение охраняется авторским правом независимо от его назначения, достоинств и способа выражения.

Субъекты авторского права подразделяются на субъектов первоначального и производного авторского права. Субъектами первоначального авторского права являются физические лица, чьим творческим трудом создано произведение. В ряде случаев произведения создаются не одним автором, а несколькими, которые в этом случае называются соавторами.

Первоначальное авторское право возникает в силу самого факта создания произведения, независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Для оповещения о своих правах автор или иной обладатель авторского права вправе поместить знак охраны авторского права в виде буквы "С" в окружности с указанием имени обладателя авторского права и года первого опубликования произведения. Применение этого знака на территории РФ носит не правоустанавливающий, а лишь информационный характер (ст. 9 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Субъектами производного авторского права являются наследники автора. Срок действия авторского права составляет жизнь автора и 70 лет после его смерти начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Наследники осуществляют все авторские правомочия имущественного характера. Не передаются по наследству такие личные неимущественные правомочия, как право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора произведения. Однако наследники имеют не ограниченное сроком право на защиту этих прав (ст. 27 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Субъектами производного авторского права являются также правопреемники автора, под которыми понимаются физические и юридические лица, получившие от автора имущественные правомочия. Правопреемники пользуются полученными авторскими правомочиями в пределах, определенных авторским договором.

32.2. Права авторов произведений науки, литературы, искусства

Автор в отношении его произведения наделяется личными неимущественными правами:

- 1) право признаваться автором произведения (право авторства);
- 2) право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т.е. анонимно (право на имя);
- 3) право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;
- 4) право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора) (ст. 15 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Автору в отношении его произведения принадлежат исключительные имущественные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Эти исключительные права означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

- 1) воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
- 2) распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и т.д. (право на распространение);
- 3) импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
- 4) публично показывать произведение (право на публичный показ);
- 5) публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- 6) сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- 7) сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);

8) переводить произведение (право на перевод);

9) переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку);

10) сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения) (ст. 16 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения (право доступа).

32.3. Смежные права: понятие, субъекты, содержание, защита

Смежные права - это права, примыкающие к авторским и обладающие сходством с ними. Они подразделяются на три категории: права исполнителей, производителей фонограмм, права организаций эфирного и кабельного вещания.

Под исполнителями понимаются актеры, певцы, музыканты, танцоры и иные лица, которые играют роли, читают, декламируют, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы, науки, искусства, а также режиссеры-постановщики спектакля и дирижеры.

Смежное право исполнителя возникает с момента первого исполнения и истекает через 50 лет считая с 1 января года, следующего за годом возникновения права.

Исполнителю принадлежат личные неимущественные права (право на имя и право на защиту исполнения или постановки от искажения или иного посягательства, способного умалить честь и достоинство исполнителя), а также имущественные права, которые включают: право на передачу в эфир или по кабелю, право на первую запись исполнения, право на воспроизведение записи, право сдавать в прокат опубликованную в коммерческих целях фонограмму, на которой записано исполнение; право сообщать запись исполнения или постановки для всеобщего сведения таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к ней в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения) (ст. 37 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Производителем фонограмм является физическое или юридическое лицо, которое осуществило или заказало первую звуковую запись какого-либо материала.

Производитель фонограммы получает на нее исключительные смежные права, которые действуют в течение 50 лет после записи фонограммы, но если они были опубликованы в течение этого срока, права действуют в течение 50 лет с момента первого опубликования (ст. 43 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Производитель фонограммы имеет следующие исключительные права на использование фонограммы: права на воспроизведение, на получение вознаграждения за публичное исполнение, на передачу в эфир и по кабелю, на переделку фонограммы, на распространение экземпляров фонограммы, на импорт экземпляров, на доведение до всеобщего сведения.

Под организациями эфирного и кабельного вещания понимаются радиостанции, телевизионные организации, организации кабельного вещания. Эти организации получают исключительные права на использование передач, которые действуют в течение 50 лет со дня первой передачи в эфир или по кабелю. Исключительные права включают в себя: право одновременного выпуска в эфир или по кабелю, право записывать передачу, право воспроизводить ее запись, право сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом (ст. 40, 41 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

32.4. Авторский договор. Защита авторских и смежных прав

Авторский договор - договор о передаче определенных имущественных прав на использование произведения (ст. 30 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Сторонами авторского договора являются автор или иной обладатель авторских имущественных прав, с одной стороны, и пользователь - с другой.

Авторский договор является консенсуальным, возмездным, двусторонне обязывающим.

Авторский договор должен заключаться в письменной форме, за исключением договоров об использовании произведения в периодической печати, для которых допустима устная форма.

Условиями авторского договора являются способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по договору); срок и территория, на которые

передается право; размер вознаграждения или порядок его определения. При отсутствии условия о сроке авторский договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения при условии письменного уведомления пользователя не менее чем за шесть месяцев до расторжения договора. При отсутствии условия о территории использования произведения таковой считается территория РФ (ст. 31 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах").

Авторские договоры подразделяются на договоры о передаче исключительных прав и на договоры о передаче неисключительных прав. Различают также договор об использовании уже созданного произведения и договор заказа, согласно которому автор обязуется создать произведение к определенному сроку.

Гражданско-правовая защита нарушенных или оспариваемых авторских и смежных прав осуществляется в судебном порядке следующими способами:

- 1) признание права;
- 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- 3) возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- 4) взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;
- 5) выплата компенсации, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
- 6) принятие иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой прав.

Контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, т.е. изготавливаемые или распространяемые с нарушением авторских и смежных прав, подлежат обязательной конфискации по решению суда и уничтожению, кроме случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе.

Стоит заметить, что с 1 января 2008 г. Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" прекращает свое действие в связи с принятием и вступлением в действие четвертой части Гражданского кодекса РФ. Положения об авторском и смежных правах будут регулироваться главами 70 "Авторское право" (ст. 1255 - 1302) и 71 "Права, смежные с авторскими" (ст. 1303 - 1344).

Глава 33. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

33.1. Изобретение: понятие, условия патентоспособности, объекты

Под изобретением понимается новое, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое техническое решение задачи в любой отрасли общественно полезной деятельности.

Условия патентоспособности изобретения, т.е. предоставления ему правовой охраны, определены в Патентном законе РФ от 23 сентября 1992 г. N 3517-1. С 1 января 2008 г. вступает в силу четвертая часть Гражданского кодекса РФ, отменяющая Патентный закон. Теперь положения патентного права будут содержаться в главе 72 "Патентное право" (ст. 1345 - 1407).

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Изобретение является новым, если оно не известно имеющимся в мире техническим решениям на дату поступления заявки. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно не известно специалисту из уровня техники.

При этом уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Изобретение промышленно применимо, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, такое раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности изобретения стали общедоступными, если заявка на изобретение подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности <*> не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. Бремя доказывания этого факта лежит на заявителе.

<*> В настоящее время - Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент).

Объектами изобретения могут являться: устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных.

Не признаются изобретениями: открытия, научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для электронных вычислительных машин; решения, заключающиеся только в представлении информации.

33.2. Полезные модели и промышленные образцы: понятие, условия патентоспособности

Условия патентоспособности полезных моделей и промышленных образцов определены в Патентном законе РФ.

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезная модель признается соответствующей условиям патентоспособности, если она является новой и промышленно применимой.

Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из имеющегося уровня техники. При этом уровень техники включает ставшие общедоступными до даты приоритета полезной модели опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, а также сведения об их применении в РФ. В уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Полезная модель промышленно применима, если может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

В качестве полезных моделей правовая охрана не предоставляется: решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение

эстетических потребностей; топологиям интегральных микросхем; решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали (ст. 5 Патентного закона РФ).

В качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым и оригинальным. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

При установлении новизны промышленного образца также учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на промышленные образцы, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в Российской Федерации промышленные образцы.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия. К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения: обусловленные исключительно технической функцией изделия; объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений; объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ; изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали (ст. 6 Патентного закона РФ).

33.3. Защита прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы

Защита прав авторов и патентообладателей осуществляется как в судебном, так и в административном порядке. В судебном порядке рассматриваются, в частности,

споры: об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца; об установлении патентообладателя; о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец; о заключении и об исполнении договоров о передаче исключительного права (уступке патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца; о праве преждепользования; о праве послепользования; о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели, промышленного образца; о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций; другие споры, связанные с охраной прав, удостоверяемых патентом (ст. 31 Патентного закона РФ).

Глава 34. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

34.1. Понятие наследования.

Основные понятия наследственного права

Под наследованием в гражданском праве понимается переход имущества (наследственной массы) умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент.

Наследственная масса (наследство) - это совокупность принадлежавших наследодателю на день открытия наследства вещей, а также иных видов имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей. Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности личные неимущественные права и другие нематериальные блага, право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также иные права и обязанности, переход которых в порядке наследования запрещен законом (ст. 1112 ГК РФ).

Выморочное имущество - это наименование наследственной массы в том случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (ст. 1151 ГК РФ).

По общему правилу наследство переходит к наследникам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент.

Время открытия наследства - день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим - день вступления в силу решения суда или указанный в нем. Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них (ст. 1114 ГК РФ).

Местом открытия наследства признается по общему правилу последнее постоянное место жительства наследодателя. Если же такое место жительства неизвестно или находится за пределами РФ, местом открытия наследства в РФ признается местонахождение на территории РФ наследственного имущества. При нахождении наследственного имущества в разных местах в пределах территории РФ местом открытия наследства признается местонахождение входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной, исходя из рыночной стоимости, части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - местонахождение движимого имущества или его наиболее ценной части (ст. 1115 ГК РФ).

Наследниками могут быть:

1) при наследовании по закону - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся живыми после его смерти, и Российская Федерация;

2) при наследовании по завещанию - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также зачатые при его жизни и родившиеся живыми после его смерти; юридические лица, существующие на день открытия наследства; Российская Федерация; субъекты Российской Федерации; муниципальные образования; иностранные государства; международные организации (ст. 1116 ГК РФ).

Недостойные наследники - граждане, утратившие право наследовать или отстраненные от наследования судом вследствие своего противоправного поведения по отношению к наследодателю.

Так, не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления выраженной в завещании последней воли наследодателя способствовали либо пытались способствовать

призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Но если после утраты такими гражданами права наследовать наследодатель все же завещал им свое имущество, они вправе его наследовать.

Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

По требованию заинтересованного лица судом отстраняются от наследования по закону граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (например, обязанности совершеннолетних трудоспособных детей по содержанию нетрудоспособных нуждающихся родителей) (ст. 1117 ГК РФ).

34.2. Наследование по завещанию

Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

Согласно действующему законодательству завещание может быть совершено при соблюдении определенных требований:

во-первых, завещание может быть совершено только гражданином, обладающим дееспособностью в полном объеме;

во-вторых, завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается;

в-третьих, в завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

Завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства (ст. 1118 ГК РФ).

Важным моментом является принцип свободы завещания. Согласно данному принципу завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, не запрещенные законом, отменить или изменить совершенное завещание. Завещатель вправе совершить

завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1119, 1120 ГК РФ).

Закон защищает завещателя и ту информацию, которая содержится в завещании. При этом законодатель наделяет завещателя правом о разглашении информации, содержащейся в завещании, но обязанности у него такой нет. То есть завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. К тому же нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены (ст. 1119, 1123 ГК РФ).

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав.

Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный (ст. 1121 ГК РФ).

В случае завещания двум или несколькими наследникам наследуемое имущество передается им в долях. Имущество, завещанное двум или несколькими наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях (ст. 1122 ГК РФ).

Указание в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок

пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Особые требования существуют к форме завещания:

1. Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях:

а) когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом;

б) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

в) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

г) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

д) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

е) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

2. В некоторых случаях при составлении завещания необходимо участие свидетеля. В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания.

В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- а) нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
- б) лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
- в) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- г) неграмотные;
- д) граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- е) лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание (ст. 1124 ГК РФ).

3. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и др.). Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочесть завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочесть завещание. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем.

Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Нотариус обязан

предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания. При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание и сделать об этом на завещании соответствующую надпись (ст. 1125 ГК РФ).

4. Существует завещание в форме закрытого. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю его права и обязанности по закону и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола (ст. 1126 ГК РФ).

5. Иногда все вышеперечисленные требования к форме завещания могут быть не выполнены. Например, в случае составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Согласно закону гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с законом, может изложить

последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. При этом завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства (ст. 1127, 1129 ГК РФ).

34.3. Отмена, изменение, толкование и исполнение завещания

Завещатель наделен правом отмены и изменения составленного завещания. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании. Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию (ст. 1130 ГК РФ).

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в письменной форме и нотариально заверено, кроме случаев:

1) завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах. Оно может быть отменено или изменено только таким же завещанием;

2) завещательного распоряжения в банке. Оно может быть отменено или изменено только завещательным распоряжением правами на денежные средства в соответствующем банке.

Особому рассмотрению подлежит вопрос недействительности завещания. Согласно закону при нарушении положений о завещании, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание). Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя (ст. 1131 ГК РФ).

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными. Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Для правильного исполнения завещания нотариусом, исполнителем или судом оно должно быть правильно истолковано. При толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя (ст. 1132 ГК РФ).

Исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью или в определенной части осуществляется исполнителем завещания (ст. 1133 ГК РФ).

Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину - душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником (ст. 1134 ГК РФ).

Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей.

Полномочия исполнителя завещания основываются на завещании, которым он назначен исполнителем, и удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом. Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

- 1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;
- 2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;
- 3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;
- 4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях (ст. 1135 ГК РФ).

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК РФ).

34.4. Завещательный отказ и завещательное возложение

Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ). Завещательный отказ должен быть установлен в завещании. Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом (ст. 1137 ГК РФ).

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т. п. В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу. К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения об обязательствах.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложен

завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное. Если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, либо отказался от получения завещательного отказа или не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства, либо лишился права на получение завещательного отказа, наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от этой обязанности, за исключением случая, когда отказополучателю подназначен другой отказополучатель (ст. 1138 ГК РФ).

Завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения. Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними. К завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, соответственно применяются правила статьи 1138 ГК РФ. Заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное (ст. 1139 ГК РФ).

Если вследствие обстоятельств доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к другим наследникам, последние постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение (ст. 1140 ГК РФ).

34.5. Наследование по закону

В том случае, если наследодателем не было составлено завещания, наследование осуществляется по закону.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. При этом наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, т.е. если наследники предшествующих очередей отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства (ст. 1141 ГК РФ).

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

Всего в законе отмечено восемь очередей наследников.

1. Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления (ст. 1142 ГК РФ). Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе равна половине всего нажитого имущества, входит в состав наследства и переходит к наследникам.

2. Наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления (ст. 1143 ГК РФ).

3. Наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления (ст. 1144 ГК РФ).

4. Наследниками четвертой очереди по закону являются прадедушки и прабабушки наследодателя.

5. Наследниками пятой очереди по закону являются дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

6. Наследниками шестой очереди по закону являются дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных

братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

7. Наследниками седьмой очереди по закону являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

8. Также выделяют так называемую плавающую очередь. Наследники данной очереди - это несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя. Данные лица ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

При отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

При этом необходимо отметить, что существует возможность наследования по праву представления. Наследование по праву представления означает, что место наследника занимает другое лицо, являющееся его наследником. Оно как бы представляет интересы наследника. Это может произойти лишь в том случае, если сам наследник не в состоянии осуществить свои права, потому что его уже нет в живых. Поэтому законодатель допускает, что в случае смерти наследника до открытия наследства, т.е. до кончины наследодателя, его место займет его наследник (или наследники) (ст. 1146 ГК РФ).

Субъектами наследования по праву представления признаются лишь указанные в законе потомки определенных наследников, призываемых в первую, вторую или третью очередь. В соответствии с этим по праву представления наследуют:

- 1) дети и другие потомки сыновей и дочерей наследодателя (внуки наследодателя и их потомки) в первую очередь;
- 2) дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы) во вторую очередь;
- 3) дети дядей и тетей наследодателя (двоюродные братья и сестры) в третью очередь.

Никакие другие наследники или их дети не имеют права наследования в порядке представления.

Основания наследования по праву представления указаны в законе исчерпывающим образом. Такими основаниями являются следующие обстоятельства:

1) смерть определенного наследника по закону первой, второй или третьей очереди, после которого допускается наследование по праву представления, до открытия наследства;

2) смерть определенного лица, признаваемого наследником по закону первой, второй или третьей очереди, после которого допускается наследование по праву представления, одновременно с наследодателем; в этом случае лицо, умершее одновременно с наследодателем, не наследует после наследодателя так же, как если бы оно умерло до открытия наследства.

Никакие другие обстоятельства не признаются основаниями наследования по праву представления - ни заявленный отказ от наследства указанных определенных наследников, ни простое непринятие ими наследства, ни лишение их наследства в соответствии с завещанием. В этих случаях наследник по закону находится в живых на день открытия наследства, но он либо сам не осуществил своего права на наследство, либо лишен такой возможности по завещанию, поэтому он не может быть замещен его потомками - детьми. Основание наследования по праву представления отпадает также в случаях, если наследник по закону, умерший до открытия наследства или одновременно с наследодателем, не мог бы наследовать в силу своей недостойности.

В законе отмечен особый случай наследования - наследование выморочного имущества. Это возможно, когда отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, а имущество умершего считается выморочным.

В данной ситуации выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (ст. 1151 ГК РФ).

34.6. Приобретение наследства

Закон устанавливает определенную обязанность для наследника, без которой невозможно осуществить наследование. Для приобретения наследства наследник

должен его принять. Для приобретения выморочного имущества принятие наследства не требуется.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т. п.) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации (ст. 1152 ГК РФ).

Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности (ст. 1153 ГК РФ).

Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется. Признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности если наследник:

- 1) вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
- 2) принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- 3) произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
- 4) оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Если данный срок наследник пропустил, то суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали. По признанию наследника принявшим наследство суд определяет доли всех наследников в наследственном имуществе и при необходимости определяет меры по защите прав нового наследника на получение причитающейся ему доли наследства. Ранее выданные свидетельства о праве на наследство признаются судом недействительными. Наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, без обращения в суд при условии согласия в письменной форме на это всех остальных наследников, принявших наследство (ст. 1155 ГК РФ).

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника.

Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях (ст. 1156 ГК РФ).

Законодатель также наделил наследника правом на отказ от наследства. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе в случае, когда он уже принял наследство. Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении

установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства (ст. 1157 ГК РФ).

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства, в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии.

Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

- 1) от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;
- 2) от обязательной доли в наследстве;
- 3) если наследнику подназначен наследник.

Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием, а также в части (ст. 1158 ГК РФ).

Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника об отказе от наследства. Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется (ст. 1159 ГК РФ).

После принятия наследства выдается свидетельство о праве на наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом. Свидетельство выдается по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части. В таком же порядке выдается свидетельство и при переходе выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации (ст. 1162 ГК РФ).

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1163 ГК РФ).

34.7. Наследование отдельных видов имущества

Особого рассмотрения требует вопрос наследования отдельных видов имущества. Это обусловлено тем, что при наследовании отдельных видов имущества необходимо соблюдать определенные особенности.

Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах. В состав наследства участника полного товарищества или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива входит доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имуществе) соответствующего товарищества, общества или кооператива. Если в соответствии с законом или учредительными документами хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива для вступления наследника в хозяйственное товарищество или производственный кооператив либо для перехода к наследнику доли в уставном капитале хозяйственного общества требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива и в таком согласии наследнику отказано, он вправе получить от хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества (ст. 1176 ГК РФ).

В состав наследства вкладчика товарищества на вере входит его доля в складочном капитале этого товарищества. Наследник, к которому перешла эта доля, становится вкладчиком товарищества на вере. В состав наследства участника акционерного общества входят принадлежавшие ему акции. Наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества.

Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе. В состав наследства члена потребительского кооператива входит его пай. Наследник члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива имеет право быть принятым в члены соответствующего кооператива. Такому наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива. Решение вопроса о том, кто из наследников может быть принят в члены потребительского кооператива в случае, когда пай наследодателя перешел к нескольким наследникам, а также порядок, способы и сроки выплаты наследникам, не ставшим членами кооператива, причитающихся им сумм или выдачи вместо них имущества в натуре определяются законодательством о

потребительских кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива (ст. 1177 ГК РФ).

Наследование предприятия. Наследник, который на день открытия наследства зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, или коммерческая организация, которая является наследником по завещанию, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли входящего в состав наследства предприятия.

В случае, когда никто из наследников не имеет указанного преимущественного права или не воспользовался им, предприятие, входящее в состав наследства, разделу не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им наследственными долями, если иное не предусмотрено соглашением наследников, принявших наследство, в состав которого входит предприятие (ст. 1178 ГК РФ).

Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства. После смерти любого члена крестьянского (фермерского) хозяйства наследство открывается и наследование осуществляется на общих основаниях. Если наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является, он имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства. Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения - судом, но не может превышать один год со дня открытия наследства. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в этом имуществе считается равной долям других членов хозяйства. В случае принятия наследника в члены хозяйства указанная компенсация ему не выплачивается. В случае, когда после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства это хозяйство прекращается, в том числе в связи с тем, что наследодатель был единственным членом хозяйства, а среди его наследников лиц, желающих продолжать ведение крестьянского (фермерского) хозяйства, не имеется, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства подлежит разделу между наследниками (ст. 1179 ГК РФ).

Наследование вещей, ограниченно оборотоспособных. Принадлежавшие наследодателю оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства и другие ограниченно оборотоспособные вещи входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях с некоторыми особенностями. На

принятие наследства, в состав которого входят такие вещи, не требуется специального разрешения. Меры по охране входящих в состав наследства ограниченно оборотоспособных вещей до получения наследником специального разрешения на эти вещи осуществляются с соблюдением порядка, установленного законом для соответствующего имущества.

При отказе наследнику в выдаче указанного разрешения его право собственности на такое имущество подлежит прекращению, а суммы, вырученные от реализации имущества, передаются наследнику за вычетом расходов на его реализацию (ст. 1180 ГК РФ).

Наследование земельных участков. Принадлежавшие наследодателю на праве собственности земельный участок или право пожизненного наследуемого владения земельным участком входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях с некоторыми особенностями. На принятие наследства, в состав которого входит указанное имущество, специальное разрешение не требуется.

При наследовании земельного участка или права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству переходят также находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, водные объекты, находящиеся на нем лес и растения (ст. 1181 ГК РФ).

Особенности раздела земельного участка. Раздел земельного участка, принадлежащего наследникам на праве общей собственности, осуществляется с учетом минимального размера земельного участка, установленного для участков соответствующего целевого назначения. При невозможности раздела земельного участка земельный участок переходит к наследнику, имеющему преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этого земельного участка.

В случае, когда никто из наследников не имеет преимущественного права на получение земельного участка или не воспользовался этим правом, владение, пользование и распоряжение земельным участком осуществляются наследниками на условиях общей долевой собственности (ст. 1182 ГК РФ).

Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию. Право на получение подлежавших выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине сумм заработной платы и приравненных к ней платежей, пенсий, стипендий, пособий по социальному страхованию, возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к

существованию, принадлежит проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали они совместно с умершим или не проживали.

Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях. Средства транспорта и другое имущество, предоставленные государством или муниципальным образованием на льготных условиях наследодателю в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях с некоторыми особенностями (ст. 1183 ГК РФ).

Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков. Государственные награды, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не входят в состав наследства. Передача указанных наград после смерти награжденного другим лицам осуществляется в порядке, установленном законодательством о государственных наградах Российской Федерации. Принадлежавшие наследодателю государственные награды, на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях (ст. 1185 ГК РФ).