

Аннотация

Гражданское право является одной из ведущих отраслей права, с учётом развития свободной рыночной экономики его роль постоянно возрастает. Нормы гражданского законодательства регулируют отношения имущественного оборота, в котором сегодня участвуют большинство субъектов, в связи с этим большое значение имеет изучение основ гражданского права всеми гражданами Российской Федерации. Особо важно, что за период 2012-2015 гг. положения Гражданского Кодекса РФ были существенно изменены и дополнены в результате совершенствования гражданского законодательства. Иная философия, принципиально скорректированные цели гражданского законодательства, заметное влияние правоприменительной практики и усиление профессионального предпринимательского элемента в предмете регулирования нашли свое воплощение в Гражданском кодексе РФ, основном экономическом законе страны.

В настоящем учебнике «Гражданское право» авторы постарались содержательно, без усложнения текста (дифинициями, концептами, многочисленными актами судебной практики), раскрыть основы гражданского права с точки зрения теоретических учений российских цивилистов и положений действующего гражданского законодательства (на период 2015 гг.). Сложность курса «Гражданское право», связанная со значительным объёмом изучаемого материала и глубиной материи самого правового регулирования, обусловили структуру настоящего учебника. Немногие учебные издания содержат в себе теоретико-практический материал, посвященный всем подотраслям гражданского права (за исключением права на результаты интеллектуальной деятельности).

1. Основных положений гражданского законодательства;
2. Вещных прав;
3. Личных неимущественных прав;
4. Обязательственного и договорного права;
5. Наследственного права.

Учебник разработан на основе Федерального государственного стандарта среднего профессионального образования по специальности 40.02.01 Право и организация социального обеспечения, утвержденной приказом Министерства образования и науки РФ от «12» мая 2014 г. № 508 для освоения студентами программы подготовки специалистов среднего звена по специальности 40.02.01 Право и организация социального обеспечения в соответствии с требованиями ФГОС СПО, первоначальных цивилистических знаний.

Оглавление:

Аннотация.....	1
Оглавление.....	2
Предисловие (введение).....	5
Раздел 1. Общие положения гражданского права.....	6
Глава 1. Введение в гражданское право.....	6
1.1. Понятие гражданского права.....	6
1.2. Система права РФ и место в ней гражданского права РФ.....	7
1.3. Система гражданского права и структура Гражданского кодекса РФ.....	8
1.4. Предмет гражданского права.....	12
1.5. Метод гражданско-правового регулирования.....	13
1.6. Принципы гражданского права.....	13
Глава 2. Источники гражданского права.....	16
1.1. Гражданское законодательство и источники гражданского права.....	16
1.2. Действие норм гражданского права. Обратная сила норм гражданского права.....	18
1.3. Обычай.....	19
1.4. Аналогия в гражданском праве Российской Федерации.....	19
1.5. Применение норм международного права в гражданском праве.....	20
Раздел 2. Гражданское правоотношение.....	21
Глава 1. Понятие, особенности и структура гражданских правоотношений.....	21
1.1. Понятие и признаки гражданских правоотношений.....	21
1.2. Структура гражданского правоотношения.....	22
1.3. Содержание гражданских правоотношений.....	23
1.4. Виды гражданских правоотношений.....	23
1.5. Понятие и виды юридических фактов в гражданском праве.....	24
Глава 2. Общая характеристика осуществления и защиты гражданских прав.....	27
1.1. Понятие и способы осуществления гражданских прав.....	27
1.2. Принципы и пределы осуществления гражданских прав.....	28
1.3. Злоупотребление правом, его формы и последствия.....	29
1.4. Понятие и способы исполнения гражданских обязанностей.....	29
1.5. Защита гражданских прав. Предмет, форма и порядок защиты.....	30
1.6. Способы защиты гражданских прав.....	30
1.7. Возмещение убытков как основной способ защиты гражданских прав.....	31
Глава 3. Субъекты гражданских прав.....	32
1.1. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права.....	33
1.2. Правовое положение юридических лиц в гражданском праве.....	37
1.3. Государство и иные публичные образования – участники гражданских правоотношений.....	49
Глава 4. Объекты гражданских прав.....	52
1.1. Понятие, значение и виды объектов гражданских прав.....	53
1.2. Понятие, признаки и виды вещей.....	54
1.3. Ценные бумаги: понятие, признаки, виды.....	56
1.4. Результаты работ и услуги.....	58
1.5. Права на результаты интеллектуальной деятельности.....	59
1.6. Нематериальные блага – объекты гражданских прав.....	60
Глава 5. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.....	64
1.1. Понятие, признаки и значение сделок.....	65
1.2. Виды сделок.....	65

1.3.	Форма сделок и последствия её несоблюдения.....	67
1.4.	Условия действительности сделок.....	69
1.5.	Понятие недействительности сделок. Сделки ничтожные и оспоримые.....	76
1.6.	Последствия недействительности сделок.....	78
1.7.	Юридическое значение решения собраний.....	79
Глава 6. Гражданско-правовые сроки. Представительство.....		80
1.1.	Гражданско-правовые сроки.....	81
1.2.	Представительство.....	83
Глава 7. Общие положения о праве собственности и вещном праве. Приобретение и прекращение права собственности.....		85
1.1.	Вещное право: понятие и юридическая сущность.....	86
1.2.	Право собственности в объективном и субъективном смысле. Понятие и содержание права собственности в правовом смысле.....	88
1.3.	Формы и виды права собственности по российскому законодательству.....	91
1.4.	Право собственности граждан. Право собственности юридических лиц.....	92
1.5.	Особенности права собственности государства и муниципальных образований...	95
1.6.	Основания приобретения права собственности.....	98
1.7.	Основания прекращения права собственности.....	105
1.8.	Правовой режим общей собственности.....	107
Раздел 3. Гражданско-правовые основы обязательственного и договорного права.....		108
Глава 1. Общие положения об обязательствах.....		108
1.1.	Обязательственное правоотношение: понятие и признаки.....	108
1.2.	Основания возникновения обязательств и их классификация.....	111
Глава 2. Исполнение обязательств.....		114
1.1.	Понятие и принципы исполнения обязательств.....	115
1.2.	Субъекты исполнения обязательств.....	119
1.3.	Ответственность за нарушение обязательств.....	122
1.4.	Прекращение обязательств.....	129
Глава 3. Обеспечение исполнения обязательств.....		133
1.1.	Институт обеспечения обязательств в гражданском праве: понятие, юридическая сущность и способы.....	133
1.2.	Неустойка, удержание, задаток, обеспечительный платеж.....	135
1.3.	Поручительство и независимая гарантия.....	143
1.4.	Залоговое правоотношение: понятие, признаки, виды.....	151
Глава 4. Договор в гражданском праве.....		157
1.1.	Юридическая сущность, признаки и классификация договоров в гражданском праве.....	158
1.2.	Договорный процесс: общий и специальный порядок заключения.....	167
1.3.	Основания, порядок и последствия изменения и расторжения договора.....	173
Раздел 4. Отдельные виды обязательств.....		181
Глава 1. Обязательства по передаче имущества в собственность.....		182
1.1.	Общая характеристика обязательств по передаче имущества в собственность.....	182
1.2.	Договор купли-продажи.....	184
1.3.	Договор мены.....	196
1.4.	Договор дарения.....	199
1.5.	Договор ренты.....	204
Глава 2. Обязательства по передаче имущества во временное пользование.....		215

1.1. Общая характеристика обязательств по передаче имущества во временное пользование	216
1.2. Договор аренды (общие положения).....	218
1.3. Договор найма жилого помещения.....	230
1.4. Договор безвозмездного пользования (ссуды).....	233
Глава 3. Общая характеристика обязательств по выполнению работ.....	237
1.1. Обязательства по выполнению работ (краткая характеристика).....	238
1.2. Договор подряда: общие положения.....	240
1.3. Договор бытового подряда	248
1.4. Договор строительного подряда.....	251
Глава 4. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг.....	256
1.1. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг.....	257
1.2. Договор возмездного оказания услуг.....	259
1.3. Транспортные обязательства.....	262
1.4. Договор хранения. Отдельные виды хранения.....	266
1.5. Договор имущественного страхования. Договор личного страхования.....	271
Раздел 5. Система внедоговорных обязательств.....	276
1.1. Юридическая сущность и разновидности внедоговорных обязательств.....	277
1.2. Обязательства вследствие причинения вреда (деликтные обязательства).....	278
1.2.1. Общие основания ответственности из причинения вреда.....	279
1.2.2. Особенности возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина.....	288
1.3. Обязательства вследствие неосновательного обогащения (кондикционные обязательства).....	292
Раздел 6. Общие положения о наследовании.....	297
Глава 1. Юридическая характеристика наследования в российском законодательстве.....	297
1.1. Понятие наследования и наследственного права и их значение.....	298
1.2. Основания и особенности возникновения (изменения, прекращения) наследственного правоотношения.....	300
1.3. Субъект, объект и содержание наследственного правоотношения.....	301
1.4. Основания открытия наследства.....	303
1.5. Время и место открытия наследства.....	304
Глава 2. Наследование по завещанию.....	305
1.1. Завещание: понятие и принципы.....	306
1.2. Форма завещания.....	307
1.3. Содержание завещания. Завещательный отказ и завещательное возложение.....	309
1.4. Исполнение завещания.....	311
1.5. Отмена и изменение завещания. Признание завещания недействительным.....	313
Глава 3. Наследование по закону.....	316
1.1. Общие положения наследования по закону.....	317
1.2. Очередность призвания наследников к наследованию по закону.....	318
1.3. Наследование по закону нетрудоспособными иждивенцами.....	321
1.4. Наследование выморочного имущества.....	323
Глава 4. Принятие наследства и отказ от него.....	324
1.1. Принятие наследства.....	325
1.2. Срок для принятия наследства.....	327
Глоссарий.....	329
Список основной и рекомендуемой литературы.....	357
Практикум.....	366

Предисловие (введение)

В результате освоения содержания учебника «Гражданское право» студенты будут **знать:**

- понятие и основные источники гражданского права;
- понятие и особенности гражданско-правовых отношений;
- субъекты и объекты гражданского права;
- содержание гражданских прав, порядок их реализации и защиты;
- понятие, виды и условия действительности сделок;
- основные категории института представительства;
- понятие и правила исчисления сроков, в т.ч. срока исковой давности;
- юридическое понятие собственности, формы и виды собственности, основания возникновения и прекращения права собственности, договорные и внедоговорные обязательства;
- основные вопросы наследственного права;
- гражданско-правовую ответственность

В результате освоения дисциплины студент должен **уметь:**

- применять на практике нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;
- составлять договоры, доверенности;
- оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;
- анализировать и решать юридические проблемы в сфере гражданских правоотношений;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по гражданско-правовой тематике.

Содержание учебника «Гражданское право» ориентированно на подготовку студентов к освоению профессиональных модулей дисциплин по специальности 40.02.01 Право и организация социального обеспечения и **овладению общими и профессиональными компетенциями**

ПК-1.1. Осуществлять профессиональное толкование нормативных правовых актов для реализации прав граждан в сфере пенсионного обеспечения и социальной защиты.

ПК-1.2. Осуществлять прием граждан по вопросам пенсионного обеспечения и социальной защиты.

ПК-1.4. Осуществлять установление(назначение, перерасчет, перевод), индексацию и корректировку пенсий, назначение пособий, компенсаций и других социальных выплат, используя информационно-компьютерные технологии.

ОК-2. Организовывать собственную деятельность, выбирать типовые методы и способы выполнения профессиональных задач, оценивать их эффективность и качество.

ОК-4. Осуществлять поиск и использование информации, необходимой для эффективного выполнения профессиональных задач, профессионального и личностного развития.

ОК-9. Ориентироваться в условиях постоянного изменения правовой базы.

ОК 11. Соблюдать деловой этикет, культуру и психологические основы общения, нормы и правила поведения.

ОК 12. Проявлять нетерпимость к коррупционному поведению.

Раздел 1. Введение в гражданское право

Глава 1. Гражданское право как отрасль частного права

- 1.1. Понятие гражданского права.
- 1.2. Система права РФ и место в ней гражданского права РФ.
- 1.3. Система гражданского права и структура Гражданского кодекса РФ.
- 1.4. Предмет гражданского права.
- 1.5. Метод гражданско-правового регулирования.
- 1.6. Принципы гражданского права.

Знать:

- *гражданское право как отрасль права; место гражданского права в системе права РФ; предмет, метод и основополагающие начала гражданского права;*
- *структуру гражданского кодекса РФ.*

Уметь:

- *применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;*
- *определять круг отношений, регулируемых гражданским правом;*
- *квалифицировать методы гражданско-правового регулирования;*
- *анализировать и решать юридические проблемы в сфере гражданского законодательства;*
- *отграничивать гражданское право от иных отраслей.*

1.1. Гражданское право – отрасль права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, а также корпоративные отношения, основанные на юридическом равенстве сторон, автономии воли и имущественной самостоятельности участников.

Гражданское законодательство в широком смысле, совокупность нормативных актов, в которых выражены нормы гражданского права (ст. 71 Конституции РФ¹).

¹ Конституция Российской Федерации от 12.12.1993. (в ред. поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)// <http://www.pravo.gov.ru>, 01.08.2014.

Гражданское законодательство – в узком смысле: Гражданский Кодекс РФ (далее по тексту – ГК РФ) и принятые в соответствии с ним федеральные законы (ст. 3 ГК РФ)².

Наука гражданского права – система знаний о гражданско-правовом регулировании общественных отношений. *Предмет ее изучения:* происхождение, закономерности функционирования и развития, состав и система норм гражданского права; *нормативные правовые акты*, содержащие нормы гражданского права; *гражданские правоотношения*, реализация и практика применения гражданско-правовых норм; пути их дальнейшего совершенствования и достижения эффективности, также другие гражданско-правовые явления. *Результаты изучения:* учение о гражданском праве, теории, концепции, идеи, понятия.

Учебная дисциплина «Гражданское право» обучает гражданскому праву и его науке: определение понятий, научные обобщения и выводы, отечественная и зарубежные гражданско-правовые доктрины, разъяснение норм гражданского законодательства, и применение его на практике. *В предмет учебной дисциплины входят только социально апробированные знания.*

1.2. Отрасль – совокупность правовых норм, регулирующих однородные общественные отношения (отрасли различаются по предмету, методу, принципам, функциям).

Подотрасль – совокупность правовых норм, регулирующих относительно обособленную сферу однородных общественных отношений.

Институт – часть отрасли права, регулирующая самостоятельный вид однородных общественных отношений (крупные институты могут подразделяться на субинституты; институты могут объединяться в комплексные институты).

Норма права – общеобязательное, формально определенное, неперсонифицированное, установленное и охраняемое государством правило поведения, регулирующее общественные отношения.

1) *Профилирующие отрасли:*

- *Материальные (гражданское право, уголовное право и др.);*

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 13.07.2015)// Собрание законодательства РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

- Процессуальные (гражданское процессуальное право, уголовно-процессуальное, арбитражное процессуальное право и др).

2) Специальные отрасли (земельное право, право социального обеспечения и др.).

3) Комплексные отрасли (экологическое право, муниципальное право, избирательное право и др.).

Функции гражданского права:

- регулятивная;
- превентивная;
- восстановительная;
- компенсационная.

1.3. Система гражданского права построена по **пандектному** принципу, в которой принято выделять:

Общая часть	Особенная часть
<i>Содержит положения о:</i> • Гражданском законодательстве; • Возникновении гражданских прав и обязанностей, осуществлении и защите гражданских прав; • Лицах; • Объектах гражданских прав; • Сделках и представительстве; • Сроках, исковой давности; • Праве собственности и других вещных правах; • Общие положения об обязательствах и договоре.	Содержит положения об отдельных видах обязательств: 1. Договорных обязательствах: • Купля-продажа; • Мена; • Дарение; • Аренда и др. 2. Внедоговорных обязательствах: • Обязательства из причинения вреда; • Обязательства из неосновательного обогащения; • Обязательства из односторонних действий.

Выделение общей части является традиционным приемом юридической техники континентального права, позволяющим избежать большого числа взаимных отсылок или ненужного дублирования правовых норм в различных структурных подразделениях права. При этом значительно сокращается объем гражданского законодательства и облегчается его практическое использование.

Подотрасли гражданского права. По своим специфическим особенностям в предмете гражданского права выделяются следующие виды общественных отношений:

- отношения собственности и аналогичные им;
- отношения, связанные с участием в корпоративных организациях и (или) управление ими;
- личные неимущественные отношения;
- отношения по поводу результатов творческой деятельности и средств индивидуализации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей
- наследственные отношения.

В соответствии с этим внутри гражданского права выделяются 5 подотраслей, имеющих свой предмет и метод (далее – П и М) правового регулирования:

1) *Вещное право:* П – отношения, опосредующие процесс присвоения материальных благ; М – предоставление правообладателю полной имущественно-распорядительной самостоятельности и общеправовой запрет посягательства третьих лиц на сферу его имущественных интересов.

2) *Обязательственное право:* П – отношения, опосредующие процесс перемещения материальных благ; М – предоставление правообладателю права требования от должника определенных активных действий в его пользу.

3) *Личные неимущественные права:* П – отношения, возникающие по поводу неотделимых от личности нематериальных (духовных) благ; М – всеобщий запрет посягательства третьих лиц на сферу его духовных интересов (имя, честь, достоинство, деловая репутация и т. п.).

4) *Исключительные права:* П – отношения по поводу результатов творческой деятельности; М – методы, применяемые в п. 2 и п. 3.

5) *Наследственное право:* П – отношения по переходу прав к наследникам; М – универсальное правопреемство.

Институты и другие структурные подразделения

Особенности отдельных видов общественных отношений, входящих в предмет какой-либо подотрасли гражданского права, обуславливают существование внутри этой подотрасли соответствующих, правовых институтов (напр., в обязательственном праве – договорные и внедоговорные обязательства), каждый из которых, в свою очередь, делится на субинституты:

- обязательства по реализации имущества;
- обязательства по пользованию имуществом;
- обязательства по выполнению работ;
- обязательства по оказанию услуг;
- обязательства по расчетам и кредитованию;
- обязательства по страхованию;
- обязательства по совместной деятельности;
- обязательства из неосновательного обогащения;
- деликты и т. п.

Гражданский кодекс состоит из четырёх частей, которые вводились в действие в разное время:

первая часть Гражданского кодекса РФ, введенная в действие с 1 января 1995 г., (за исключением отдельных положений), включает в себя три из семи разделов кодекса (раздел I «Общие положения», раздел II «Право собственности и другие вещные права», раздел III «Общая часть обязательственного права»)³. В данной части Гражданского кодекса РФ, содержатся основополагающие нормы гражданского права и его терминология (о предмете и общих началах гражданского права, статусе его субъектов (физических и юридических лиц)), объектах гражданского права (различных видах имущества и имущественных прав), сделках, представительстве, исковой давности, праве собственности, а также об общих началах обязательственного права.

вторая часть Гражданского кодекса РФ, являющаяся продолжением и дополнением части первой, введена в действие с 1 марта 1996 г. Она полностью посвящена разделу IV кодекса «Отдельные виды обязательств»⁴. Основываясь на общих началах нового гражданского права России, закрепленных в Конституции 1993 г. и части первой Гражданского кодекса, часть вторая устанавливает развернутую систему норм об отдельных обязательствах и договорах, обязательствах из причинения вреда (деликтах) и

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 13.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2015).

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2015).

неосновательном обогащении. По своему содержанию и значению часть вторая Гражданского кодекса РФ – крупный этап в создании нового гражданского законодательства Российской Федерации.

третья часть Гражданского кодекса РФ включает в себя раздел V «Наследственное право» и раздел VI «Международное частное право»⁵. По сравнению с законодательством, действовавшим до введения в действие 01 марта 2002 г. части третьей Гражданского кодекса РФ, серьезные изменения претерпели нормы о наследовании: добавлены новые формы завещаний, расширен круг наследников, а также круг объектов, которые могут переходить в порядке наследственного преемства; введены подробные нормы, касающихся охраны наследства и управления им. Раздел VI Гражданского кодекса посвященный регулированию гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом, представляет собой кодификацию норм международного частного права. Данный раздел, в частности, содержит нормы о квалификации юридических понятий при определении применимого права, о применении права страны с множественностью правовых систем, о взаимности, обратной отсылке, установлении содержания норм иностранного права.

четвертая часть Гражданского кодекса (введена в действие с 1 января 2008г.), полностью состоит из раздела VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации»⁶. Её структура включает в себя общие положения - нормы, которые относятся ко всем видам результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации или к значительному числу их видов. Включение в состав Гражданского кодекса РФ норм о правах на интеллектуальную собственность позволило лучше скоординировать эти нормы с общими нормами гражданского права, а также унифицировать используемую в сфере интеллектуальной собственности терминологию. Принятие четвертой части Гражданского кодекса РФ завершило кодификацию отечественного гражданского законодательства.

Следует обратить внимание, что в период 2012-2014 гг., текст Гражданского кодекса РФ претерпел значительные изменения и дополнения, которые не только существенно повлияли на философию главного гражданского и экономического закона⁷. Но и в известной степени скорректировали его основные цели и задачи. Наибольшее

⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 05.05.2014).

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 13.07.2015).

⁷ Указ Президента РФ от 18 июля 2008 г. N 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации».

количество изменений были внесены в часть первую ГК РФ⁸, количественный и качественный анализ которых позволяет сделать вывод о наличии новой редакции части первой ГК РФ.

1.4. Предмет гражданского права определяет сферу действия данной отрасли. Определить предмет – значит уяснить, что (какие общественные отношения) регулируют нормы гражданского права. Предмет гражданского права характеризует содержание отрасли и пределы ее действия, отграничивает от других отраслей российского права.

В предмет гражданско-правового регулирования в соответствии со ст.2 ГК РФ входят:

1) *Имущественные (товарные) отношения* по поводу материальных благ, имеющих денежную оценку.

Понятие «имущество» является собирательным, его содержание определяется применительно к конкретным правоотношениям. Оно может рассматриваться как:

- вещь или совокупность вещей (как объект виндикационного иска);
- вещи и имущественные права (как объект ответственности лица по обязательствам);
- совокупность вещей, имущественных (в т. ч. исключительных) прав и обязанностей (как имущество предприятия, как наследственная масса).

Традиционно выделяют два вида имущественных отношений: *вещные и обязательственные*.

2) *Неимущественные (личные) отношения, связанные с имущественными отношениями (авторские, патентные)*

Личные неимущественные отношения – общественные отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, имеющих взаимную оценку участниками индивидуальных качеств личности друг друга (имя, честь, достоинство, деловая репутация, авторство, здоровье).

ГК РФ 1994г. принципиально по-иному решает вопрос о личных отношениях, не связанных с имущественными: к ним относятся, прежде всего, отношения

⁸ Федеральный закон от 13 июля 2015 г. N 268-ФЗ; Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ; Федеральный закон от 23 мая 2015 г. N 133-ФЗ; Федеральный закон от 6 апреля 2015 г. N 80-ФЗ; Федеральный закон от 8 марта 2015 г. N 42-ФЗ; Федеральный закон от 31 декабря 2014 г. N 499-ФЗ; Федеральный закон от 22 октября 2014 г. N 315-ФЗ; Федеральный закон от 23 июня 2014 г. N 171-ФЗ; Федеральный закон от 5 мая 2014 г. N 129-ФЗ; Федеральный закон от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ; Федеральный закон от 12 марта 2014 г. N 35-ФЗ; Федеральный закон от 21 декабря 2013 г. N 367-ФЗ.

по поводу нематериальных благ (ст.150 ГК РФ). Данный вид отношений *не регулируется, а только защищается гражданским правом в случае их нарушения.*

3) *Корпоративные отношения (связанные с участием в корпоративных организациях и управление ими).*

1.5. Метод правового регулирования – совокупность средств, способов и приёмов воздействия права на общественные отношения. Он характеризуется рядом признаков, установленных ст.2 ГК РФ их наличие требуется в совокупности: *равенство субъектов; автономия воли участников отношений; имущественная самостоятельность сторон.* Метод гражданского права характеризуется как диспозитивный, поскольку в нём исключается властное воздействие и отношения субординации. Стороны правоотношений вправе своей волей изменить 90% норм гражданского законодательства. Гражданское право – ядро системы частного права Российской Федерации.

1.6. Основные начала гражданского права – это основополагающие идеи (общие принципы), которые определяют основное содержание гражданско-правового регулирования в целом, отраслевую специфику норм гражданского права и практику их применения.

Значение основных начал гражданского законодательства выражается в том, что они:

- являются определяющей линией при развитии и совершенствовании гражданского законодательства;
- выступают базовым критерием при толковании норм гражданского права;
- признаются важнейшей основой при применении гражданского права, в том числе при его применении по аналогии.

Принципы гражданского права законодательно закреплены в ст. 1 ГК, в связи с чем могут применяться непосредственно. Например, если существуют пробелы в законодательстве и есть необходимость в применении аналогии права, в этом случае применяются его основные начала, т. е. принципы гражданского права.

➤ *Принцип дозволительной направленности* гражданско-правового регулирования.

Субъекты гражданского права могут совершать любые действия, не запрещенные законом (общая правоспособность граждан и коммерческих организаций). Основное

требование к таким действиям: они не должны противоречить основным началам и смыслу гражданского законодательства, т. е. его принципам.

Субъекты гражданского права осуществляют принадлежащие им права по своему усмотрению, т. е. в своих интересах (п. 1 ст. 9 ГК). Это означает, что органы власти, иные лица не вправе понуждать участников гражданских правоотношений к осуществлению или защите их субъективных прав, вводить в их отношении санкции за пренебрежение правом на защиту.

Вместе с тем законодательство устанавливает пределы осуществления гражданских прав: «На основании федерального закона только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства» (п. 2 ст. 1 ГК).

➤ *Принцип равенства* правового режима для всех субъектов гражданского права.

Ни один субъект гражданского права не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами. Например, права всех собственников защищаются равным образом (п. 4 ст. 212 ГК), нормы общей части обязательственного права применяются к правоотношениям любых субъектов – от Российской Федерации до рядового гражданина.

➤ *Принцип недопустимости* произвольного вмешательства в частные дела.

Органы власти и любые иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов гражданского права, если они осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства. Под произвольным понимается вмешательство, не основанное на законе. Например, органы власти не вправе указывать предпринимателям, какие товары (работы, услуги) им производить, на каких условиях и по каким ценам их реализовывать. Право на неприкосновенность частной жизни, на личную и семейную тайну провозглашено в ст. 23 Конституции РФ.

➤ *Принцип неприкосновенности собственности.*

Данный принцип является основой имущественного порядка в экономике (Н.Д.Егоров). Ни один субъект гражданского права не может быть лишен своего имущества иначе, чем по решению суда, вынесенному только в случаях, прямо предусмотренных законом.

В п. 2 ст. 235 ГК дан исчерпывающий перечень таких случаев:

- обращение взыскания на имущество по обязательствам;
- отчуждение имущества, которое не может принадлежать лицу по закону;

- отчуждение недвижимости в связи с изъятием участка под ней;
- выкуп безхозно содержимых культурных ценностей;
- реквизиция (изъятие в чрезвычайных ситуациях с компенсацией);
- конфискация (изъятие как санкция за правонарушение без компенсации);
- отчуждение в иных случаях, установленных законом.

➤ *Принцип свободы договора.*

Предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен.

В отдельных случаях имеются отступления от этого принципа. Так, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы (ст. 426 ГК).

➤ *Принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории РФ.*

Установлен ст. 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК. Субъекты РФ, иные лица не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве РФ.

На территории РФ не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. В соответствии с Законом «О защите конкуренции»⁹ не допускается издание актов или совершение действий, устанавливающих запрет на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона страны, города, района в другой. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом только в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 74 Конституции РФ).

⁹ Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О защите конкуренции"// Собрание законодательства РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434.

➤ *Принцип добросовестности.* Добросовестность участников содержательно раскрывается в п.4 ст.1 ГК РФ «Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного и недобросовестного поведения »

Контрольные вопросы:

1. Понятие гражданского права. Предмет и метод гражданского права.
2. Место гражданского права в российской системе права. Право частное и публичное.
3. Метод гражданско-правового регулирования.
4. Принципы гражданского права.

Аналитические вопросы:

1. Гражданское права и частное право: соотношение понятий.
2. Гражданское право как отрасль российского права: способы определения.
3. Содержание принципа добросовестности в цивилистической доктрине и судебной практике.

Глава 2. Источники гражданского права

- 1.6. Гражданское законодательство и источники гражданского права.
- 1.7. Действие норм гражданского права. Обратная сила норм гражданского права.
- 1.8. Обычай.
- 1.9. Аналогия в гражданском праве Российской Федерации.
- 1.10. Применение норм международного права в гражданском праве.

Знать:

- *понятие и состав гражданского законодательства; роль обычаев и актов судебного толкования в системе источников гражданского права; действие норм гражданского права в пространстве, во времени, по кругу лиц.*

Уметь:

- *применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;*
- *анализировать и решать юридические проблемы в сфере гражданского законодательства;*

- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по гражданско-правовой тематике.

1.1. В соответствии со ст.71 п. «о» Конституции РФ гражданское законодательство относится к исключительному ведению органов власти Российской Федерации, органы власти субъектов РФ и органы местного самоуправления не могут принимать нормативные акты, содержащие нормы гражданского права. Ст.3 ГК РФ впервые даёт исчерпывающее понятие гражданского законодательства: в его состав входят только Гражданский кодекс РФ и иные федеральные законы, регулирующие гражданско-правовые отношения. Гражданско-правовые отношения могут регулироваться Указами Президента РФ, Постановлениями Правительства РФ и актами федеральных министерств и ведомств, но указанные подзаконные акты и содержащиеся в них нормы не входят в состав гражданского законодательства, а могут регулировать гражданские правоотношения только в случаях и в порядке, предусмотренных Кодексом, иными федеральными законами или Указами Президента.

Кроме законов и подзаконных нормативных правовых актов, к источникам гражданского права относятся:

- 1) Общепризнанные принципы и нормы международного права, изложенные в международных соглашениях, к которым присоединилась Российская Федерация.
- 2) Международные договоры, заключенные Российской Федерацией с другими субъектами международного права и ратифицированные в установленном порядке.
- 3) Обычаи (ст.5 ГК РФ)

В буквальном смысле, в п.2 ст.3 ГК РФ, гражданское законодательство включает в себя лишь:

- *Гражданский кодекс;*
- *Принятые в соответствии с ним федеральные законы.*

Это означает, что вопросы гражданского права определяются и в основном регулируются федеральными правовыми актами.

По вопросам гражданского законодательства в нашей стране есть проблемы, требующие дальнейшей разработки и решения. Один из таких вопросов – это судебные прецеденты. Высококвалифицированная работа юристов – это деятельность, строго основанная на законе и в то же время учитывающая опыт (практику) применения законодательства. Принято считать, что этот опыт выражается в правовоположениях, закрепляемых, как правило, в актах высших судебных инстанций (в частности, в

постановлениях Конституционного Суда РФ, Пленума Верховного Суда РФ). Вместе с тем, есть основания, в соответствии с мировым опытом, для признания в качестве источников гражданского права также и судебных прецедентов как таковых – образцов правового решения своеобразных случаев жизни, которые берутся за основу решения аналогичных жизненных случаев другими судами.

Другой проблемный вопрос – договоры. В соответствии с принципом диспозитивности договоры в гражданском праве являются не только юридическим фактом, но и источником прав и обязанностей для данных субъектов. В этом отношении они являются категориями, близкими к источникам права. В ряде случаев договоры могут продолжать действовать и в тех ситуациях, когда по соответствующему вопросу издается закон (если. Понятно, закон не касается именно данных конкретных отношений – п.2 ст.422 ГК РФ).

1.2. Ст.4 ГК РФ закрепляет следующие правила действия гражданского законодательства во времени: а) акты гражданского законодательства распространяют своё действие на отношения, возникшие после их введения в действие, и не имеют по общему правилу обратной силы; б) если отношения возникли до введения в силу акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после его введения в действие; в) обратная сила допускается только в случаях, предусмотренных законом.

Действие гражданского законодательства распространяется на всей территории РФ, ограничения могут вводиться только в соответствии с федеральным законом.

По кругу лиц гражданское законодательство действует в отношении граждан РФ, юридических лиц и публично-правовых образований (государства и муниципальных образований). В отношении иностранцев, лиц без гражданства, иностранных и международных организаций и иностранных государств российское гражданское законодательство действует, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Согласно ст. 4 ГК РФ акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Это правило имеет исключения:

- закон прямо распространяет свое действие на отношения, возникающие до его принятия;

- нормы принятого закона по общему правилу не распространяются на существовавшие (длящиеся) отношения до принятия закона (например ст.422 ГК РФ).

Принцип, исключающий обратное действие норм. Является признанным не только для гражданского, но и для ряда других отраслей. Особый интерес приобретает, в частности, уголовное право, которое последовательно исходит из того, что обратную силу имеет только уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица...В отличие от Уголовного кодекса РФ, ГК РФ при решении вопроса об обратной силе закона подобной дифференциации не проводит. Однако это не означает, что гражданскому праву учет возможных последствий применения принципа обратной силы вообще неизвестен. Данное положение находит свое подтверждение и в позиции Конституционного Суда РФ «Преобразование отношений в той или иной сфере жизнедеятельности, в том числе отношений собственности в жилищной сфере, не может осуществляться вопреки общему принципу действия закона во времени»¹⁰.

1.3. Обычай, выйдя с 2013 года за пределы предпринимательской деятельности (допускался в качестве источника как «обычай делового оборота»), становится наряду с правом естественным и правом позитивным полновесным источником гражданских прав и обязанностей. Главное требование к обычаю как источнику права заключается в том, чтобы он признавался сложившимся и широко применяемым (повторяемым) во всех отношениях, составляющих предмет гражданско-правового регулирования. Правоприменительная практика, например, признает общепринятое обыкновение устанавливать наружные вывески с указанием юридических лиц, обычаем.

1.4. В тех случаях, когда входящие в предмет гражданского права отношения не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применяемый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные правоотношения (*аналогия закона*), если это не противоречит их существу (ст. 6 ГК).

¹⁰ Определение Конституционного Суда РФ от 21.11.2013 N 1840-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы Союза потребителей обществ Республики Марий Эл на нарушение конституционных прав и свобод положениями статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 6 Жилищного кодекса Российской Федерации, статьи 5 Федерального закона «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», статьи 5 Федерального закона «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» и статьи 5 Федерального закона «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации».

При невозможности использования аналогии закона, правоотношения сторон определяются, исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (*аналогия права*) и требования *добросовестности, разумности и справедливости* (п. 2 ст. 6 ГК). Под общими началами гражданского законодательства понимаются *принципы гражданского права*, изложенные в ст. 1 ГК. Смысл гражданского законодательства выявляется путем применения к нему всевозможных способов *толкования*.

1.5. Правила о том, что нормы международного права относятся к источникам гражданского права, установлены ст.7 ГК РФ. Имплементация норм международных договоров в сфере частного права находит свое отражение в правоприменительной практике. Международные договоры являются одним из важнейших средств международного сотрудничества, способствуют расширению международных связей с участием государственных и негосударственных организаций, в том числе с участием субъектов национального права, включая физических лиц. Международным договорам принадлежит первостепенная роль в сфере защиты прав человека и основных свобод. В связи с этим необходимо дальнейшее совершенствование судебной деятельности, связанной с реализацией положений международного права на внутригосударственном уровне¹¹.

Контрольные вопросы:

1. Понятие источника гражданского права
2. Классификация источников гражданского права
3. Гражданское законодательство
4. Действие закона во времени, в пространстве, по кругу лиц
5. Применение гражданского законодательства по аналогии
6. Обычаи

Аналитические вопросы:

1. Соотношение конституционных и отраслевых норм в гражданском законодательстве

¹¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 N 5 (ред. от 05.03.2013) «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации».

2. Толкование гражданского законодательства. Судебное и доктринальное толкование в развитии гражданского права.

3. Локальные нормативные акты и их место в составе источников гражданского права.

Раздел 2. Гражданское правоотношение

Глава 1. Понятие, особенности и структура гражданских правоотношений

1.5. Понятие и признаки гражданских правоотношений

1.6. Структура гражданского правоотношения

1.7. Содержание гражданских правоотношений

1.8. Виды гражданских правоотношений

1.6. Понятие и виды юридических фактов в гражданском праве

Знать:

- понятие и особенности гражданско-правовых отношений;
- субъекты и объекты гражданского права
- содержание гражданских прав.

Уметь:

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области гражданских правоотношений;
- оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;
- анализировать и решать юридические проблемы в сфере гражданских правоотношений;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по гражданско-правовой тематике.

1.1. В гражданском законодательстве каждому субъективному праву противостоит юридическая обязанность. Лицо, наделенное гражданским правом (правомочием), юридически связано с иным лицом, несущим «ответную обязанность». Такие многообразные юридические связи в науке именуются гражданскими правоотношениями.

Гражданское правоотношение – одно из фундаментальных понятий гражданского права, изучению которого посвящены многочисленные исследования. Глава 2 ГК РФ построена на учении о гражданском правоотношении и содержит нормы, для уяснения

которых необходимо рассмотреть особенности гражданских правоотношений и обратиться к основным научным категориям, выработанным цивилистикой.

Признаки гражданских правоотношений предопределены особенностями самого гражданского права:

1) равенство участников отношений, составляющих предмет гражданско-правового регулирования. Гражданские правоотношения формируются как правоотношения между равноправными субъектами, находящимися в отношениях координации, а не субординации;

2) субъекты гражданских правоотношений обособлены друг от друга в имущественном, и организационном плане, в силу чего они самостоятельны, независимы друг от друга, соотносятся друг с другом как равные;

3) диспозитивность гражданско-правового регулирования обуславливает то обстоятельство, что основными юридическими фактами, порождающими, изменяющими и прекращающими гражданские правоотношения, являются акты свободного волеизъявления субъектов – сделки;

4) в качестве юридических гарантий реализации гражданских правоотношений применяются присущие только гражданскому праву меры защиты субъективных гражданских прав и меры ответственности за неисполнение обязанностей, обладающие главным образом имущественным характером.

1.2. Традиционно в составе любого правоотношения выделяют *три элемента*: субъекты, объект (предмет) и содержание.

Субъектами гражданского правоотношения выступают участвующие в данных отношениях лица – граждане (физические лица), юридические лица и публично-правовые образования.

В качестве *физических лиц* в гражданском обороте по российскому гражданскому законодательству могут участвовать граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. При этом гражданские права и обязанности иностранных граждан и лиц без гражданства могут ограничиваться в соответствии с законом. *Юридические лица* – это организации, зарегистрированные в Российской Федерации в качестве юридических лиц, иностранные организации и международные организации. Как *публично-правовые образования* в гражданских правоотношениях могут участвовать Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Объект гражданского правоотношения – то на, что оно направлено и оказывает определенное воздействие. Как общественная связь между людьми, устанавливающаяся в результате их взаимодействия, гражданское правоотношение может воздействовать только на поведение людей. Поэтому в качестве объекта, гражданского правоотношения выступает поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага (Н.Д. Егоров).

1.3. Центральным элементом гражданского правоотношения – его *содержание*, т.е. связанные между собой *субъективное право и субъективная обязанность* участников.

Субъективное гражданское право – юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица, включающая следующие правомочия:

- правомочие на совершение определенных действий;
- правомочие требовать определенных действий от другого участника правоотношения;
- правомочие на защиту;
- правомочие обладать определенным благом.

Субъективная гражданская обязанность – юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении, видами которой, выступают:

- обязанности, вытекающие из запретительных норм гражданского права;
- обязанности, вытекающие из требований, которые законодательство предъявляет при реализации права;
- обязанности, вытекающие из конкретных гражданско-правовых отношений.

Таким образом, содержание гражданского правоотношения – взаимодействие его участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями, а также совокупность этих прав и обязанностей.

1.4. Классификация гражданских правоотношений имеет важное значение для определения содержания договора, характера субъективных прав, выбора способа их защиты. В литературе отмечается несколько основных критериев, позволяющих разделять правоотношения на группы:

1. В зависимости от вида общественного отношения, урегулированного правовой нормой, различают *имущественные* и *личные неимущественные правоотношения*. Специфика – в способах защиты субъективных прав:

- имущественные права защищаются, как правило, посредством возмещения причиненных убытков;
- личные неимущественные права защищаются другими способами (опровержение порочащих сведений, компенсация морального вреда и т. п.).

2. В зависимости от структуры связи между субъектами гражданские правоотношения делятся на *относительные* и *абсолютные*.

В относительных правоотношениях правообладателю противостоят в качестве обязанных строго определенные лица, его права могут быть нарушены только ими, и соответственно подлежат защите от посягательств со стороны определенного круга лиц.

В абсолютных правоотношениях правообладателю противостоит неопределенное число обязанных лиц, и его права могут быть нарушены любым лицом.

3. В зависимости от способа удовлетворения интересов правообладателя различают *вещные* и *обязательственные правоотношения*.

Вещное правоотношение (вид абсолютных) реализуется самим правообладателем извлечением из вещи ее полезных свойств путем его непосредственного с нею взаимодействия. Его юридический интерес будет удовлетворен, если никто не будет препятствовать его действиям.

Обязательственное (вид относительных) правоотношение позволяет достигнуть имущественного результата по обязательству не непосредственно, а лишь через выполнение обязанности другим лицом.

4. По функциям различаются *регулятивные* и *охранительные*.

Регулятивные, т.е. устанавливающие для лиц юридические права и обязанности по совершению определенных действий или по воздержанию от них.

Охранительные, предусматривающие применение к правонарушителю мер государственного принуждения.

1.5. Все правоотношения возникают, изменяются или прекращаются в силу определённых *юридических фактов*. Юридический факт – это предусмотренное законом действие или событие, с которым связываются определённые правовые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений.

Закон содержит норму, общее правило, модель, определяющие содержание гражданских правоотношений. Чтобы норма заработала, применялась, необходимо наличие предусмотренных ею оснований, под которыми понимаются фактические обстоятельства, именуемые юридическими фактами, на основе которых возникают права и обязанности. С наличием или отсутствием оснований закон связывает наступление юридических последствий. Возникновение одних фактов зависит от воли юридических и физических лиц, других - не зависит. Первые называются действиями, вторые – событиями. Наиболее распространенным основанием возникновения гражданских прав являются действия¹².

Существует несколько классификаций юридических фактов.

В зависимости от правового результата выделяют:

- 1) правопорождающие,
- 2) правоизменяющие;
- 3) правопрекращающие.

По волевому влиянию субъектов гражданских правоотношений на возникновение юридического факта выделяют: а) действия; б) события.

Действие – это юридический факт, зависящий от воли и сознания субъектов гражданских правоотношений, а событие происходит помимо воли лиц и его невозможно предвидеть или предотвратить. При этом в последнее время выделяют абсолютные и относительные события. Абсолютные никак не связаны с волей и сознанием человека или иного лица (наводнение, землетрясение и т.д.), а относительные события могут быть спровоцированы деятельностью участников гражданского оборота (например, война, забастовка, авария и т.д.).

В зависимости от соответствия действия законодательству выделяют правомерные и неправомерные действия. Неправомерные в свою очередь делятся на преступления (деяние, предусмотренное статьёй особенной части Уголовного кодекса РФ и влекущее применение уголовной ответственности) и правонарушения (проступки – административные, гражданско-правовые, дисциплинарные, т.е. нарушающие нормы трудового права).

Правомерные действия также подразделяются на юридические поступки (лица совершают их, не преследуя такой цели, как наступление определённого правового

¹² Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Москва; Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015.

результата, но данный результат наступает независимо от воли и сознания субъекта – например создание произведения искусства) и юридические акты (действия, специально направленные на достижение определённого правового результата).

Юридические акты подразделяются на акты органов государственной власти и местного самоуправления, а также сделки, совершаемые гражданами и юридическими лицами.

В ст. 8 ГК РФ дан общий перечень оснований возникновения гражданских прав и обязанностей (не исчерпывающий):

- договоры и сделки, не противоречащие закону;
- решения собраний;
- административные акты, предусмотренные законом, в т. ч. государственная регистрация прав на имущество;
- судебные решения, устанавливающие правоотношения;
- создание результата интеллектуальной деятельности;
- приобретение имущества на законном основании;
- неосновательное обогащение;
- причинение вреда другому лицу;
- иные действия граждан и юридических лиц;
- предусмотренные законодательством события.

Основаниями гражданских правоотношений могут быть и иные юридические факты, которые прямо не предусмотрены законодательством, но не противоречат его общим началам и смыслу.

Контрольные вопросы:

1. Понятие, признаки и состав гражданского правоотношения.
2. Субъекты правоотношения.
3. Объекты гражданских правоотношений.
4. Содержание гражданских правоотношений.
5. Виды правоотношений в гражданском праве.

Аналитические вопросы:

1. Субъективное право, юридическая обязанность и правопреемство

2. Корпоративные отношения, организационные отношения и неимущественные отношения: аспекты соотношения.
3. Преимущественные права и права-привилегии.

Глава 2. Общая характеристика осуществления и защиты гражданских прав

- 1.1. Понятие и способы осуществления гражданских прав.
- 1.2. Принципы и пределы осуществления гражданских прав.
- 1.3. Злоупотребление правом, его формы и последствия.
- 1.4. Понятие и способы исполнения гражданских обязанностей.
- 1.5. Защита гражданских прав. Предмет, форма и порядок защиты.
- 1.6. Способы защиты гражданских прав.
- 1.7. Возмещение убытков как основной способ защиты гражданских прав.

В результате изучения гл. 2 студент должен:

Знать:

- понятие и способы осуществления гражданских прав, понятие злоупотребления правом.

Уметь:

- определять пределы осуществления гражданских прав, анализировать принципы и гарантии осуществления и защиты гражданских прав, комментировать отдельные способы защиты гражданских прав.

1.1. Впервые в Гражданском кодексе отдельная глава посвящена осуществлению и защите гражданских прав – глава 2.

Под осуществлением гражданских прав понимается реализация тех возможностей, которые составляют содержание субъективного права. Осуществление прав возможно как совершением активных действий, так и воздержанием от их совершения. Кроме того, субъект права может требовать от обязанных лиц совершения определённых действий.

При осуществлении гражданских прав полностью реализуется принцип автономии воли участников гражданского оборота, поскольку в соответствии со ст.9 ГК РФ граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права своей волей и в своём интересе. Вместе с тем субъекты не могут нарушать императивные запреты.

Главное начало, которым должны руководствоваться лица при осуществлении субъективных прав, – разумность и добросовестность их осуществления. При возникновении спора разумность и добросовестность участников отношений предполагается.

П. 2 ст. 9 ГК РФ указывает на недопустимость соглашений об отказе от осуществления принадлежащего лицу субъективного права. Такой отказ возможен только в случаях, предусмотренных законом. Так, отказ от наследства влечёт прекращение наследственных прав у одного наследника и их возникновение или прекращение у другого. Отказ сторон договора от права на обращение в суд в случае возникновения спора из договора напротив не влечёт прекращения права на обращение в суд за защитой права.

С осуществлением гражданских прав тесно соприкасается исполнение гражданских обязанностей. Гражданский кодекс подобные нормы специально не выделяет. Гражданско-правовая обязанность – это, в отличие от субъективного гражданского права, вид и мера должного поведения лица в соответствии с требованиями управомоченного субъекта для удовлетворения интересов последнего. В зависимости от вида правоотношения обязанность может исполняться пассивным поведением (воздержание от нарушений права собственности при вещных правоотношениях абсолютного характера) или совершением активных действий (исполнения обязанности в гражданско-правовом обязательстве). Каждому субъективному праву всегда корреспондируется определённая обязанность.

1.2. Пределы осуществления гражданских прав установлены ст.10 ГК РФ. Под ними понимаются границы дозволенного поведения субъектов, которые не должны нарушаться при осуществлении гражданских прав. Существуют только некоторые общие принципы определения этих границ, что объясняется диспозитивностью метода гражданско-правового регулирования: 1) осуществление гражданских прав не должно нарушать права и интересы третьих лиц; 2) разумность и добросовестность осуществления гражданских прав; 3) осуществление гражданских прав в соответствии с их назначением.

При отступлении от данных принципов лицо может действовать в рамках принадлежащего ему права, но с отступлением от его пределов и нарушать чужие права и интересы. Эти действия называются «злоупотребление прав». Различаются три вида злоупотребления правом:

а) шикана – осуществление лицом своего права исключительно с намерением причинения вреда другому лицу (например, собственник земельного участка возводит забор, чтобы преградить проход соседа через его участок);

б) объективное злоупотребление правом, не преследующее цель причинения кому-либо вреда (постройка высокого дома, создающего тень для соседнего дома, вследствие чего ухудшается освещённость);

в) обход закона;

г) действия, направленные на ограничение конкуренции, или злоупотребление лицом своим доминирующим положением (данное правоотношение регулируется специальным Законом РФ 1991г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»).

1.3. Гражданский кодекс РФ содержит серьёзное последствие злоупотребления правом во всех его видах – если лицо злоупотребляло своим субъективным правом, то суд может отказать ему в защите его нарушенного права. Однако при этом, если возникают сомнения в том, осуществлялись ли лицом права разумно и добросовестно, разумность и добросовестность их осуществления предполагается (действует опровержимая презумпция добросовестности и разумности). Под **злоупотреблением правом** понимаются действия субъектов гражданских правоотношений, совершаемые в рамках предоставленных им прав, но с нарушением их пределов.

Субъекты гражданского права обязаны:

- осуществлять гражданские права в соответствии с их назначением;
- не нарушать прав и законных интересов других лиц
- не допускать действий, осуществляемых исключительно с намерением причинить вред другому лицу;
- не допускать действия, ограничивающих или устраняющих конкуренцию;
- действовать разумно и добросовестно;
- соблюдать нормы нравственности и другие принятые в обществе нормы и т.д.

1.4. С осуществлением гражданских прав тесно соприкасается исполнение гражданских обязанностей. Гражданский кодекс подобные нормы специально не выделяет. Гражданско-правовая обязанность – это, в отличие от субъективного

гражданского права, вид и мера должного поведения лица в соответствии с требованиями управомоченного субъекта для удовлетворения интересов последнего. В зависимости от вида правоотношения обязанность может исполняться пассивным поведением (воздержание от нарушений права собственности при вещных правоотношениях абсолютного характера) или совершением активных действий (исполнения обязанности в гражданско-правовом обязательстве). Каждому субъективному праву всегда корреспондируется определённая обязанность.

1.5. Защита гражданских прав традиционно осуществляется в *двух формах*: юрисдикционная (уполномоченными государственными органами); неюрисдикционная (самозащита). Юрисдикционная форма включает две разновидности: судебная защита гражданских прав – преимущественная форма, сегодня может применяться практически во всех случаях нарушения прав; административная защита в соответствии с ч.2 ст.11 ГК РФ может применяться только в случаях, предусмотренных законом. При этом решение административного органа может быть обжаловано в суд.

1.6. Ст.12 ГК РФ закрепляет перечень способов защиты гражданских прав, который не является исчерпывающим:

- 1) признание права (например, права собственности);
- 2) восстановление нарушенного положения и пресечение возможных нарушений права на будущее время;
- 3) признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий недействительности оспоримой или ничтожной сделки;
- 4) признание недействительным акта органа государственной или муниципальной власти (может быть как индивидуальный, так и нормативный правовой акт). Данный способ является формой прямого судебного контроля за актами, принимаемыми и издаваемыми органами государственной власти и местного самоуправления. При этом, если суд признает недействительным тот или иной акт, лицо, чьё право было нарушено, вправе потребовать возместить ему все убытки в полном объёме за счёт средств соответствующей казны (ст.16 ГК РФ);
- 5) самозащита права (не должны нарушаться пределы самозащиты);
- 6) присуждение к исполнению обязанности в натуре (например, передача товара по договору поставки). Данный способ защиты необходимо правильно применять в совокупности с возмещением убытков и взысканием неустойки;

- 7) возмещение убытков (ст.15 ГК РФ);
- 8) взыскание неустойки (ст.330 ГК РФ);
- 9) компенсация морального вреда (ст.151 ГК РФ);
- 10) прекращение или изменение правоотношения (расторжение или изменение договора);
- 11) неприменение судом акта органа государственной власти или местного самоуправления (таким образом осуществляется косвенный судебный контроль). При этом не соответствующий закону правовой акт не признаётся судом недействительным, а просто не применяется им.

1.7. Убытки – это расходы, которые лицо, чьё право было нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права. Убытки состоят из двух частей: реальный (прямой) ущерб – стоимость утраченного или повреждённого имущества, стоимость ремонта и т.д.), упущенная выгода – неполученный доход, на который лицо, чьё право было нарушено, вправе было рассчитывать при нормальном развитии правовых отношений (например, автомобилю, который использовался для получения прибыли от перевозки пассажиров, был причинён вред в результате ДТП, и собственник лишён на время ремонта возможности получать прибыль).

Контрольные вопросы:

1. Понятие и способы осуществления гражданских прав.
2. Защита гражданских прав: предмет, форма, порядок.
3. Признание субъективного права как способ защиты гражданских прав.
4. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права как способ защиты гражданских прав.
5. Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения как способ защиты гражданских прав.
6. Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки как способ защиты гражданских прав.
7. Признания недействительным решения собрания как способ защиты гражданских прав.
8. Признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления как способ защиты гражданских прав.

9. Неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону как способ защиты гражданских прав.

10. Присуждение к исполнению обязанности в натуре как способ защиты гражданских прав.

11. Возмещение убытков и взыскание неустойки как способ защиты гражданских прав.

12. Компенсация морального вреда как способ защиты гражданских прав.

13. Прекращение или изменение правоотношения как способ защиты гражданских прав.

Аналитические вопросы:

1. Принципы и пределы осуществления гражданских прав
2. Злоупотребление правом его формы и последствия.
3. Понятие и способы исполнения гражданских обязанностей.
4. Самозащита как способ защиты гражданских прав.
5. Иск как основная форма защиты гражданских прав.

Глава 3. Субъекты гражданских прав

1.1. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права.

1.2. Правовое положение юридических лиц в гражданском праве.

1.3. Государство и иные публичные образования – участники гражданских правоотношений.

В результате изучения гл.2 студент должен:

Знать:

- правоспособность граждан, понятие и содержание правоспособности граждан; имя и место жительства гражданина; гражданскую дееспособность: понятие и содержание; дееспособность несовершеннолетних, ее виды; эмансипация; ограничение дееспособности и признание гражданина недееспособным; признание гражданина безвестно отсутствующим, объявление гражданина умершим: основание и порядок;

- понятие и признаки юридического лица; правоспособность и дееспособность юридического лица; создание юридического лица; государственную регистрацию

юридических лиц; средства индивидуализации юридического лица; реорганизацию юридического лица; ликвидацию юридического лица; классификацию юридических лиц;

- статус публично-правовых образований в гражданском обороте; особенности участия государства и муниципальных образований в гражданско-правовых отношениях; ответственность публично-правовых образований в гражданском обороте.

Уметь:

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций с участием субъектов гражданского права;

- оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;

- анализировать и решать юридические проблемы в сфере установления, изменения, прекращения правового статуса субъектов гражданского права.

1.1. Самыми многочисленными субъектами гражданских правоотношений являются физические лица. В гражданском законодательстве часто используется термин граждане как синоним понятию физические лица.

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

Гражданская правоспособность – это признаваемая правом возможность физических лиц иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, возникает с момента рождения и прекращается вместе со смертью физического лица. Ограничение правоспособности физического лица возможно только на основании закона и только в строго определенных случаях (например, лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенную должность как санкция за совершенное преступление). Не допускается полный или частичный отказ гражданина от правоспособности, а любые сделки направленные на ограничение или лишение правоспособности, ничтожны.

Гражданская дееспособность – это способность физического лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать гражданские обязанности и исполнять их.

Дееспособность возникает в полном объеме:

- с наступлением совершеннолетия, т.е. с достижением восемнадцатилетнего возраста (ч. 1 ст. 21 ГК РФ);

- с момента вступления в брак в случаях, когда это допустимо до достижения совершеннолетия. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случаях расторжения или признания недействительным брака до достижения 18 лет (ч. 2 ст. 21 ГК РФ);

- с момента объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация). Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия законных представителей либо при отсутствии такого согласия – по решению суда (ст. 27 ГК РФ).

Полностью недееспособными являются:

- дети до 6 лет;
- физические лица, признанные судом недееспособными, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Над такими гражданами устанавливается опека. При отпадении оснований, в силу которых физическое лицо было признано недееспособным, суд признает его дееспособным.

От имени недееспособных граждан все сделки совершают их законные представители (родители, усыновители, опекуны).

Видами дееспособности являются:

1. *Дееспособность малолетних в возрасте с 6 до 14 лет* (ст. 28 ГК РФ).

Несовершеннолетние в возрасте с 6 до 14 лет могут самостоятельно совершать:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- сделки по распоряжению средствами, предоставленные законным представителем либо с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

2. *Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет.*

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет являются частично дееспособными и могут самостоятельно:

- совершать сделки малолетних;
- распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
- осуществлять права авторов результатов интеллектуальной деятельности;

- вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- по достижению 16 лет быть членами кооперативов.

Другие сделки несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать с письменного согласия своих законных представителей. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред. Законные представители в этом случае несут субсидиарную ответственность, если у несовершеннолетнего нет достаточных средств для возмещения причиненного вреда.

Ограничение дееспособности возможно только по решению суда в случае, если гражданин вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Кроме того, законодатель ввел новое основание для ограничения, а не лишения дееспособности гражданина – наличие психического заболевания при котором гражданин может понимать значение и руководить действиями, при помощи других лиц. Над такими гражданами устанавливается попечительство. В этом случае гражданин может самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки и несет имущественную ответственность по своим обязательствам. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими ограниченно дееспособный гражданин может только с согласия попечителя.

При отпадении обстоятельств, послуживших основанием ограничения дееспособности гражданина, суд отменяет решение о признании его ограниченно дееспособным.

Дееспособность, равно как и правоспособность, прекращается в момент биологической смерти физического лица.

Регулирование гражданских отношений предполагает участие гражданина в правоотношениях. Возможны, однако, ситуации, когда длительное время никаких сведений о гражданине в месте его постоянного жительства нет. Предпринимаемые попытки его разыскать оказываются безрезультатными. Возникает неопределенность в субъекте гражданских правоотношений. Чтобы избежать подобной неопределенности, законом предусмотрены специальные правила, которые в совокупности образуют институт безвестного отсутствия. С помощью норм, входящих в этот институт, заинтересованные лица могут обратиться в соответствующие государственные органы и добиться устранения неопределенности в правовых отношениях, участником которых значится отсутствующее лицо, либо, во всяком случае, свести к минимуму отрицательные последствия такой неопределенности.

Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умершим возможно только при наличии следующей совокупности юридических фактов:

- длительное отсутствие гражданина в месте его постоянного жительства;
- отсутствие сведений о его местонахождении и невозможность их получения;
- истечение установленных сроков со дня получения последних известий о месте нахождения гражданина.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованного лица признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

При необходимости постоянного управления имуществом безвестно отсутствующего орган опеки и попечительства заключает с выбранным им лицом договор доверительного управления этим имуществом. Из имущества безвестно отсутствующего выдается содержание лицам, которых он обязан содержать, а также погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

Суд отменяет решение о признании безвестно отсутствующим в случае его явки или получения сведений о месте его нахождения. На основании такого судебного решения отменяется и доверительное управление имуществом гражданина.

Гражданин может быть объявлен судом умершим, если:

- в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение *5 лет*;
- в месте его жительства нет сведений о нем в *течение шести месяцев* после его исчезновения при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его смерть от определенного несчастного случая (в этом случае днем смерти гражданина может быть признан не день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, а день его предполагаемой гибели);
- в течение *двух лет* после окончания военных действий нет сведений о месте пребывания лица, пропавшего при их проведении.

Сказанное не означает, что объявлению гражданина умершим всегда должно предшествовать признание его безвестно отсутствующим. Закон не устанавливает прямой зависимости объявления лица умершим от факта признания его безвестно отсутствующим.

Днем смерти объявленного умершим гражданина признается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Последствия вынесения судом решения об объявлении гражданина умершим специально законом не предусмотрены, поскольку они должны совпадать с теми, что имеют место при смерти гражданина: открывается наследство в имуществе гражданина,

объявленного умершим, прекращается брак и обязательства, которые носят личный характер. Последствия явки гражданина, объявленного умершим установлены в ст.46 ГК РФ.

1.2. Основной правовой формой коллективного участия лиц в гражданском обороте являются *юридические лица* – особые образования, обладающие рядом специфических признаков, образуемые и прекращающиеся в специальном порядке.

Гражданско-правовое положение юридических лиц и порядок их участия в гражданском обороте регулируются главой 4 части 1 ГК РФ «Юридические лица». Особенности гражданско-правового положения юридических лиц отдельных организационно-правовых форм, видов и типов, а также юридических лиц, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах, определяются также другими законами и иными правовыми актами.

Юридическое лицо – это признанная государством в качестве субъекта права организация, которая обладает обособленным имуществом, самостоятельно отвечает им по своим обязательствам и выступает в гражданском обороте от своего имени. Легальное определение юридического лица содержится в п.1 ст.48 ГК РФ

Не всякое образование, союз, коллектив и т.п. являются юридическим лицом. Его квалификация строится на основе наличия признаков юридического лица, т.е. внутренне присущих ему свойств, каждое из которых необходимо, а все вместе - достаточны, для того, чтобы организация могла признаваться субъектом гражданского права.

К ним относятся:

- *организационное единство*, то есть организация юридического лица как единого целого с определенной внутренней структурой, предназначенной для управления юридическим лицом с целью решения поставленных перед ним задач. Организационное единство выражается в закреплённой в учредительных документах системе органов юридического лица, их компетенции, взаимоотношениях, целях деятельности юридического лица;

- *имущественная обособленность*, то есть наличие своего обособленного имущества, которое является необходимой предпосылкой для участия в гражданском обороте. Имущество юридического лица может принадлежать ему на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету;

- *самостоятельная имущественная ответственность* предполагает, что кредиторы могут обращаться с требованиями, вытекающими из обязательств юридического лица, только к нему самому, взыскания по этим требованиям могут быть обращены лишь на его обособленное имущество. В некоторых случаях *субсидиарную ответственность* по обязательствам юридического лица несут его учредители и участники;

- *выступление в гражданском обороте от своего имени* означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде.

- *государственная регистрация юридического лица*.

Возможность участия в гражданском обороте юридического лица как субъекта права, связана с наличием у последнего, правосубъектности, включающей в себя право- и дееспособность. Правоспособность юридического лица совпадает с его дееспособностью. Дееспособность – способность юридического лица приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Согласно п.3 ст.49 ГК РФ правоспособность юридического лица возникает с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении.

Правоспособность юридических лиц может быть как *общей (универсальной)* (возможность иметь права и нести обязанности необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом) и *специальной* (например, занятие определенными видами деятельности, подлежащей лицензированию).

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

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица

в силу закона, иного правового акта или учредительного документа. В ЕГРЮЛ должен быть указан адрес юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Наименование юридического лица является основным средством его индивидуализации. В соответствии со ст.54 ГК РФ коммерческие организации должны иметь фирменное наименование (фирму). Сегодня права на фирменное наименование регулируется частью 4 ГК РФ. В соответствии со ст.1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в ЕГРЮЛ при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Наименование состоит из двух элементов (табл. 1).

Таблица 1

Основная часть (корпус фирмы)	Вспомогательная часть (добавление)
1. Указание на организационно-правовую форму;	Специальное название (географический объект и т.д.).
2. Указание на форму собственности (для унитарных предприятий и учреждений);	Для хозяйственных товариществ – фамилии всех товарищей или одного из них с добавлением слов
3. Указание на характер деятельности (для всех некоммерческих организаций).	«...и компания»

Пример: <i>Открытое акционерное общество</i>	Пример: <i>«Владивостокский судостроительный трест»</i>
<i>Муниципальное унитарное предприятие</i>	<i>«Бюро технической инвентаризации»</i>
<i>Полное товарищество</i>	<i>«Сидоров и компания»</i>

В соответствии со ст.54 ГК РФ с момента государственной регистрации фирменного наименования у организации возникает исключительное право на его использование (сфера права на результаты интеллектуальной деятельности), а незаконное использование может повлечь применение мер ответственности.

Наименование, фирменное наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительном документе и в ЕГРЮЛ.

В цивилистической науке принято классифицировать юридические лица в зависимости от оснований:

1. Цели деятельности юридические лица:

- коммерческие;
- некоммерческие.

Различия между коммерческими и некоммерческими состоят в следующем:

- основная цель коммерческих юридических лиц – извлечение прибыли, тогда как некоммерческие могут заниматься предпринимательской деятельностью лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует им;
- прибыль коммерческих юридических лиц делиться между их участниками, а прибыль некоммерческих юридических лиц идет на достижение тех целей, для исполнения которых они созданы;
- коммерческие юридические лица обладают общей правосубъектностью, а некоммерческие – специальной;
- коммерческие юридические лица могут создаваться только в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий; а *некоммерческие* – в формах, предусмотренных ГК РФ и другими законами.

2. Характер прав учредителей (участников) юридического лица на его имущество юридические лица делятся на те, в отношении которых их учредители (участники) имеют:

- имеющие вещное право на имущество (унитарные предприятия и учреждения);
- имеющие обязательственные права на имущество (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнёрства);
- не имеющие никаких прав на имущество остальных юридических лиц (фонды, общественные объединения).

3. Субъектный состав учредителей (участников) юридических лиц:

- корпоративные, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган;
- унитарные - учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства

4. Форма собственности юридического лица:

- государственные, основанные на праве государственной собственности;
- муниципальные, основанные на праве муниципальной собственности;
- частные, основанные на праве собственности граждан и юридических лиц.

В то же время коммерческие юридические лица в зависимости от личного или имущественного участия делятся на товарищества и общества.

5. Правовой режим имущества юридического лица:

- субъекты права собственности (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие организации, за исключением учреждений);
- субъекты права хозяйственного ведения (государственные и муниципальные унитарные предприятия);
- субъекты права оперативного управления (казённые предприятия, учреждения).

6. Объёма правоспособности юридического лица:

- обладающие общей правоспособностью (коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий);
- обладающие специальной правоспособностью (некоммерческие организации и некоторые коммерческие – унитарные предприятия).

7. Порядок создания юридического лица:

- в регистрационном (нормативно-явочном, заявительном) порядке;
- в разрешительном порядке (в случаях, установленном законом);

8. Ответственность участников по обязательствам юридического лица:

- отвечают в пределах своих вкладов в капитал: участники АО и ООО, коммандитисты товарищества на вере;
- отвечают субсидиарно: учредители казённых предприятий и учреждений, полные товарищи, члены кооператива, члены ассоциаций и союзов).

Вышеизложенные правовые характеристики находят свое отражение в *организационно правовой форме юридического лица*. С 1 сентября 2014 года юридические лица должны создаваться в организационно-правовых формах, которые предусмотрены для них главой 4 ГК РФ (в редакции Федерального закона от 05.05.2014 N 99-ФЗ). В соответствии с изменениями, внесенными Федеральным законом от 13.07.2015 N 216-ФЗ в Федеральный закон от 05.05.2014 № 99-ФЗ, юридические лица могут быть созданы в организационно-правовой форме государственной корпорации на основании федерального закона.

Юридические лица, являющиеся *коммерческими организациями*, могут создаваться в организационно-правовых формах:

- 1) хозяйственных товариществ и обществ;
- 2) крестьянских (фермерских) хозяйств;
- 3) хозяйственных партнерств;
- 4) производственных кооперативов;
- 5) государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Юридические лица, являющиеся *некоммерческими организациями*, могут создаваться в организационно-правовых формах:

1) потребительских кооперативов, к которым относятся в том числе жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы;

2) общественных организаций, к которым относятся в том числе политические партии и созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации), органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления;

2.1) общественных движений;

3) ассоциаций (союзов), к которым относятся в том числе некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные, нотариальные палаты;

4) товариществ собственников недвижимости, к которым относятся в том числе товарищества собственников жилья;

5) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;

6) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;

7) фондов, к которым относятся в том числе общественные и благотворительные фонды;

8) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;

9) автономных некоммерческих организаций;

10) религиозных организаций;

11) публично-правовых компаний;

12) адвокатских палат;

13) адвокатских образований (являющихся юридическими лицами).

Возникновение любой формы юридического лица состоит из двух стадий:

- создание юридического лица (в узком смысле слова);
- государственная регистрация юридического лица, с момента которой юридическое лицо считается созданным.

В зависимости от характера участия государственных органов и регистрации юридического лица наука гражданского права традиционно выделяет следующие способы образования юридических лиц.

Распорядительный порядок характеризуется тем, что юридическое лицо создается на основе распоряжения учредителя (собственника имущества). Действующим законодательством такой способ создания устанавливается только для унитарных предприятий (государственных/муниципальных).

Разрешительный порядок образования юридического лица предполагает, что создание организации разрешено тем или иным компетентным органом (например, создание страховых обществ и банков; для создания объединений юридических лиц (союзов и ассоциаций) необходимо предварительное согласие федерального антимонопольного органа). Действующее законодательство не допускает отказа в регистрации по мотивам нецелесообразности.

Наиболее распространен *явочно-нормативный порядок* создания юридических лиц: юридическое лицо создается по инициативе учредителей, а компетентный

государственный орган при регистрации проверяет только соблюдение установленного порядка представления документов и их соответствие закону, т.е. юридическое лицо создаётся на основе нормативного акта, предусматривающего создание юридического лица, и согласие каких-либо третьих лиц, включая государственные органы, не требуется.

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

Состав учредительных документов для различных видов юридических лиц различен. Так, хозяйственные общества, производственные кооперативы, унитарные предприятия действуют на основе устава; ассоциации и союзы, общины коренных малочисленных народов РФ действуют на основе учредительного договора и устава. Правовой базой деятельности хозяйственных товариществ (полных и на вере) является учредительный договор. Учредительный договор возможен, но, в отличие от устава, не обязателен для некоммерческого партнёрства и автономных некоммерческих организаций. Без учредительных документов действуют государственные корпорации и государственные компании.

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

Устав в отличие от учредительного договора не заключается, а утверждается. Однако это отличие не носит принципиального характера и связано лишь с различной процедурой принятия документа. Устав, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица (например, председатель и секретарь общего собрания учредителей). Устав вступает в силу с момента регистрации самого юридического лица.

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

Органы юридического лица – назначаемые (избираемые) субъекты, действующие от имени и в интересах юридического лица в гражданском обороте. Органы юридического лица не являются его представителями, а особыми субъектами, реализующими правоспособность и дееспособность юридического лица. В некоторых юридических лицах органы

могут отсутствовать, тогда от имени организации выступают её участники (хозяйственные товарищества).

Органы юридического лица могут быть единоличные (директор, генеральный директор, председатель) или коллегиальные (совет директоров, правление, общее собрание). Состав органов, порядок их формирования и круг полномочий определяются законом и учредительными документами.

Учредительным документом может быть предусмотрено, что полномочия выступать от имени юридического лица предоставлены нескольким лицам, действующим совместно или независимо друг от друга. Сведения об этом подлежат включению в единый государственный реестр юридических лиц.

Лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Такую же обязанность несут члены коллегиальных органов юридического лица (наблюдательного или иного совета, правления и т.п.).

Статья 53.1. ГК РФ регулирует ответственность лица, уполномоченного выступать от имени юридического лица, членов коллегиальных органов юридического лица и лиц, определяющих действия юридического лица, согласно которой лицо, которое уполномочено выступать от его имени юридического лица обязано возместить убытки, причиненные по его вине юридическому лицу. В том числе, если будет доказано, что при осуществлении своих прав и исполнении своих обязанностей действовало недобросовестно или неразумно, в том числе если его действия (бездействие) не соответствовали обычным условиям гражданского оборота или обычному предпринимательскому риску.

При этом соглашение об устранении или ограничении ответственности лиц, за совершение недобросовестных действий, ничтожно.

Государственная регистрация юридического лица является завершающим этапом его образования, на котором компетентный орган проверяет соблюдение условий, необходимых для создания нового субъекта права и принимает решение о признании организации юридическим лицом.

Нормативными правовыми актами, регулирующими процедуру регистрации юридических лиц являются, Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ с 1 июля 2002¹³,

¹³ Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Приказ ФНС России от 25.01.2012 № ММВ-7-6/25@¹⁴. Государственная регистрация юридических лиц - акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений. Регистрирующим органом власти является Федеральная налоговая служба РФ и ее территориальные органы. Государственная регистрация некоммерческих организаций, структурных подразделений (отделений, филиалов и представительств) иностранной некоммерческой неправительственной организации, общественных объединений, осуществляемая Минюстом России. За государственную регистрацию уплачивается государственная пошлина в соответствии с законодательством о налогах и сборах.

Виды прекращения юридического лица:

- *реорганизация* - прекращение юридического лица с переходом его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другому юридическому лицу (ранее существовавшему или вновь созданному);
- *ликвидация* - полное прекращение юридического лица без перехода к кому-либо его прав и обязанностей.

Юридическое лицо *считается прекращенным* с момента государственной регистрации его реорганизации или ликвидации. Этому предшествует длительный подготовительный период, который обязательно включает учет имущества юридического лица, уведомление кредиторов и удовлетворение их интересов.

Виды реорганизации юридических лиц:

- *слияние* - возникновение вместо нескольких старых юридических лиц одного нового; при слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь создаваемому в соответствии с передаточным актом;
- *присоединение* - вливание одного юридического лица в другое; при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу, к последнему переходят права и обязанности присоединённого юридического лица в соответствии с передаточным актом;
- *разделение* - возникновение вместо одного старого юридического лица нескольких новых; при разделении юридического лица его права и обязанности переходят

¹⁴ Приказ ФНС России от 25.01.2012 N ММВ-7-6/25@ "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств" (Зарегистрировано в Минюсте России 14.05.2012 N 24139)

к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом;

- *выделение* - выделение из юридического лица нового юридического лица без прекращения старого; при выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом;

- *преобразование* - изменение организационно-правовой формы юридического лица; при преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

Гарантии прав кредиторов при прекращении юридического лица:

- обязательное уведомление кредиторов (публикация сведений о реорганизации в едином государственном реестре юридических лиц в течение 2 месяцев);

- право кредиторов требовать прекращения или досрочного исполнения обязательств с возмещением вызванных этим убытков;

- солидарная ответственность вновь образованных юридических лиц по обязательствам реорганизованного юридического лица, если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника;

- признания недействительным решения о реорганизации (ст.60.1 ГК РФ) и признания реорганизации корпорации несостоявшейся (ст.60.2 ГК РФ).

Процедуру реорганизации можно представить *следующими этапами*:

1. Принятие решения о реорганизации;
2. Подача заявления о реорганизации в регистрирующий орган (в течение 3х дней с момента принятия решения);
3. Уведомление кредиторов о начале процедуры реорганизации;
4. Проведение инвентаризации имущества юридического лица, составление передаточного акта;
5. Регистрация прекращения юридического лица.

Реорганизация считается завершенной с момента регистрации созданного в результате реорганизации юридического лица, за исключением присоединения, когда она завершается после исключения из единого государственного реестра юридических лиц, присоединившегося юридического лица.

Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Требование о ликвидации может быть заявлено:

1. *Добровольно*, по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано.

2. *По решению суда* (ст.ст.61-62 ГК РФ)

3. Самостоятельным видом принудительной ликвидации является *несостоятельность (банкротство) юридического лица*.

4. Прекращение *недействующего юридического лица* (ст.64.2 ГК РФ). Юридическое лицо считается фактически прекратившим свою деятельность и подлежит исключению из ЕГРЮЛ в случае, если в течение двенадцати месяцев, предшествующих его исключению из указанного реестра, не представляло документы отчетности, предусмотренные законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, и не осуществляло операций хотя бы по одному банковскому счету (недействующее юридическое лицо).

Процедура ликвидации состоит из нескольких этапов:

- 1) Принятие решения о ликвидации;
- 2) уведомление регистрационного органа о ликвидации;
- 3) создание ликвидационной комиссии;
- 4) публикация сведений о ликвидации и о сроке предъявления претензий кредиторами (не менее 2 месяцев) в ЕГРЮЛ;
- 5) принятие ликвидационной комиссией мер к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности;
- 6) составление промежуточного ликвидационного баланса;
- 7) расчёты с кредиторами (если денежных средств юридического лица, кроме учреждения, недостаточно для расчётов с кредиторами, его имущество должно быть продано с публичных торгов). Очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливается ст.64 ГК РФ;
- 8) Составление окончательного ликвидационного баланса;
- 9) Если возможна ответственность учредителей по обязательствам организации, то кредиторы предъявляют свои претензии после утверждения ликвидационного баланса;
- 10) Распределение оставшегося имущества среди учредителей;
- 11) Исключение организации из единого реестра. С этого момента юридическое лицо ликвидировано.

Если юридическое лицо не в состоянии удовлетворить требования всех кредиторов, то оно может быть объявлено *банкротом*, что влечет его ликвидацию. Решение о признании банкротом может быть принято судом или самим юридическим лицом совместно с его кредиторами.

Банкротом может быть объявлена любая коммерческая организация (кроме казенного предприятия), а также потребительский кооператив и благотворительный или иной фонд (ст. 65 ГК). Отношения, связанные с банкротством юридического лица (за исключением казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций), урегулированы Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ¹⁵. К неисправному должнику могут быть применены следующие меры:

- *реорганизационные* (направленные на оздоровление предприятия) процедуры;
- *финансовое оздоровление*;
- *внешнее управление*, осуществляемое арбитражным управляющим, который назначается арбитражным судом;
- *санация*, то есть оказание предприятию финансовой помощи его собственником, кредиторами или иными лицами;
- *мировое соглашение*;
- *конкурсное производство*.

Особенности ликвидации юридического лица по причине банкротства:

- судебный порядок признания юридического лица несостоятельным (банкротом);
- невозможность полного удовлетворения требований всех кредиторов банкрота;
- установленная очередность удовлетворения требований кредиторов банкрота;
- пропорциональное удовлетворение требований кредиторов одной очереди.

1.3. Государство, как и другие субъекты гражданского права, может участвовать в гражданско-правовых отношениях. И в этом смысле оно обладает правоспособностью.

¹⁵Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2015)

Однако его правоспособность обладает рядом особенностей, связанных с тем, что оно является также и главным субъектом публичного права, носителем власти:

- они не используют свои публично-властные полномочия;
- к отношениям с их участием применяются нормы, относящиеся к юридическим лицам, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов;
- от имени данных субъектов права и обязанности приобретают их органы либо специально уполномоченные на то граждане и юридические лица;
- указанные субъекты участвуют в таких специфических гражданско-правовых отношениях, как изъятие в доход Российской Федерации всего полученного по некоторым недействительным сделкам, принудительным сделкам, от принудительного выкупа памятников истории и культуры, от приватизации;
- по своим обязательствам они отвечают всем своим имуществом, кроме имущества, закрепленного за унитарными предприятиями или изъятого из оборота;
- указанные субъекты несут субсидиарную ответственность по обязательствам казенных предприятий, финансируемых ими учреждений и в иных случаях, предусмотренных законом;
- по общему правилу указанные субъекты не несут ответственности по обязательствам друг друга;
- они несут ответственность за незаконные действия их органов и должностных лиц.

Существуют *две формы участия публично-правовых образований в гражданском обороте:*

- 1) путем создания юридического лица (унитарные предприятия и учреждения);

В соответствии с п.2 ст.124 ГК РФ к публично-правовым образованиям в гражданских правоотношениях применяются правила о юридических лицах, если это не противоречит закону или особенностям правового статуса этих субъектов.

- 2) выступление в собственном качестве непосредственно – через органы государственной и муниципальной власти.

Ранее от имени государства выступали органы управления государственным имуществом, финансовые и другие специально уполномоченные органы. Сегодня ст.125 ГК РФ определяет, что от имени публично-правовых образований в гражданском обороте выступают (приобретают и осуществляют гражданские права и обязанности, выступают в суде) соответствующие органы власти (федеральные, региональные, муниципальные).

Кодекс содержит принципиальное положение о том, что органы государственной власти и местного самоуправления могут выступать от имени соответствующих субъектов исключительно в пределах их компетенции (их действия приобретают юридическое значение, если совершаются в рамках компетенции). Наряду с общим положением существует и специальный порядок участия публично-правовых образований в гражданском обороте: это своеобразное делегирование полномочий, которое может иметь индивидуальный или нормативный характер. По специальному поручению от имени государства или муниципальных образований могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также граждане и юридические лица. Данное выступление от имени публично-правовых образований всегда должно иметь надлежащее правовое основание (индивидуальный или нормативный правовой акт). ГК РФ и специальные законы устанавливают ряд ограничений на участие государства и муниципальных образований в гражданском обороте (участие в хозяйственных обществах и товариществах, в банковской деятельности и т.д.).

Контрольные вопросы

1. Правоспособность граждан. Понятие и содержание правосубъектности граждан.
2. Ограничение дееспособности и признание гражданина недееспособным.
3. Понятие и признаки юридического лица.
4. Правоспособность и дееспособность юридического лица.
5. Создание и прекращение юридического лица.
6. Особенности участия государства и муниципальных образований в гражданско-правовых отношениях.
7. Ответственность публично-правовых образований в гражданском обороте.

Аналитические вопросы

1. Институт опеки и попечительства в гражданском праве: понятие и юридическое значение
2. Права, обязанности и ответственность опекуна (попечителя)
3. Основания и порядок установления патронажа над гражданином
4. Правовые формы участия физических лиц в предпринимательской деятельности
5. Дайте правовой анализ:

- 1) хозяйственных товариществ и обществ;
- 2) крестьянских (фермерских) хозяйств;
- 3) хозяйственных партнерств;
- 4) производственных кооперативов;
- 5) государственных и муниципальных унитарных предприятий.

6. Дайте правовой анализ:

- 1) потребительских кооперативов (жилищных, жилищно-строительных и гаражных кооперативов, садоводческих, огороднических и дачных потребительских кооперативов);
- 2) общественных организаций,
- 3) ассоциаций (союзов);
- 4) товариществ собственников недвижимости;
- 5) казачьих обществ;
- 6) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- 7) фондов, к которым относятся в том числе общественные и благотворительные фонды;
- 8) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения.

Глава 4. Объекты гражданских прав

1.1. Понятие, значение и виды объектов гражданских прав.

1.2. Понятие, признаки и виды вещей.

1.3. Ценные бумаги: понятие, признаки, виды.

1.4. Результаты работ и услуги.

1.5. Права на результаты интеллектуальной деятельности.

1.6. Нематериальные блага – объекты гражданских прав.

В результате изучения гл.3 студент должен:

Знать:

- *понятие и правовое значение объектов гражданских прав;*
- *понятие, признаки и виды вещей;*
- *особенности правового режима недвижимого имущества;*
- *понятие, признаки и виды ценных бумаг;*
- *результаты работ и услуги.*

- права на результаты интеллектуальной деятельности.
- юридическую природу нематериальных благ;
- правила компенсации морального вреда, защиты чести, достоинства и деловой репутации.

Уметь:

- применять нормативные правовые акты для установления особенностей правового режима объектов гражданских прав;
- анализировать и решать юридические проблемы в сфере оборота недвижимого имущества;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по гражданско-правовой тематике.

1.1. В теории права принято различать объект гражданского права и объект гражданского правоотношения. Первое представляет собой конкретные блага, по поводу которых возникают гражданские правоотношения, второе – субъективные гражданские права и обязанности в отношении конкретного блага (объекта права). Так, объектом отношений купли-продажи является переход права собственности, а объектом права конкретное имущество.

ГК РФ посвящает объектам гражданских прав специальный подраздел 3 «Объекты гражданских прав», состоящий из трех глав: «Общие положения»; «Ценные бумаги»; «Нематериальные блага и их защита». Вместе с тем легальное определение объекта гражданских прав отсутствует.

Ст.128 ГК РФ содержит легальный перечень объектов гражданских прав «К объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага».

По своим свойствам и проявлениям указанные объекты различны, одни существуют в осязаемом виде, другие подставляют собой действия человека, а третьи могут быть восприняты лишь на уровне осязания, эмоционального переживания. В гражданском праве объекты реального и идеального мира объединяют в категории, для того чтобы установить правовой режим, отражающий сущность, особенности этих

объектов, их роль в жизнедеятельности человека и сформировать правила его поведения в отношении этих объектов.

Виды объектов гражданских прав:

1. *В зависимости от физической (телесного) осязания:*

- Материальные (вещи, деньги, ценные бумаги, результаты работ и услуги)
- Нематериальные (результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации, нематериальные блага)

2. *В зависимости от имущественно-стоимостного характера:*

- Имущественные (вещи, деньги, ценные бумаги, результаты работ и услуги, имущественные права, права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации)
- Неимущественные (нематериальные блага: жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация, личная, семейная тайна)

3. *В зависимости от оборотоспособности объектов гражданских прав*

- Не изъятые и не ограниченные в обороте (могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому)
- Ограниченно оборотоспособные (могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо совершение сделок с ними допускается по специальному разрешению, например валюта, наркотические психотропные препараты)
- Изъятые из оборота (нахождение в обороте не допускается, земли заповедников)

1.2. Вещи – предметы материального мира в их естественном или подвергнутому переработке человеком состоянии, обладающие материальной ценностью (денежная оценка) и способные к удовлетворению определённых человеческих потребностей.

Сегодня можно выделить следующие основания и *классификации вещей*:

1) **движимые (валюта):**

- рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории России;
- случаи, порядок и условия использования иностранной валюты на территории России определяются законом или в установленном им порядке;
- ценные бумаги;
- иные вещи не относящиеся к недвижимым.

2)недвижимые:

- объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно (здания, сооружения, объекты незавершенного строительства, земельные участки и т.д.)
- подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты;
- иное имущество, отнесенное законом к недвижимым вещам (предприятие, единый недвижимый комплекс).

Правовое значение данной классификации заключается в том, недвижимые вещи обладают специальным правовым режимом:

- право собственности и другие вещные права на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации; регистрация прав на движимое имущество не требуется, права на движимые вещи возникают с момента их передачи;
- обязательство, предметом которого является недвижимое имущество, исполняется в месте его нахождения;
- срок приобретательной давности для недвижимых вещей 15 лет, для движимых – 5 лет.

2) вещи неделимые, раздел которых невозможен без разрушения, повреждения или изменения назначения (нефть, зерно) и делимые, раздел которых возможен без изменения назначения (автомобиль) – ст.133 ГК РФ.

Правовое значение данной классификации заключается в следующем:

- делимые вещи, находящиеся в общей собственности, могут быть разделены между сособственниками с выделением каждому в натуре; сособственник неделимой вещи имеет право на выплату ему стоимости его доли;
- неделимая вещь выступает в обороте как единый объект;
- взыскание может быть обращено на неделимую вещь только в целом.

3) вещи, индивидуально определённые (наличие совокупности индивидуальных признаков, презумпция неповторимости такой вещи) и определяемые родовыми признаками (их можно исчислить количественно, существуют общие признаки для вещей такого рода и качества). Индивидуально определённые вещи являются незаменимыми, а родовые – заменимыми. Предметом некоторых сделок могут быть только родовые вещи или наоборот;

4) потребляемые и непотребляемые. Данная классификация также имеет значения для ряда договоров;

5) главная вещь (картина) и принадлежность (рама для картины).

Принадлежность следует судьбе главной вещи;

6) плоды, продукция и доходы;

7) одушевлённые вещи (животные) и неодушевлённые.

1.3. Сегодня ценная бумага является широко применяемым на практике и сформировавшимся правовым институтом. *Правовой основой* регулирования ценных бумаг в гражданском обороте является:

- Гражданский кодекс РФ (гл.7)
- Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»¹⁶,
- Федеральный закон от 29 июля 1998 г. N 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии

и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг»¹⁷ и др.

В результате реформы гражданского законодательства, *глава 7 ГК РФ изложена в новой редакции*¹⁸ и включает в себя три параграфа:

§ 1. Общие положения.

§ 2. Документарные ценные бумаги.

§ 3. Бездокументарные ценные бумаги.

П.1 ст.142 ГК РФ содержит легальное определение ценных бумаг, проводя разграничение между документарными и бездокументарными ценными бумагами. Обобщив законодательные дифиниции, можно представить следующее определение ценной бумаги.

Ценная бумага – это документ установленной формы, удостоверяющий имущественные права, осуществление и передача которых возможна только при его предъявлении (документарные ценные бумаги) либо предъявлении учетной записи.

Признаки ценной бумаги:

- Удостоверяет имущественные права.
- Презентация (необходимое условие для осуществления права по ценной бумаге – ее предъявление).

¹⁶ Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2015).

¹⁷ Федеральный закон от 29.07.1998 N 136-ФЗ (ред. от 14.06.2012) «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг».

¹⁸ Федеральный закон от 02.07.2013 N 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

- Абстрактный характер имущественного права, удостоверенного ценной бумагой (в ценной бумаге, как правило, не выражено правоотношение, в силу которого стороны взаимно приобретают права и обязанности; отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания либо его недействительность не допускается (п.2 ст.147 ГК РФ).

- Формализм (при отсутствии обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствии ценной бумаги установленной для нее формы, документ не является ценной бумагой, но сохраняет значение письменного доказательства (ст.143.1 ГК РФ).

- Легальность, т.е. законное отнесение и поименование в качестве ценной бумаги. П.2 ст.142 ГК ценными бумагами называет акцию, вексель, закладную, инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда, коносамент, облигацию, чек и иные ценные бумаги, названные в таком качестве в законе или признанные таковыми в установленном законом порядке.

- Выпуск или выдача ценных бумаг подлежит государственной регистрации в случаях, установленных законом.

Классификация ценных бумаг можно представить следующей таблицей (Табл. 1)

Таблица 1

Ценные бумаги на предъявителя	Именные ценные бумаги	Ордерные ценные бумаги
Права, удостоверенные ценной бумагой, принадлежат		
Владельцу ценной бумаги	Названному в ценной бумаге или учетных записях лицу	Названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением другое уполномоченное лицо
Способ передачи прав по ценной бумаге		
Осуществляется вручением ценной бумаги	Осуществляется в порядке, установленном для уступки требований (цессии). При этом лицо, передающее право по ценной бумаге (цедент),	Осуществляется путем совершения на ценной бумаге передаточной надписи – индоссамента. При этом лицо, передающее право по ценной бумаге

	несет ответственность за недействительность требования, но не за его неисполнение	(индоссант), несет ответственность не только за существование права, но и за его осуществление
К бездокументарным ценным бумагам применяются правила об именных документарных ценных бумагах, правообладатель которых определяется в соответствии с учетными записями.		
Законом может быть исключена возможность выпуска ценных бумаг определенного вида в качестве именных, либо в качестве ордерных, либо в качестве бумаг на предъявителя		

1.4. *Результаты работ и услуги* традиционно относятся к нематериальным объектам, поскольку представляют собой действия физических лиц. Вместе с тем при выполнении работы имеет место именно результат, т.к. он всегда овеществлён и способен к отделению от субъекта, его изготовившего. Услуга представляет собой деятельность, направленную на достижение положительного эффекта, и, как правило, не имеющая вещественного результата. Иногда все же материальный результат услуги присутствует (медицинские услуги), однако он обладает специфическими признаками, отличными от результата работ¹⁹:

- синхронность оказания услуги и получения заказчиком результата;
- неустойчивость материального результата, т.е. результат может исчезнуть или объект может самостоятельно вернуться в первоначальное состояние;
- услуги способствуют поддержанию внешнего вида людей или животных; сохранению или восстановлению усредненного качества. Оценка качества субъективна. И качество нормативными актами не регулируется.

Сегодня законодатель устранил отсутствие чёткой грани между работами и услугами, путем грамматического совершенствования статьи 128 ГК РФ, дополнив ее указанием на *результат* работ.

Следует также различать гражданско-правовые работы и работы в рамках трудовых правоотношений:

¹⁹Ивакин В.Н. Гражданское право. Особенная часть. 6-е изд., испр. и доп. Учебное пособие. М.:Издательство Юрайт, 2015.

1. Различная законодательная основа (в первом случае - Гражданский кодекс, во втором – трудовой кодекс РФ).

2. Гражданско-правовые работы всегда носят срочный характер, трудовой договор, по общему правилу, бессрочный.

3. Гражданско-правовые работы всегда завершаются сдачей овеществленного результата, в то время как трудовая функция работника может быть не сопряжена с достижением овеществленного результата (например, табелирование работников специалистом отдела кадров).

1.5. В России с 01 января 2008 вступила в силу 4 часть Гражданского Кодекса (в соответствии с федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ), раздел VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации».

Интеллектуальная деятельность представляет собой мыслительный процесс создания и использования идей и иных нематериальных объектов, имеющих идеальную природу. Результаты интеллектуальной деятельности должны иметь объектированное выражение (произведения науки, литературы, искусства; изобретения, промышленные образцы, полезные модели, средства индивидуализации и т.д.) который определяет интеллектуальную собственность как список результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана.

Право интеллектуальной собственности можно определить как систему правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Основанием для классификации институтов права интеллектуальной собственности является особенность объекта, охраняемого тем или иным институтом. В связи с этим в отечественном праве интеллектуальной собственности выделяют следующие правовые институты:

- Авторское право.
- Патентное право.
- Законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой продукции (работ, услуг).
- Законодательство о нетрадиционных объектах интеллектуальной собственности.

1.6. Нематериальные блага – блага и свободы не имеющие экономического содержания и не отделимые от личности их носителя, признанные действующим законодательством.

ГК РФ определяет нематериальные блага как:

- блага, принадлежащие лицам от рождения и защищаемые гражданским законодательством: жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, честь, достоинство, деловая репутация, личная и семейная тайна, неприкосновенность частной жизни;
- права, принадлежащие лицам в силу закона и регулируемые гражданским законодательством: право на имя, право свободного передвижения, право выбора места жительства, иные личные неимущественные права.

Некоторые виды *нематериальных благ*.

Честь – объективная оценка гражданина, его моральных и иных качеств окружающими.

Достоинство – субъективная оценка гражданином своих личных качеств и общественного значения.

Деловая репутация – оценка профессиональных качеств гражданина или юридического лица.

Неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна – это право лица по своему усмотрению определять личное поведение, исключение любого вмешательства в его личную жизнь со стороны других лиц, кроме случаев, предусмотренных законом.

Неприкосновенность частной жизни предполагает неприкосновенность жилища, средств личного общения, тайны переписки и телефонных переговоров, частной документации, внешнего облика.

Личная и семейная тайна может состоять из сведений, касающихся здоровья, усыновления, распоряжения имуществом, денежных сбережений, сведений о личной (семейной) жизни.

Право на имя – право гражданина в течение месяца после рождения получить имя и сохранять его в течение всей жизни, а также право на перемену имени при наличии уважительных причин.

Право свободного передвижения, выбора места пребывания и места жительства обеспечивается тем, что только сам гражданин решает, где и как долго ему проживать, какие места посещать, где будет находиться его постоянное или временное место жительства.

Изображение гражданина (ст.152.1 ГК РФ), т.е. 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. Исключение составляют случаи 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.

Частная жизнь гражданина (ст.152.2 ГК РФ), т.е. сбор, хранение, распространение и использование любой информации о частной жизни гражданина, в частности сведений о его происхождении, о месте его пребывания или жительства, о личной и семейной жизни без его согласия, не допускается. Исключение составляют случаи когда сбор, хранение, распространение и использование информации о частной жизни гражданина в государственных, общественных или иных публичных интересах, а также в случаях, если информация о частной жизни гражданина ранее стала общедоступной либо была раскрыта самим гражданином или по его воле.

Основным средством защиты является *компенсация морального вреда* (ст.151 ГК РФ), хотя наряду с ней могут быть использованы и другие способы. Впервые понятие морального вреда определяется законом – это физические и нравственные страдания, понесённые гражданином при нарушении его личных нематериальных благ, т.е. моральный вред компенсируется в денежной форме (основы гражданского законодательства 1991г. допускали и иные формы) только при нарушении благ, примерный перечень которых дан в ст.150 ГК РФ. Если же причиняется имущественный вред, то гражданин имеет право на компенсацию морального вреда в следующих случаях: если одновременно были ущемлены его личные неимущественные права, что нужно специально доказывать; в случаях, прямо предусмотренных законом (имеются случаи причинения имущественного вреда, когда презюмируются одновременные физические или нравственные страдания). Примером такого закона может служить закон «О защите прав потребителей».

Для защиты доброго имени законодательством предусмотрен специальный способ: *опровержение распространенных порочащих сведений*. Он используется независимо от вины распространителя таких сведений при наличии совокупности трех условий:

1) сведения должны быть порочащими; т. е. содержать утверждения о нарушении лицом действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют его честь и достоинство;

2) сведения должны быть распространены, т. е. опубликованы в средствах массовой информации (далее – СМИ), изложены в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях или сообщениях в иной (в т. ч. устной) форме нескольким или хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений ответчиком истцу наедине не рассматривается как распространение;

3) сведения не должны соответствовать действительности. Соответствие сведений действительности должен доказывать их распространитель.

Порядок опровержения порочащих сведений:

1) опровержение должно быть произведено тем же способом, что и их распространение: сведения, распространенные в СМИ, должны быть опровергнуты в тех же СМИ, причем в печатных – на том же месте и тем же шрифтом, в электронных – в то же время суток и в той же передаче; документ, содержащий порочащие сведения, подлежит замене;

2) при распространении в СМИ сведений, не дающих гражданину право на опровержение (соответствуют действительности либо не порочат, но в чем-то ущемляют его права и интересы) он имеет право на опубликование своего ответа в тех же СМИ;

3) если невозможно установить личность распространителя, потерпевший вправе обратиться в суд с заявлением о признании порочащих сведений не соответствующими действительности;

4) если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, оказались после их распространения доступными в сети «Интернет», гражданин вправе требовать удаления соответствующей информации, а также опровержения указанных сведений способом, обеспечивающим доведение опровержения до пользователей сети «Интернет»;

5) с требованием о защите чести, достоинства, деловой репутации лицо вправе обратиться также в случае распространения любых не соответствующих действительности сведений о гражданине, если такой гражданин докажет

несоответствие указанных сведений действительности. При этом, срок исковой давности по требованиям, предъявляемым в связи с распространением указанных сведений в средствах массовой информации, составляет один год со дня опубликования таких сведений в соответствующих средствах массовой информации;

6) в случаях, когда информация о частной жизни гражданина, полученная с нарушением закона, содержится в документах, видеозаписях или на иных материальных носителях, гражданин вправе обратиться в суд с требованием об удалении соответствующей информации, а также о пресечении или запрещении дальнейшего ее распространения путем изъятия и уничтожения без какой бы то ни было компенсации изготовленных в целях введения в гражданский оборот экземпляров материальных носителей, содержащих соответствующую информацию, если без уничтожения таких экземпляров материальных носителей удаление соответствующей информации невозможно.

7) истцом в деле о защите чести, достоинства, деловой репутации может выступать не только гражданин, но и юридическое лицо.

Наряду со специальными способами защиты доброго имени потерпевшим могут быть использованы и любые другие общие способы защиты:

- возмещение имущественного вреда (убытков) при виновном распространении сведений;
- компенсация морального вреда, независимо от вины распространителя;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (запрещение публикации, изъятие тиража и т. п.).

Защиту чести, достоинства и деловой репутации умершего вправе осуществлять все заинтересованные лица.

Контрольные вопросы

1. Понятие объекта гражданского правоотношения.
2. Классификация объектов гражданских правоотношений.
3. Вещи. Классификация вещей. Имущество.
4. Недвижимое имущество и его особенности. Государственная регистрация недвижимости.
5. Нематериальные блага: понятие, способы и пределы гражданско-правового воздействия.

6. Новые виды нематериальных благ.
7. Результаты интеллектуальной деятельности.

Аналитические вопросы

1. Правовой режим имущественного комплекса.
2. Нежилое помещение.
3. Безналичные деньги. «Электронные» деньги.
4. Бездокументарные ценные бумаги.

Глава 5. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений

- 1.1. Понятие, признаки и значение сделок.
- 1.2. Виды сделок.
- 1.3. Форма сделок и последствия её несоблюдения.
- 1.4. Условия действительности сделок.
- 1.5. Понятие недействительности сделок. Сделки ничтожные и оспоримые.
- 1.6. Последствия недействительности сделок.
- 1.7. Юридическое значение решения собраний.

В результате изучения гл.4 студент должен:

Знать:

- *понятие, признаки и значение сделок; виды сделок; форму сделок и последствия её несоблюдения; условия действительности сделок;*
- *понятие недействительности сделок; сделки ничтожные и оспоримые; последствия недействительности сделок.*

Уметь:

- *применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;*
- *составлять договоры;*
- *оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений при квалификации действительности сделки;*
- *анализировать и решать юридические проблемы, связанные с недействительными сделками*

- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по поводу оснований возникновения гражданских прав, сделок и их разновидностей, оснований признания сделок недействительными.

1.1. Закон содержит норму, общее правило, определяющие содержание гражданских правоотношений. Чтобы норма применялась, необходимо наличие предусмотренных ею оснований, под которыми понимаются фактические обстоятельства, именуемые *юридическими фактами*, на основе которых возникают права и обязанности. С наличием или отсутствием оснований закон связывает наступление юридических последствий. Возникновение одних фактов зависит от воли юридических и физических лиц, других - не зависит. Первые называются действиями, вторые – событиями.

Наиболее распространенным основанием возникновения гражданских прав являются *сделки*.

Под *сделками* понимаются согласно ст.153 ГК РФ действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Признаки сделки: юридический факт, правомерное действие, свободная воля и волеизъявление.

1.2. Все гражданско-правовые сделки могут быть *классифицированы по следующим основаниям*:

1) В зависимости от количества лиц, волеизъявления которых необходимо и достаточно для совершения сделки (числа сторон сделки), различаются:

б односторонние – сделки, для совершения которых достаточно выражения воли одной стороны (составление завещания, принятие наследства, объявление конкурса). Права по такой сделке могут возникать как у ее стороны, так и у третьих лиц в интересах которых она совершена. Обязанности по такой сделке возникают только у лица, ее совершившего, т. к. в гражданско-правовых отношениях обязать лицо без его согласия нельзя.

в двусторонние и многосторонние (договоры) – сделки, для совершения которых требуется согласование воли двух и более лиц.

2) По моменту возникновения правоотношений:

а Консенсуальные – сделки, для совершения которых достаточно соглашения сторон по всем существенным условиям

б Реальные – сделки, для совершения которых необходимо не только достижение соглашения по всем существенным условиям, но и совершение действия по передаче имущества (заем, хранение).

3) По наличию юридического значения основания (правовой цели):

а каузальные – сделки, действительность которых зависит от их основания (общее правило); из сделки видна правовая цель, направленность на определенные последствия, достигаемые при надлежащем исполнении сделки (договор купли-продажи, договор аренды и др.)

б Абстрактные – сделки, действительность которых не зависит от правового основания, цели; в законе обязательно указание на абстрактный характер сделки (выдача векселя, банковская гарантия).

4) По срокам начала и прекращения действий:

а Бессрочные – сделки, в которых эти сроки не определены.

б Срочные – сделки, в которых определен один или оба этих срока:

– отлагательный – срок вступления сделки в силу;

– отменительный – срок прекращения сделки,

в Условные – сделки, совершение которых зависит от наступления определенного вероятного события, т. е. от выполнения условия сделки:

– отлагательного – для возникновения сделки;

– отменительного – для прекращения сделки заинтересованная сторона условной сделки вправе влиять на наступление условия, но только правомерными добросовестными действиями. В противном случае при наступлении условия оно считается ненаступившим, а при его ненаступлении – наступившим.

5) Доверительные (фидуциарные) – сделки, имеющие доверительный характер (поручение, комиссия, доверительное управление). В фидуциарных сделках изменение характера взаимоотношений сторон, утрата их доверительного характера могут привести к прекращению отношений в одностороннем порядке.

6) В зависимости от наличия или отсутствия встречного предоставления:

а Возмездные – сделки, в которых существует встречная обязанность (предоставление) контрагента (договор мены, договор аренды)

б Безвозмездные – сделки, в которых стороны не встречная обязанность у контрагента отсутствует (договор дарения, ссуды)

1.3. Соблюдение установленной законом *формы сделки* – одно из условий ее действительности. Форма сделок бывает устной и письменной. *Устно* могут заключаться любые сделки, если:

- письменная форма для них не установлена;
- устная форма для них установлена соглашением сторон во исполнение письменного договора;
- они исполняются в момент их заключения (за исключением сделок, требующих нотариальной формы, и сделок, несоблюдение письменной формы которых влечет их недействительность).

Все остальные сделки должны совершаться в письменной форме. Простая письменная форма – выражение воли участников сделки путем составления документа, отражающего содержание сделки и подписанного лицами, совершающими сделку.

Способами совершения сделки в *простой письменной форме*:

1) Составление документа, выражающего содержание сделки и подписанного лицами (лицом), совершающим сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами:

- использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон;

- если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин, подпись которого должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

2) Обмен документами посредством почтовой, телеграфной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

3) Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по ее акцепта. Действий по выполнению указанных в ней условий договора.

4) Законом или соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (бланки, скрепление печатью, тип бумаги, степени защиты от подделок и т.д.).

В *простой письменной форме* должны совершаться сделки, не требующие нотариального удостоверения:

- 1) юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) граждан между собой на сумму более 10 000 рублей (в предусмотренных законом случаях – независимо от суммы сделки: соглашения об обеспечении исполнения обязательств, предварительный договор и т. п.).

Соблюдение письменной формы необязательно для сделок, которые могут быть совершены устно.

Последствия несоблюдения сторонами простой письменной формы сделки:

- 1) стороны лишаются права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишаются права приводить письменные и иные доказательства;
- 2) в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, сделка является недействительной;

Нотариальная форма требуется для совершения сделок, прямо предусмотренных законом (составление завещания, договор ренты, ипотеки и т. д.), а также соглашением сторон. Соблюдение нотариальной формы сделки совершается путем нанесения на простой письменной форме удостоверительной надписи нотариуса или должностного лица, имеющего право совершать такие нотариальные действия. Нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение.

Последствия несоблюдения требований об обязательной нотариальной форме сделки:

- 1) сделка считается ничтожной;
 - 2) если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, а другая сторона уклоняется от ее удостоверения, суд вправе признать сделку действительной.
- Срок исковой давности 1 год.

Сделки с недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренных ГК РФ и специальными нормативными актами²⁰.
Таковыми сделками, например, являются:

- договор аренды недвижимости;
- договор аренды зданий или сооружений на срок более года;
- договор ренты.

Если в законе нет указания на обязательную государственную регистрацию сделки, регистрируется только переход права по ней (договор купли-продажи недвижимости).

Последствия несоблюдения сделки, требующей государственной регистрации:

- 1) влечет ничтожность сделки;
- 2) влечет незаключенность сделки, если в законе не указано, что неосуществление государственной регистрации влечет недействительность сделки;
- 3) если сделка, требующая регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации. Суд вправе по требованию стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется на основании решения суда. Срок исковой давности – 1 год.

Регистрация предполагает внесение информации о совершенных сделках в единый государственный реестр прав, позволяющий иметь полную и достоверную информацию о собственнике имущества, лежащих на нем обременениях и т. д. Такая информация по закону, является общедоступной и предоставляется любому лицу на возмездной основе. Сделка с таким имуществом считается совершенной с момента ее государственной регистрации.

1.4. Сделка признается действительной при наличии *всех ее элементов*:

- а субъектов – способность лиц, участвующих в сделке к ее совершению;
- б субъективной стороны – единства воли и волеизъявления;
- в формы сделки – соблюдение формы сделки, а также в необходимых случаях ее государственная регистрация;
- г содержания сделки – законность составляющих ее условий.

Порок любого или нескольких элементов сделки приводит к ее недействительности: она не признается юридическим фактом, влекущим за собой

²⁰ Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.09.2015).

юридические последствия, преследуемые сторонами при ее заключении. Кроме того, недействительной является сделка, не имеющая пороков составляющих ее элементов, но не соответствующая требованиям законодательства.

Гражданское законодательство перечисляет специальные основания для признания сделок недействительными, в зависимости от порока одного из условий действительности сделки, которые могут быть представлены в виде таблицы (Табл 1.).

Таблица 1

Группа сделок	Вид недействительности	Ничтожность/оспоримость	Последствия недействительности
Сделки с пороками в субъекте	Сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст.171 ГК РФ)	ничтожные	1. Двухсторонняя реституция. 2. Обязанность дееспособной стороны возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала (должна была знать) о недееспособности контрагента. 3. Сделка может быть признана действительной, если совершена к выгоде недееспособного, по требованию его опекуна
	Сделки, совершенные малолетним, не достигшим 14 лет (ст.172 ГК РФ)	ничтожные	аналогичные
	Сделки, совершенные несовершеннолетним, в возрасте	Оспоримые (по иску законных	1. Двухсторонняя реституция.

от 14 до 18 лет (ст.175 ГК РФ)	представителей)	1. Обязанность дееспособной стороны возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала (должна была знать) о несовершеннолетии контрагента.
Сделки, совершенные без согласия попечителя гражданином, ограниченным в дееспособности (ст.176 ГК РФ)	Оспоримые (по иску попечителя)	аналогичные
Сделки юридического лица в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в учредительных документах (при этом другая сторона знала или должна была знать об ограничениях) (ст.173 ГК РФ)	Оспоримые (по иску этого юридического лица, его учредителя (участника), иного лица, в интересах которого ограничения)	1. Двухсторонняя реституция.
Сделки, совершенные без согласия третьего лица, органа юридического лица или гос.органа либо органа местного самоуправления, необходимость получения которого предусмотрена законом (ст.	Оспоримые (по иску такого лица или иных лиц, указанных в законе), если из закона не следует, что она ничтожна	1. Двухсторонняя реституция. 2. Законом или соглашением могут быть установлены иные последствия, нежели чем ее недействительность.

173.1 ГК РФ)			
Сделки лица, полномочия которого ограничены договором, или органа юридического, полномочия которого ограничены учредительными документами, с выходом за пределы этих ограничений (ст.174 ГК РФ). При этом другая сторона знала или заведомо должна была знать об ограничениях	Оспоримые (по иску лица, в интересах которого установлены ограничения)	1.	Двухсторонняя реституция.
Сделка лица, полномочия которого ограничены договором или положением о филиале или представительстве юридического лица, либо сделка органа юридического лица, действующего без доверенности от имени юридического лица, полномочия которого ограничены учредительными или иными регулирующими его деятельность документами, с выходом за пределы этих ограничения (п.1 ст.174 ГК РФ). При этом другая сторона сделки знала или должна была знать об этих ограничениях	Оспоримые (по иску лица, в интересах которого установлены ограничения)	1.	Двухсторонняя реституция.
Сделки, совершенные представителем или действующим от имени юридического лица без	Оспоримые (по иску представляемого или по иску	1.	Двухсторонняя реституция.

	доверенности органом юридического лица в ущерб интересам представляемого или интересам юридического лица (п.2 ст.174 ГК РФ) Если другая сторона сделки знала или должна была знать о явном ущербе для представляемого или для юридического лица либо имели место обстоятельства, которые свидетельствовали о сговоре либо об иных совместных действиях представителя или органа юридического лица и другой в ущерб интересам представляемого или интересам юридического лица.	юридического лица, а в случаях, предусмотренных законом, по иску, представленному в их интересах иным лицом или иным органом)	
Сделк и с порока ми воли и волеиз ъявлен ия	Сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст.179 ГК РФ). Обманом считается намеренное умолчание об обстоятельствах, о которых лицо должно было сообщить при той добросовестности, которая от него требовалась по условиям оборота.	Оспоримые (по иску потерпевшего)	1. Двухсторонняя реституция. 2. Потерпевшему возмещаются причиненные убытки другой стороной. Риск случайно гибели предмета сделки несет другая сторона
	Сделки, совершенные	Оспоримые по	1. Двухсторонняя

	дееспособным гражданином, но не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст.177 ГК РФ). В том числе и при последующем признании недееспособным.	иску этого гражданина, иных лиц, чьи права и законные интересы нарушены, опекуна	реституция. 2. Гражданину, находившемуся в болезненном состоянии возмещается реальный ущерб, если другая сторона знала (должна была знать) об этом состоянии
	Мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ). Мнимая сделка – сделка, совершенная для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Притворная сделка – сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях	ничтожные	1. Двухсторонняя реституция. 2. Для притворной сделки: применение правил. Относящихся к сделке, которую стороны действительно имели ввиду, с учетом содержания и существа сделки
	Сделки, совершенные под влиянием существенного заблуждения (ст.178 ГК РФ). Заблуждение должно быть настолько существенным, что сторона, разумно и объективно оценивая ситуацию, не совершила бы сделку, если бы знала о действительном положении дел. Заблуждение предполагается достаточно существенным, если: - сторона допустила очевидные	Оспоримые по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения	1. Двухсторонняя реституция. 2. Сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне причиненный ей реальный ущерб, за исключением случаев, когда другая сторона знала или должна была знать о наличии

	оговорку, опisku, опечатку и т.п.; - сторона заблуждается в отношении предмета сделки, в частности таких его качеств, которые в обороте рассматриваются как существенные; - сторона заблуждается относительно природы сделки; - сторона заблуждается относительно лица, с которым она вступает в сделку, или лица, связанного со сделкой; - сторона заблуждается в отношении обстоятельств, которые она упоминает в своем волеизъявлении или из наличия которого она с очевидностью для другой стороны исходит, совершая сделку. Заблуждение относительно мотивов сделки не является достаточно существенным для признания сделки недействительной. Сделка не может быть признана недействительной, если другая сторона выразит согласие на сохранение силы сделки на тех условиях, из представления о		заблуждения, в том числе если заблуждение возникло вследствие зависящих от нее обстоятельств. 3. Сторона по иску которой, сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения причиненных ей убытков, если докажет, что заблуждение возникло вследствие обстоятельств, за которые отвечает другая сторона. Суд может отказать в признании сделки недействительной, если заблуждение, под влиянием которого действовала сторона сделки, было таким, что его не могло бы распознать лицо, действующее с обычной осмотрительностью и с учетом содержания сделки, сопутствующих

	которых исходила сторона, действовавшая под влиянием заблуждения (в этом случае суд отказывая в признании сделки недействительной, указывает в своем решении эти условия сделки)		обстоятельств и особенностей сторон.
Сделк и с порока ми содерж ания	Сделки, совершенные с целью заведомо противно основам правопорядка и нравственности (ст.169 ГК РФ)	ничтожные	1.Двухсторонняя реституция. 2. В случаях, предусмотренных законом, суд может взыскать в доход РФ все полученное по сделке сторонами, действовавшими умышлен, или применить иные последствия.
	Сделки, совершенные в отношении имущества, распоряжение которым запрещено или ограничено (ст.174.1 ГК РФ)	Ничтожные	1.Двухсторонняя реституция.

1.5. Статья 166 ГК РФ воспроизводит традиционное деление недействительных сделок на *оспоримые и ничтожные*. Установленное в ГК РФ деление недействительных сделок на оспоримые и ничтожные вполне оправданно, т.к. передает сущность различных категорий недействительных сделок. В одних случаях сделка недействительна сама по себе с момента ее совершения, и суд обязан объявить ее таковой, установив те обстоятельства, в силу которых она должна быть аннулирована. В других случаях сделка может быть признана недействительной, но только при условии наличия спора. Оспоримой является сделка, недействительная в силу решения суда на основании иска, заявленного стороной и иными лицами, прямо указанными в ГК РФ.

Ранее в гражданском законодательстве действовало общее правило, что недействительные сделки являются ничтожными, а оспоримыми – только в случаях, предусмотренных законом. С 01.09.2013 г. внесены изменения в гражданское законодательство, согласно которым сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является *оспоримой*, за исключением:

- если сделка при этом посягает на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, то она ничтожна;
- законом могут прямо быть предусмотрены случаи ничтожности недействительной сделки;
- законом может быть предусмотрено, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки;

Правовые различия ничтожной и оспоримой сделки целесообразно представить в виде таблицы (табл. 2).

Таблица 2

Оспоримая сделка	Ничтожная сделка
Недействительна в силу признания недействительной судом; в момент совершения порождает правовые последствия	Недействительна в силу факта совершения, независимо от признания ее таковой судом; в момент совершения не порождает правовые последствия
Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено стороной сделки или иным лицом, указанным в законе: - оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него последствия; - в случаях, когда в соответствии с законом сделка оспаривается в интересах третьих лиц, она может быть признана недействительной, если нарушает права или	Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может предъявить сторона сделки, а в предусмотренном законом случаях также иное лицо. Суд вправе применить последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов, и в иных предусмотренных законом случаях.

охраняемые законом интересы таких третьих лиц; - сторона, из поведения которой явствует ее волю сохранить силу сделки, не вправе оспаривать сделку по основанию, о котором эта сторона знала или должна была знать при проявлении ее воли	
Срок исковой давности – 1 год	Срок исковой давности – 3 года
Срок исковой давности начинает течь 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	Срок исковой давности начинает течь со дня, когда началось исполнение ничтожной сделки, а в случае предъявления иска лицом, не являющимся стороной сделки, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае, не может превышать 10 лет со дня начала исполнения сделки.

Заявление о недействительности сделки не имеет правового значения, если ссылающиеся на недействительность сделки лицо, действует недобросовестно, в частности, если его поведение после заключения сделки давало основание другим лицам полагаться на действительность сделки.

1.6. Основным последствием признания сделки недействительной является восстановление первоначального имущественного положения сторон: каждая из сторон возвращает другой все полученное по сделке в натуре или возмещает его стоимость (*двусторонняя реституция*).

В отдельных случаях сторона, умышленно совершившая заведомо недействительную сделку, наряду с обязанностью возратить контрагенту полученное от него по сделке, подвергается воздействию ряда гражданско-правовых санкций:

– для сделок, совершенных с недееспособными или ограниченно дееспособными гражданами, – виновная дееспособная сторона (заведомо знавшая об их

недееспособности) обязана возместить потерпевшей понесенный той *реальный ущерб* от исполнения сделки;

– для сделок, совершенных под влиянием заблуждения, – сторона, виновная в возникновении заблуждения, возмещает другой стороне реальный ущерб, понесенный той от последствий этого заблуждения: исполнения сделки либо от признания ее недействительной;

– для сделок, совершенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя с другой стороной, стечения тяжелых обстоятельств, – виновная сторона обязана возместить потерпевшей понесенный той реальный ущерб от исполнения сделки; имущество, причитающееся по сделке потерпевшей стороне от виновной, обращается в доход РФ;

– для сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка или нравственности, – имущество, причитавшееся по сделке виновной стороне (либо обоим виновным сторонам), обращается в доход РФ.

При этом суд вправе не применять последствия недействительности сделки, если их применение будет противоречить основам нравственности и правопорядка.

1.7. Поскольку решение собраний является юридическим фактом, из которых могут возникать, изменяться и прекращаться гражданские правоотношения (ст. 8 ГК РФ), логичным видится создание новой главы 9.1. ГК РФ «Решение собраний», в которой наряду с общими положениями раскрывающими юридическое значение данного юридического факта, выделены статьи, посвященные признанию недействительным решения собраний.

Решение собрания считается принятым, если за него проголосовало большинство участников собрания и при этом в собрании участвовало не менее пятидесяти процентов от общего числа участников соответствующего гражданско-правового сообщества (п.1 ст.181.2 ГК РФ).

Решение собрания может быть признано недействительным:

1) Решение собрания является ничтожным, если:

- принято по вопросу, не включенному в повестку дня;
- принято при отсутствии необходимого кворума;
- принято по вопросу, не относящемуся к компетенции собрания;
- противоречит основам правопорядка и нравственности.

2) Решение собрания подлежит оспариванию, если:

- был существенно нарушен порядок созыва, подготовки и проведения собрания, отсутствовали полномочия;
- нарушено равенство прав участников;
- допущено существенное нарушение правил составления протокола.

Контрольные вопросы

1. Понятие, значение и признаки сделок.
2. Условия действительности сделок.
3. Форма сделок.
4. Недействительность сделки: понятие.
5. Ничтожность сделки: понятие и виды.
6. Оспоримость сделки: понятие и виды.
7. Последствия недействительности сделки.

Аналитические вопросы

1. Новые требования к форме сделок. Электронно-цифровая подпись.
2. Отграничение недействительности сделки от смежных конструкций: сделки, правонарушения, юридического проступка.
3. Сделки с нарушением требований лицензирования отдельных видов деятельности.

Глава 6. Гражданско-правовые сроки. Представительство.

- 1.1. Гражданско-правовые сроки
- 1.2. Представительство

В результате изучения гл. 5 студент должен:

Знать:

- понятие и юридическое значение сроков в гражданском праве, виды сроков, сроки исковой давности; понятие и правовую природу представительства, виды представительства.

Уметь:

- определять различные виды сроков, исчислять и определять сроки исковой давности; квалифицировать отдельные виды представительства.

1.1. Имущественные и личные неимущественные гражданские права возникают, изменяются, передаются, защищаются и прекращаются на основе или в рамках таких юридических фактов, как срок и исковая давность.

В гражданском праве под сроком понимают моменты или периоды времени, наступление или истечение которых влечет определенные правовые последствия. Сроки относятся к категории событий, так как их наступление (истечение) не зависит от воли субъектов гражданского права. В гл. 11 ГК РФ содержатся подробные правила, посвященные исчислению сроков. Так, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой (например, датой государственной регистрации индивидуального предпринимателя) или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями либо часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (окончание вуза, совершеннолетие и т. п.). В практических целях закон предусматривает правила определения начала течения срока, определенного периодом времени (это происходит на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено начало течения срока), окончания этого срока, порядок совершения действий в последний день срока и иные юридико-технические процедуры (ст. 190–194 ГК РФ).

Сроки в гражданском праве классифицируются по различным основаниям.

1. В зависимости от того, кем устанавливаются сроки, последние бывают законными, договорными и судебными.

2. В зависимости от порождаемых сроками правовых последствий различают сроки:

- правообразующие - эти сроки определяют момент возникновения гражданских прав и обязанностей. Например, момент передачи вещи по общему правилу определяет момент возникновения и права собственности на нее (ст. 223 ГК РФ);

- правоизменяющие - наступление или истечение такого вида срока влечет за собой изменение гражданских прав и обязанностей. Так, просрочка передачи или принятия вещи приводит к тому, что риск случайной гибели переходит на сторону, допустившую просрочку;

- правопрекращающие - эти сроки приводят к прекращению прав и обязанностей. В частности, если кредиторы наследодателя не заявят свои претензии в течение шести месяцев со дня открытия наследства, эти претензии считаются погашенными.

3. По характеру определения сроков последние делятся:

- на императивные - они точно определены законом и не могут быть изменены по соглашению сторон;
- диспозитивные - эти сроки хотя и предусмотрены законом, но могут быть изменены соглашением сторон;
- абсолютно определенные - эти сроки указывают на точный момент или период времени, с которыми связывают юридические последствия;
- относительно определенные - эти сроки характеризуются меньшей точностью, однако также связаны с каким либо конкретным периодом или моментом времени;
- неопределенные - эти сроки имеют место тогда, когда законом или договором вообще не установлен какой либо временной ориентир, хотя и предполагается, что соответствующее правоотношение имеет временные границы;
- общие - эти сроки имеют общее значение, т. е. касаются любых субъектов гражданского права и всех однотипных случаев;
- специальные - эти сроки устанавливаются в качестве исключений из общего правила и действуют в случаях, прямо указанных в законе.

4. Наконец, в зависимости от назначения сроков различают сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения гражданских обязанностей и сроки защиты гражданских прав. Первую группу образуют сроки, в течение которых обладатель субъективного права может реализовать те возможности, которые заложены в субъективном праве. Чаще всего они устанавливаются законом или иными нормативными актами, но могут предусматриваться и соглашением сторон. Вторая группа представляет срок, в течение которого должник обязан совершить определенные действия или, наоборот, воздержаться от их совершения. Этот срок может быть предусмотрен законом, административным актом или договором. Третью группу образует срок, в течение которого определенное лицо может требовать принудительного осуществления или защиты своего нарушенного права.

В деле реализации, осуществления и защиты гражданских прав субъектов, а также их имущественной ответственности большое значение имеет исковая давность, т. е. срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Наличие сроков исковой давности препятствует бесконечно долгому сохранению неопределенности в имущественных отношениях между нарушителями прав и потерпевшими. Это особенно важно в сфере предпринимательской деятельности.

Будучи сроком принудительной защиты нарушенного права, исковая давность

тесным образом связана с процессуальным понятием права на иск, которое трактуется как обеспеченная законом возможность заинтересованного лица обратиться в суд с требованием о рассмотрении и разрешении материально-правового спора с ответчиком в целях защиты нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса лица. Согласно общепринятой точке зрения, право на иск состоит из двух правомочий:

1) права на предъявление иска (процессуальное право), т. е. право требовать от суда рассмотрения и разрешения возникшего спора в процессуальном порядке. При этом обратиться в суд с иском можно в любое время независимо от истечения срока исковой давности (п. 1 ст. 199 ГК РФ);

2) права на удовлетворение иска (материальное право), под которым понимается возможность принудительного осуществления требования истца через суд. Истечение исковой давности погашает именно эту возможность и служит основанием для отказа в иске (п. 2 ст. 199 ГК РФ).

Общий срок исковой давности установлен в три года. Специальные сроки могут быть более (к примеру, 10 лет по государственным долговым товарным обязательствам) и менее (в частности, два года по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования) длительными по сравнению с общим сроком. В то же время на ряд требований исковая давность не распространяется. Так, согласно норме ст. 208 ГК исковая давность не распространяется:

- на требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
 - требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
 - 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;
- требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения; и др.

1.2. Гражданские права могут осуществляться, а корреспондирующие правам обязанности исполняться субъектами как лично, так и через представителей (ст. 182–189 ГК РФ). Под *представительством* понимается совершение одним лицом (*представителем*) в пределах имеющихся у него полномочий сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица (*представляемого*). Согласно ст. 182 ГК

сделки, совершаемая представителем на основании его полномочий, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Следует иметь в виду, что с помощью представительства могут осуществляться не только имущественные, но и некоторые личные неимущественные права. Так, автор изобретения может через представителя оформить и подать заявку на получение патента. Однако не допускается совершение через представителя сделок, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, а также других сделок в случаях, предусмотренных законом (п. 4 ст. 182 ГК). Например, только лично можно составить завещание, выдать доверенность, заключить договор пожизненного содержания и др.

Представительство необходимо отличать от посредничества и других видов содействия в подготовке сделок и осуществлении иных юридически значимых формальностей и мероприятий. От иных лиц представитель прежде всего отличается по признаку выражения воли при совершении сделки. Например, рукоприкладчик, подписывающий завещание по просьбе завещателя, который вследствие физического недостатка, болезни или по каким либо иным причинам не может его подписать собственноручно, не выражает собственной воли и не передает воли такого гражданина, а лишь подтверждает тот факт, что гражданин выразил свою волю на сделку. Представитель же, хотя и действует от имени представляемого, однако при совершении сделок и других юридических действий, всегда выражает свою собственную волю.

Не являются представителями в силу п. 2 ст. 182 ГК РФ лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т. п.), а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Правовой статус данных лиц определяют, в частности, ст. 990–1004 ГК РФ (о договоре комиссии), ст. 20 Закона о банкротстве, ст. 42 и 44 Закона о рынке ценных бумаг, ст. 55 Закона об инвестиционных фондах. Так, посредник (брокер), как и представитель, совершает активные юридические действия, имеющие волевой характер. Однако данные действия лишь способствуют заключению договора между сторонами, но сами по себе стороны юридически не связывают. Посредник может подыскать партнеров, провести переговоры о заключении сделки с каждым из них, но волю на совершение сделки выражают сами ее будущие участники. Деятельность же представителя не сводится только к такой технической помощи, а выражается в установлении правовых отношений между представляемым и третьим лицом. Деятельность представителя близка к деятельности комиссионера, который не просто оказывает своим клиентам техническую

помощь, но и заключает в их интересах гражданско-правовые сделки. Однако в отличие от представителя, комиссионер, например комиссионный магазин, совершает сделки с третьими лицами от собственного имени и сам приобретает по ним права и обязанности, которые в последующем передает своим клиентам.

В цивилистической науке различаются три основных вида представительства: в зависимости от оснований возникновения полномочий представителя законодатель различает представительство, базирующееся на доверенности, законе либо акте государственного органа или органа местного самоуправления. Согласно п. 1 ст. 182 ГК РФ полномочие представителя может также явствовать из обстановки, в которой он действует (продавец в розничной торговле, кассир и т. п.).

Контрольные вопросы:

1. Понятие, значение и виды сроков в гражданском праве.
2. Исчисление сроков, определяемых периодами времени.
3. Понятие применения и значение исковой давности. Виды исковой давности.
4. Понятие и правовая природа представительства. Субъекты представительства.
5. Основания возникновения представительства и его виды.

Аналитические вопросы:

1. Приостановление, перерыв и восстановление исковой давности.
2. Требования, на которые исковая давность не распространяется.
3. Коммерческое представительство.
4. Понятие форма и виды доверенностей.
5. Действие доверенности. Принципы и пределы осуществления гражданских прав

Глава 7. Общие положения о праве собственности и вещном праве. Приобретение и прекращение права собственности.

- 1.1. Вещное право: понятие и юридическая сущность
- 1.2. Право собственности в объективном и субъективном смысле.
Понятие и содержание права собственности в правовом смысле.
- 1.3. Формы и виды права собственности по российскому законодательству.

1.4. Право собственности граждан. Право собственности юридических лиц.

1.5. Особенности права собственности государства и муниципальных образований.

1.6. Основания приобретения права собственности.

1.7. Основания прекращения права собственности.

1.8. Правовой режим общей собственности

В результате изучения гл. 1 студент должен:

Знать:

- понятие и содержание права собственности, отдельные виды права собственности, основания возникновения и прекращения права собственности.

Уметь:

- выделять особенности отдельных видов права собственности, квалифицировать различные основания прекращения права собственности, определять последствия возникновения и прекращения права собственности.

1.1. Деление гражданских прав на вещные и обязательственные уходит своими корнями в глубину веков. Еще юристы Древнего Рима обратили внимание на то, что в материальном мире, где властвуют вещи, правовой результат может быть получен двумя способами:

1) лицо, располагая исключительной властью над вещью, само своими действиями достигает цели. Например, собственник земельного участка для того, чтобы отдыхать на нем, получать от него плоды или доходы и даже, чтобы продать его, не нуждается в чем-либо посредничестве. При этом, воздействуя на вещь, лицо вступает в правоотношение не с самой вещью, а с неопределенным кругом лиц, обязанных не нарушать его право. Такое право римские юристы именовали *ius in res* (право на вещь).

2) использование обязательственных прав (прав арендатора, покупателя, ссудополучателя и т.п.), заключающийся в том, чтобы достигнуть правовой результат через требование к обязанному лицу передать вещь, выполнить работу или оказать услугу. Соответственно и само обязательственное право, и обязательственное правоотношение они называли *obligatio*.

Вещные права оформляют и закрепляют принадлежность вещей (материальных, телесных объектов имущественного оборота) субъектам гражданских правоотношений, иначе говоря, статику имущественных отношений, регулируемых гражданским правом. Этим они отличаются от обязательственных прав, оформляющих переход вещей и иных объектов гражданских правоотношений от одних участников (субъектов) к другим (динамику имущественных отношений, т.е. собственно гражданский оборот), а также от исключительных прав, имеющих объектом нематериальные результаты творческой деятельности, либо средства индивидуализации товаров ("интеллектуальной" и "промышленной собственности").

Юридическую специфику вещных прав составляют:

- 1) абсолютный характер, отличающий их от относительных, обязательственных прав;
- 2) все вещные права оформляют непосредственное отношение лица к вещи, дающее ему возможность использовать соответствующую вещь в своих интересах без участия иных лиц. В обязательственных отношениях управомоченное лицо может удовлетворить свой интерес лишь с помощью определенных действий обязанного лица (по передаче имущества, производству работ, оказанию услуг и т.д.);
- 3) вещные права защищаются с помощью особых, вещно-правовых исков, что составляет их третью отличительную черту;
- 4) специфика вещных прав традиционно усматривается также и в том, что их объектом могут служить только индивидуально определенные вещи, а потому с гибелью соответствующей вещи автоматически прекращается и вещное право на нее. Объектом же обязательственного права является поведение обязанного лица — должника, причем обязанность последнего может переходить к другим лицам в порядке правопреемства.

Таким образом, вещные права получают свой, особый правовой режим, отличный от режима обязательственных прав. По объектам, а также по содержанию и способам защиты вещные права отличаются также и от исключительных прав (абсолютных по своей юридической природе), оформляющих отношения "интеллектуальной собственности".

Категорией вещных прав охватывается, во-первых, *право собственности* — наиболее широкое по объему правомочий вещное право, предоставляющее управомоченному субъекту максимальные возможности использования принадлежащего ему имущества. Во-вторых, в нее включаются иные, *ограниченные (по сравнению с содержанием права собственности) вещные права*.

1.2. Обращаясь к римскому праву, можно обнаружить, что именно там были даны первые понятия права собственности. «Собственность» обозначалась римским словом «*dominium*», обозначающим «укрощать», «покорять», «приручать». Главное качество прав собственности – соединение наиболее абсолютного господства лица над вещью с правом распоряжения ею, правом определять ее судьбу (продать, обменять, заложить, уничтожить).

Праву собственности присущи определенные специфические свойства:

- *исключительность*, означающая, что никакое иное лицо не может иметь на ту же вещь того же права – права собственности. Собственник всегда исключает всех других от собственности на данную вещь;

- *абсолютность*, означающая, что право собственности защищается в отношении всех иных лиц, которые должны воздерживаться от любых нарушений этого права. Данный принцип произведен от древней самозащиты владения и в данной формулировке в большей степени относится именно к владению. В этом понимании собственность очень близко соприкасается с некоторыми неимущественными правами, наибольшая ценность которых состоит именно во всеобщем их признании (например, авторство). В этой связи возникла концепция интеллектуальной собственности. В соответствии с данным признаком различают негативный и позитивный аспект. Первый означает устранение всех прочих лиц от вещи и соответственно защиту ее от всех этих лиц; второй – возможность реализации прав на вещь без участия иных лиц;

- *полнота господства собственника над вещью*, означающая возможность совершать с вещью любые действия. Полнота (*plena in re potestas* – полное право на вещь) в наибольшей степени отражает свободу собственности, как и свободу собственника. Классическое право собственности простирается вплоть до права уничтожения вещи собственника (*ius abutendi*). Таким образом, возможность уничтожения вещи служит доказательством свободы и полноты собственности;

- *эластичность собственности* (*ius recadentiae*) означает восстановление права собственности в полном объеме после отпадения любых ограничений собственности (залога, ареста и т.д.). В данном признаке особенно ярко проявляется верховенство собственности перед любым другим правом и неспособность последнего «поглотить» право собственности;

– *бессрочность собственности* означает отсутствие у собственника во времени и пространстве преград, то есть лицо признается свободным и суверенным.

По мнению многих исследователей из существующих определений права собственности наиболее удачным представляется следующее: «Право собственности является юридическим выражением присвоения, предоставляющего собственнику правомочия непосредственного владения, пользования и распоряжения вещью».²¹

Владение – это хозяйственное господство лица над вещью. В силу своего права собственности лицо может состоять в непосредственном фактическом отношении к вещи, владеть ею. Такое же право может иметь и лицо, не являющееся собственником вещи. Владение складывается из двух элементов: *материального* или *внешнего*, и *духовного* или *внутреннего*.²² Внешний элемент состоит в материальной связи лица с вещью. Непосредственное материальное обладание вещью существенно лишь для приобретения владения, для его начала. Внутренний, духовный элемент владения состоит в сознании господства над вещью, в намерении лица распоряжаться ею как своей.

Владеть вещью может не только собственник вещи, но и иное лицо.

В зависимости от наличия законного основания владения вещью (титула) различают законное (титульное) владение (например, титульным владельцем является арендатор) и незаконное (беститульное) владение.

Незаконное владение в зависимости от субъективного отношения владельца к своему владению различают:

- а добросовестное (лицо не знает о незаконности владения вещью);
- б недобросовестное (лицо знает о незаконности владения). При возникновении спора действует презумпция добросовестности владения.

Обязательным условием сознания господства над вещью является то, что оно должно выразиться каким-либо действием владельца, свидетельствующим о намерении владеть вещью как своей. Однако аналогично внешнему элементу, не следует ежеминутно сознавать господство над вещью, ежеминутно проявлять сознание, а достаточно лишь, чтобы владелец раз выразил это сознание, и оно постоянно будет предполагаться в нем, пока не наступят обстоятельства, исключающие такое предположение, например лицо, объявит, что не хочет более владеть вещью.

Таким образом, только при совокупном существовании материального и духовного элементов владения представляется юридическое владение: присутствие одного

²¹ Маркс К. Энгельс Ф. Соч. Т.3 С.203.

²² Мейер Д. И. Русское гражданское право. М. 1997 г. Т.1. С.10

фактического отношения, одной наружной стороны юридического владения преобразуется во владение естественное; присутствие одного духовного деятеля без фактического отношения к вещи не имеет никакого значения.²³

Право пользования является второй и существенной частью триады права собственности. Правомочие пользование определяется как юридически обеспеченная возможность извлечения из вещи полезных свойств в процессе ее личного или производственного потребления. При этом не имеет значения, сама ли вещь непосредственно служит для удовлетворения потребностей, либо она дает произведения, которые служат для этой цели: употребление вещи будет осуществлением права пользования. Равным образом – будет ли собственник непосредственно употреблять вещь для удовлетворения своих потребностей, или он распорядится вещью иначе, в силу своего права собственности на неё, это будет правом пользования.

По мнению У. Маттея, общим правилом для пользования вещью является свобода собственника, его абсолютная власть над вещью. Например, право собственности на книгу является неограниченным: ее можно прочитать, сжечь, не открывать вовсе.²⁴

Собственник сам пользуется вещью, или предоставляет пользование другому лицу, так что право пользования иногда выделяется из права собственности.

Правомочие распоряжения заключается в праве определения юридической судьбы вещи, в том числе путём прекращения и разъединения права собственности. По праву распоряжения собственник вправе уничтожить вещь, подвергнуть ее отчуждению либо заключить относительно ее ту или другую сделку. Д. И. Мейер считает, что право распоряжения составляет венец права собственности: в распоряжении представляется наибольшее напряжение права собственности – напряжение, которое может стоить жизни самому праву собственности, и, конечно право, предоставляющее лицу возможность уничтожить вещь, сильнее того права, по которому лицо может лишь подчинить вещь своему фактическому господству или употреблять ее на удовлетворение своих потребностей.²⁵

Таким образом, право собственности в субъективном смысле означает юридически обеспеченную возможность лица осуществлять права владения, пользования и распоряжения вещью, а также нести риск её случайной гибели (порчи) и осуществлять защиту указанных прав.

²³ Там же. С. 12.

²⁴ Маттеи У., Суханов Е.А. Основные положения права собственности. М. 1999 . С. 177.

²⁵ Мейер Д. И. Указ. соч. С. 19.

В объективном смысле право собственности – это институт гражданского права, институты и нормы которой регулируют отношения собственности.

Однако в институт права собственности включаются не только гражданско-правовые нормы. Он охватывает все нормы права, закрепляющие (признающие), регулирующие и защищающие принадлежность материальных благ конкретным лицам. К ним, следовательно, относятся не только соответствующие нормы гражданского права, но и определенные предписания конституционного и административно-правового характера, и даже некоторые уголовно-правовые правила, устанавливающие принадлежность имущества определенным лицам, закрепляющие за ними известные возможности его использования и предусматривающие юридические способы охраны прав и интересов собственников. Иначе говоря, право собственности в объективном смысле представляет собой не гражданско-правовой, а комплексный (многоотраслевой) институт права, в котором, однако, преобладающее место занимают гражданско-правовые нормы.

1.3. Ч.2 ст.8 Конституции РФ и п.1 ст.212 ГК РФ устанавливают, что в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Однако в юридической литературе отсутствует единство мнений по вопросу о том, что нужно понимать под формой собственности и можно ли придавать ей юридическое значение. Так, по мнению Е.А. Суханова, это экономические формы присвоения материальных благ, которые нельзя отождествлять с правом собственности и его разновидностями.²⁶ Иной позиции придерживается К.И. Скловский, который полагает, что "форма собственности" как правовая категория все же существует.²⁷

По смыслу ст. 8 Конституции РФ и п.1 ст.212 ГК РФ под формой собственности следует понимать принадлежность имущества на праве собственности кругу лиц, исчерпывающим образом названному в п. 2 ст. 212 ГК РФ.

В отличие от ранее действовавшего законодательства, ст. 212 ГК РФ провозглашает принцип равной защиты всех собственников. Это означает отказ от тех законодательных привилегий, которые предоставлялись ранее отдельным формам собственности.

Сказанное, однако, не дает оснований полностью отрицать такие формы собственности, как частная и публичная, с последующим делением публичной собственности на государственную и муниципальную. Даже находясь в сфере

²⁶ Гражданское право / Под ред. Е.А. Суханова. М., 2015. Т. 1. С. 480-482.

²⁷ Скловский К.И. Собственность в гражданском праве: Учебно-практическое пособие. М., 2009. С.428.

регулирования норм гражданского права, публичная собственность сохраняет свою специфику, что проявляется в существовании особых способов ее возникновения и прекращения права (национализация, конфискация, реквизиция, приватизация и т.п.), перечня видов имущества, которые могут принадлежать исключительно государству или муниципальным образованиям (ст.129, 213-215 ГК РФ) и т.п.

Таким образом, к частной форме (виду) собственности следует относить собственность граждан и юридических лиц, к публичной – собственность Российской Федерации, ее субъектов и собственность муниципальных образований.

Также в рамках каждой формы принято выделять виды: в частной выделяют собственность граждан и юридических лиц, в государственной – федеральную собственность и собственность субъектов РФ, в муниципальной – собственность городских, сельских поселений и других муниципальных образований.

В зависимости от количества собственников одной вещи можно выделить две разновидности права собственности – индивидуальную собственность и общую собственность (одна вещь принадлежит на праве собственности нескольким лицам).

1.4. Теория права собственности как естественного права человека и гражданина находит свое отражение в действующей Конституции РФ. Согласно ст. 17 Конституции признаются и гарантируются основные права человека и гражданина, которые являются неотчуждаемыми и принадлежат каждому от рождения. Статьей 35 Конституции РФ право частной собственности отнесено к числу основных прав человека и гражданина, а ее неприкосновенность гарантирована законом. При этом, говоря о частной собственности, ст. 35 Конституции и ст. 213 ГК имеют в виду не только право гражданина, но и право собственности негосударственного юридического лица.

От существовавшего в советское время права личной собственности гражданина право частной собственности отличает ряд признаков. Во-первых, оно не является производным от какого-либо другого права. Право личной собственности, напротив, по идеологическим соображениям всегда признавалось зависимым от права социалистической собственности. Во-вторых, право частной собственности гражданина утратило свое сугубо потребительское назначение. Объекты этого права могут быть использованы в любых целях, включая занятие предпринимательской деятельностью.

Соответственно несравнимо расширился круг объектов частной собственности. В него входят не только столь необходимые для жизни человека жилой дом (квартира), одежда, продукты питания и т.п., но и то, что ранее относилось к так называемым

"средствам производства" и в личной собственности находиться не могло – станки, иное промышленное оборудование, морские и речные суда, автомобили большой грузоподъемности и т.п.

Опираясь на действующую Конституцию РФ, ГК РФ отказался от количественных и качественных ограничений круга объектов права частной собственности. Исключения из общего правила предусмотрены в самом ГК РФ. В соответствии с п.2 ст.1 и п.2 ст.213 законом и только в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства могут быть ограничены количество и стоимость имущества, находящегося в частной собственности граждан (например, законом может быть установлен предельный размер участка земли, находящегося в частной собственности).

К числу объектов, ограниченных в обороте кругом его участников (абз.2 п.2 ст.129 ГК РФ), следует относить имущество, которое согласно закону может находиться только в государственной или муниципальной собственности (абз.2 п.3 ст.212 ГК).

Кроме того, в частной собственности не могут находиться объекты, изъятые из оборота (абз.1 п.2 ст.129 ГК РФ). Так, в соответствии с Федеральным законом "О наркотических средствах и психотропных веществах" к ним относятся наркотические средства и психотропные вещества, перечисленные в специальном списке. Список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации запрещен утверждается Постановлением Правительства РФ.

Объектами права частной собственности гражданина являются вещи как движимые, так и недвижимые. Говоря об объектах недвижимости, следует иметь в виду, что, начиная с 31 января 1998г. – момента вступления в силу Закона о государственной регистрации прав на недвижимость, всякий переход права собственности либо иного вещного права на жилой дом, земельный участок, квартиру, дачу и т.п. подлежит обязательной государственной регистрации в учреждении юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество (ст 131 ГК, ст.8 Вводного закона к части первой ГК РФ, ст.4 Закона о регистрации прав на недвижимость). Без такой регистрации вещное право на недвижимость не переходит.

Согласно п.3 ст.213 ГК РФ юридические лица, за исключением государственных и муниципальных предприятий, а также финансируемых собственником учреждений, признаются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками), а также имущества, приобретаемого по иным основаниям.

Уже из самой этой нормы видно, что закон признает юридическое лицо единственным собственником принадлежащего ему имущества. Таким образом, ГК РФ отказался от ошибочного понимания имущества юридического лица как общей долевой собственности его учредителей (участников), которое ранее было закреплено в ст.11 Закона РСФСР от 25 декабря 1990г. «О предприятиях и предпринимательской деятельности» применительно к товариществам и акционерным обществам закрытого типа.

Говоря о юридическом лице, следует иметь в виду, что закрепленное за ним на праве собственности имущество – это необходимый признак существования его как субъекта права (ст. 48 ГК РФ). Тем самым создаются известные гарантии защиты прав и интересов кредиторов юридического лица. Ведь в случае неисполнения им принятых на себя обязательств именно на это имущество будет прежде всего обращаться взыскание. По той же причине и в ГК РФ, и в федеральных законах об отдельных видах коммерческих организаций, т.е. юридических лиц, преследующих в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли, значительное внимание уделяется вопросам формирования уставного (складочного) капитала или паевого фонда.

ГК РФ дает предельно четкую характеристику отношений, возникающих между юридическим лицом и создавшими его учредителями (участниками), характер которых во многом зависит от вида юридического лица.

Между коммерческой организацией-собственником имущества и ее учредителями (участниками) складываются обязательственные отношения (п.2 ст.48 ГК). Их содержание достаточно разнообразно, однако в главном сводится к праву на получение части прибыли (дивидендов) от деятельности организации и части имущества после ее ликвидации (ст.67 ГК РФ, ст.31 Закона об акционерных обществах²⁸, ст.28, 58 Закона об обществах с ограниченной ответственностью²⁹; п.4 ст.109 ГК РФ, ст.8, 27 Закона о производственных кооперативах).

Именно поэтому имущество, переданное в натуре учредителем (участником) в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества, признается принадлежащим последнему на праве собственности. Исключение могут составлять только случаи, когда в учредительных документах этих юридических лиц содержатся положения не о передаче имущества в натуре, а о внесении в уставный (складочный) капитал права владения или пользования им.

²⁸ Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 29.06.2015) «Об акционерных обществах».

²⁹ Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015) «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Обязательственные отношения складываются также между гражданином-пайщиком производственного или потребительского кооператива и юридическим лицом-кооперативом (п.2 ст.48 ГК РФ, ст.8, 27 Закона о производственных кооперативах, ст.11, 30 Закона о потребительской кооперации)³⁰.

Напротив, между некоммерческой организацией и ее учредителями (участниками, членами) какие-либо вещные либо обязательственные отношения не возникают (п.3 ст.48 ГК РФ). Учредители (участники, члены) после передачи принадлежавшего им имущества в собственность некоммерческой организации свое право собственности на это имущество теряют. Одновременно они лишаются возможности претендовать на часть имущества некоммерческой организации в случае ее ликвидации (п. 4 ст. 213 ГК РФ).

Круг объектов права собственности юридического лица практически неограничен. Исключение могут составлять объекты, изъятые из оборота (ст.129 ГК РФ), а также ограниченные в обороте пределами государственной или муниципальной собственности (п.2 ст.212 ГК РФ). Кроме того, законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства могут быть введены ограничения на количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридического лица (п.2 ст.213 ГК РФ).

В соответствии со ст.36 Конституции РФ юридические лица вправе иметь в собственности землю. Владение, пользование и распоряжение землей осуществляется свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает права и законные интересы иных лиц.

1.5. В соответствии с п.1 ст.124 ГК РФ Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования, вступая в гражданские правоотношения, действуют на равных началах с иными участниками этих правоотношений – гражданами и юридическими лицами. Таков общий принцип их участия в гражданском обороте. Наличие этого принципа в сочетании с закрепленной в законе равной защитой прав всех собственников (п.4 ст.212 ГК РФ) дает основание рассматривать право собственности как единое право. Положения раздела II ГК "Право собственности и другие вещные права"

³⁰Федеральный закон от 08.05.1996 N 41-ФЗ (ред. от 30.11.2011) «О производственных кооперативах».

одинаково применимы и к праву собственности физического лица, и к праву государственной собственности.

Но даже этот единый подход не может сгладить все те различия, которые объективно существуют между физическими и юридическими лицами, с одной стороны, и публичными образованиями (государством и муниципальными образованиями), – с другой. Их наличие объясняется особой публичной природой государства и муниципальных образований как субъектов права. Не случайно п.2 ст.124 ГК РФ обуславливает применение к публичным образованиям общих норм о юридических лицах, если иное не вытекает из закона или особенностей этих образований.

В вещном праве эти различия проявляются в особых основаниях возникновения и прекращения права публичной собственности (национализация, приватизация и т.п.); в существовании видов имущества, которые могут находиться только в публичной собственности; в особом порядке управления и распоряжения этими объектами (режим "золотой акции") и т.д.

Субъектами права государственной собственности являются Российская Федерация в целом (федеральная государственная собственность) либо субъект Российской Федерации – республика в составе РФ, край, область, автономная область, автономный округ, города Москва и Санкт-Петербург (государственная собственность субъекта Российской Федерации). В этой множественности субъектов права Российская Федерация выступает как государство, а ее субъекты – как государственные образования.

Согласно ст.9 Конституции РФ земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. При этом действует презумпция принадлежности земли и других природных ресурсов к объектам государственной собственности, если отсутствуют какие-либо доказательства принадлежности их к собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований (п.2 ст.214 ГК РФ).

В то же время действующее законодательство не предусматривает возможности иметь на праве частной собственности участки недр или лесов. Круг объектов федеральной собственности неограничен, это может быть любое имущество. Круг объектов собственности субъектов РФ несколько уже, в его состав не могут входить объекты исключительной федеральной собственности. В законе не содержится исчерпывающего перечня объектов, относящихся к исключительной государственной собственности Российской Федерации. Порядок разграничения объектов федеральной собственности и собственности субъектов РФ устанавливается специальным законом.

От имени Российской Федерации и ее субъектов права собственника призваны осуществлять органы и лица, указанные в п.1 ст.125 ГК РФ. Их вид и название предопределяются видом тех отношений, в которых участвует собственник.

Согласно ст.130 Конституции РФ муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности. Она призвана служить экономической основой для самостоятельной, признаваемой Конституцией РФ деятельности населения по решению непосредственно или через органы местного самоуправления вопросов местного значения (ст. 2 Закона об общих принципах организации местного самоуправления).

В соответствии с п.1 ст.215 ГК РФ субъектами права муниципальной собственности признаются городские и сельские поселения, а также другие муниципальные образования (несколько поселений, объединенных общей территорией, часть поселения и т.п.). Все они подлежат регистрации в Федеральном реестре муниципальных образований.

Вместе с тем муниципальные образования как собственники обладают рядом общих признаков с государством и государственными образованиями. Как и государство, они являются публичными собственниками, поскольку представляют интересы всех людей, проживающих на их территории, и призваны использовать принадлежащее им имущество в интересах большинства.

Не обладая суверенитетом, они тем не менее наделены рядом нормотворческих функций – правом самостоятельно определять порядок и условия приватизации принадлежащего им имущества, устанавливать условия использования земель, находящихся в их границах, и т.п. (п. 3 и 4 ст. 29 Закона об общих принципах организации местного самоуправления). Все это и позволяет объединить государственную и муниципальную собственность в единую форму (вид) собственности – *публичную собственность*.

Объектами права муниципальной собственности являются имущество органов местного самоуправления, земли и другие природные ресурсы, находящиеся в муниципальной собственности, муниципальные предприятия и организации, банки, жилищный фонд и нежилые помещения, муниципальные учреждения и другое имущество (п. 1 ст. 29 Закона об общих принципах организации местного самоуправления).

Согласно п.1 ст.61 Закона об общих принципах организации местного самоуправления субъекты РФ обязаны передавать в собственность муниципальных образований объекты, необходимые для решения вопросов местного значения, в

соответствии с разграничением полномочий между субъектами РФ и муниципальными образованиями, а также между муниципальными образованиями.

Структура муниципальной собственности в силу ее публичного характера во многом схожа с государственной. Муниципальное имущество, как и государственное, может быть подразделено на две основные группы: а) имущество, закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями; б) средства соответствующего местного бюджета и иное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляющие муниципальную казну соответствующего городского, сельского поселения или муниципального образования (п. 3 ст. 215 ГК).

Согласно ст.125 ГК РФ и ст.14-16 Закона об общих принципах организации местного самоуправления от лица муниципального образования правомочия собственника осуществляют органы местного самоуправления (выборный представительный орган, выборный глава местного самоуправления, иные выборные должностные лица), а в случаях, предусмотренных законами субъектов РФ и уставами муниципальных образований, население непосредственно. Кроме того, в соответствии с п.3 ст.8 Закона о приватизации на основании устава муниципального образования решением представительного органа местного самоуправления в муниципальном образовании может быть учрежден орган по управлению муниципальным имуществом.

1.6. Основаниями возникновения (приобретения) права собственности являются различные правопорождающие юридические факты, т.е. обстоятельства реальной жизни, в соответствии с законом влекущие возникновение права собственности на определенное имущество у конкретных лиц. Основания приобретения права собственности называются также титулами собственности. Титульное владение – это владение вещью, основанное на каком-либо праве (правовом основании, или титуле), вытекающем из соответствующего юридического факта, например право собственности, основанное на договоре купли-продажи вещи или на переходе ее в порядке наследования. В отличие от этого беститульное (фактическое) владение не опирается на какое-либо правовое основание, хотя при установленных законом условиях и оно может влечь определенные правовые последствия.

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые традиционно подразделяются на две группы:

1) *первоначальные*, т.е. не зависящие от прав предшественника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собственника ранее вообще не имелось);

2) *производные*, при которых право собственности на вещь возникает по воле предшествующего собственника (чаще всего – по договору с ним).

Выделяют следующие *первоначальные способы* приобретения права собственности:

1) изготовление (создание) новой вещи. Речь при этом идет о создании такой вещи "для себя" (п.1 ст.218 ГК), ибо если она создается по договору для другого лица, оно и становится собственником в силу договорных условий. Важное значение при этом приобретает момент, с которого вещь можно считать созданной (существующей), ибо он и становится порождающим фактом. Для движимых вещей этот момент определяется фактом окончания соответствующей деятельности, а для недвижимых – моментом государственной регистрации (ст.219 и 131 ГК РФ). Следовательно, до момента такой регистрации вновь создаваемая недвижимая вещь юридически не существует, а представляет собой особый объект права;

самовольная постройка. *Самовольной постройкой* является здание, сооружение или другое строение, возведенные, созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке, или на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта, либо возведенные, созданные без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил. Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Оно не вправе распоряжаться постройкой - продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки.

Самовольная постройка подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет. Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, изложенной в Определении от 3 июля 2007 г. N 595-О-П³¹, содержащаяся в абзаце втором пункта 2 статьи 222 ГК РФ норма, являясь санкцией за совершенное правонарушение, не исключает установление вины лица, осуществившего самовольную постройку, и допускает возложение на него бремени сноса постройки при наличии такой вины

Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом, а в предусмотренных законом случаях в ином установленном законом порядке за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном)

³¹ Определение Конституционного Суда РФ от 03.07.2007 N 595-О-П «По запросу Сормовского районного суда города Нижнего Новгорода о проверке конституционности абзаца второго пункта 2 статьи 222 Гражданского кодекса Российской Федерации»

пользовании которого находится земельный участок, на котором создана постройка, при одновременном соблюдении следующих условий:

- 1) если в отношении земельного участка лицо, осуществившее постройку, имеет права, допускающие строительство на нем данного объекта;
- 2) если на день обращения в суд постройка соответствует параметрам, установленным документацией по планировке территории, правилами землепользования и застройки или обязательными требованиями к параметрам постройки, содержащимися в иных документах;
- 3) если сохранение постройки не нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц и не создает угрозу жизни и здоровью граждан.

В этом случае лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом.

Органы местного самоуправления городского округа (муниципального района в случае, если самовольная постройка расположена на межселенной территории) вправе принять решение о сносе самовольной постройки в случае создания или возведения ее на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке для этих целей, если этот земельный участок расположен в зоне с особыми условиями использования территорий (за исключением зоны охраны объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации) или на территории общего пользования либо в полосе отвода инженерных сетей федерального, регионального или местного значения. В течение семи дней со дня принятия решения о сносе самовольной постройки орган местного самоуправления, принявший такое решение, направляет лицу, осуществившему самовольную постройку, копию данного решения, содержащего срок для сноса самовольной постройки, который устанавливается с учетом характера самовольной постройки, но не может составлять более чем 12 месяцев.

В случае, если лицо, осуществившее самовольную постройку, не было выявлено, орган местного самоуправления, принявший решение о сносе самовольной постройки, в течение семи дней со дня принятия такого решения обязан:

- 1) обеспечить опубликование в порядке, установленном уставом городского округа (муниципального района в случае, если самовольная постройка расположена на межселенной территории) для официального опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов, сообщения о планируемом сносе самовольной постройки;

2) обеспечить размещение на официальном сайте уполномоченного органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" сообщения о планируемом сносе самовольной постройки;

3) обеспечить размещение на информационном щите в границах земельного участка, на котором создана самовольная постройка, сообщения о планируемом сносе самовольной постройки.

В случае, если лицо, осуществившее самовольную постройку, не было выявлено, снос самовольной постройки может быть организован органом, принявшим соответствующее решение, не ранее чем по истечении двух месяцев после дня размещения на официальном сайте уполномоченного органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" сообщения о планируемом сносе такой постройки.

2) переработка (спецификация) соответствующих материалов, из которых создается вещь (ст.220 ГК РФ). По общему правилу право собственности на такую вещь приобретает собственником материалов. Когда такой собственник одновременно не является лицом, осуществившим переработку материалов, он должен компенсировать стоимость переработки произведшему ее лицу (если только иное не предусмотрено их договором). Если же переработку материалов с целью изготовления новой вещи осуществит их недобросовестный владелец, воспользовавшийся ими без согласия собственника, последний получает право требовать передачи ему этой вещи и возмещения причиненных такими действиями убытков.

В случаях, когда стоимость переработки значительно превышает стоимость материалов, собственником вещи становится лицо, осуществившее их переработку, если оно действовало добросовестно (т.е. договорилось с собственником материалов, либо добросовестно полагало, что оно и является одновременно их собственником) и выполняло эту работу для себя, а не по заказу другого лица. Но при этом необходимо возместить стоимость материалов их собственнику. Собственник материала может не стать собственником вещи, созданной из этого материала, и в случаях, предусмотренных договором (например, договором подряда по изготовлению вещи из материала подрядчика, а не заказчика);

3) право собственности на продукцию, плоды и доходы как результаты хозяйственной эксплуатации имущества по общему правилу возникает у собственника, если иное не установлено законом или соглашением (собственника, арендатора и т.д.) (ст.136 ГК РФ);

4) приобретение права собственности на бесхозные вещи. Понятие бесхозных вещей является собирательным, охватывающим такие разновидности, как брошенные собственником вещи, находки, безнадзорные животные, клад. Во всех этих случаях речь идет о возможности приобретения права собственности на вещи, собственник которых либо неизвестен, либо отказался от них, либо утратил на них право (п.1 ст.225 ГК РФ).

Порядок возникновения права собственности на движимые и недвижимые бесхозные вещи различен. Бесхозные движимости становятся объектом собственности их фактических владельцев либо при наличии условий, прямо установленных законом для конкретных ситуаций (брошенные вещи, находка, безнадзорные животные, клад), либо в силу предусмотренных законом правил о приобретательной давности.

Бесхозные недвижимости должны быть приняты на государственный учет по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого находятся. Если в течение года со дня постановки бесхозной недвижимой вещи на учет никто не заявит о своих правах на нее, комитет по управлению муниципальным имуществом может потребовать в судебном порядке признания муниципальной собственности на такую вещь. Суд, однако, может и не удовлетворить данное требование (например, при наличии фактических владельцев, должным образом использующих такое имущество). Тогда эта вещь может перейти в собственность фактических владельцев в силу приобретательной давности (п.3 ст.225 ГК РФ).

Приобретательная давность распространяется на случаи фактического, бесхозяйного владения чужим имуществом. Наличие у владельца какого-либо юридического титула (основания) владения, например долгосрочного договора аренды, исключает действие приобретательной давности. Если соответствующее имущество не имеет собственника или утратило его, претендовать на роль его собственника может фактический владелец (а не государство, как ранее), разумеется при определенных, предусмотренных законом условиях: 1) необходимо владеть вещью добросовестно; 2) владение должно быть открытым, очевидным для всех иных лиц; 3) владелец относится к вещи как к своей собственной (имея в виду не только ее эксплуатацию, но и необходимые меры по ее поддержанию в надлежащем состоянии, ибо собственник, как уже отмечалось, несет и бремя собственности); 4) владение должно быть непрерывным в течение установленных законом сроков (к времени фактического владения в силу указания п.3 ст.234 ГК РФ можно также присоединить время, в течение которого данной вещью владел

правопредшественник лица, ссылающегося на приобретательную давность, например его наследодатель или юридическое лицо, из состава которого выделилось затем юридическое лицо – владелец). Срок приобретательной давности для движимости установлен в пять лет, а для недвижимости – в пятнадцать лет. Право собственности на недвижимость и в силу истечения срока приобретательной давности возникает только с момента государственной регистрации данного объекта. В отношении такого имущества течение приобретательной давности не может начаться ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям, ибо до этого момента имущество может быть принудительно истребовано его законным владельцем, а фактическое владение не может быть признано добросовестным. В течение сроков приобретательной давности фактический добросовестный владелец вещи пользуется защитой своего владения против всех иных лиц (п.2 ст.234 ГК РФ), т.е. наравне с титульными владельцами имущества. Тем самым и фактическое владение приобретает определенное юридическое значение.

К числу бесхозных вещей закон отнес брошенные собственником вещи (ст.226 ГК РФ). Если такие движимые вещи не имеют значительной стоимости (ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда) либо представляют собой брошенный лом металлов, бракованную продукцию, отходы производства и другие отходы, они могут быть обращены в собственность лица, на территории которого находятся (собственника или иного титульного владельца земельного участка, водоема и т.д.), путем совершения им фактических действий, свидетельствующих об обращении этих вещей в свою собственность. Иные брошенные собственником вещи могут поступить в собственность нового владельца лишь путем признания их бесхозными в судебном порядке.

Нашедший потерянную вещь (*находку*) не становится сразу же ее собственником (ст.227 ГК РФ). Прежде всего он обязан уведомить о находке лицо, потерявшее вещь, либо иного известного ему законного владельца вещи либо сдать ее в орган милиции, местного самоуправления либо владельцу помещения или транспортного средства, в котором обнаружена потерянная вещь. Нашедший вещь вправе хранить ее и у себя, отвечая в этом случае за ее возможную утрату или повреждение при наличии грубой неосторожности или умысла и в пределах стоимости такой вещи. По истечении 6 месяцев с момента заявления о находке органу милиции или местного самоуправления и отсутствии сведений о законном владельце вещи нашедший вещь приобретает на нее право собственности. При его отказе от этого на найденную вещь возникает право муниципальной собственности (ст.228 ГК РФ). Нашедший вещь имеет право на

возмещение расходов по хранению этой вещи либо от ее законного владельца, либо от органа местного самоуправления, в собственность которого поступила найденная им вещь, а также право на вознаграждение за находку от лица, уполномоченного на получение вещи (ст.229 ГК РФ).

Во всех этих случаях речь идет о движимом имуществе. Аналогичный по сути правовой режим приобретают и безнадзорные животные, которые по истечении 6 месяцев с момента заявления об их задержании и обнаружении их законного владельца поступают в собственность нашедшего их лица, а при его отказе – в муниципальную собственность (п. 1 ст.231 ГК РФ). При возврате безнадзорных животных прежнему владельцу обнаружившее их лицо имеет право на возмещение необходимых расходов, понесенных на их содержание, а при возврате домашних животных – также и на вознаграждение по правилам о вознаграждении за находку.

Кладом считаются зарытые в земле или сокрытые иным способом наличные деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо утратил на них право (п.1 ст.233 ГК РФ).

В отличие от прежнего порядка, в соответствии с которым клад во всех случаях подлежал передаче в собственность государства, теперь он поступает собственнику имущества, в котором был сокрыт клад (земельного участка, строения и т.п.), и лицу, обнаружившему клад, причем в равных долях, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Если же предварительного согласия собственника имущества, в котором был обнаружен клад, не было получено, клад целиком должен поступить именно ему, а не обнаружившему клад лицу. Лишь входящие в состав клада вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, подлежат передаче в государственную собственность с вознаграждением в размере половины их стоимости, поступающим собственнику имущества, где был сокрыт клад, и нашедшему его лицу. При неполучении последним предварительного согласия собственника на раскопки или поиск ценностей указанное вознаграждение целиком поступает собственнику.

При производных способах приобретения права собственности речь обычно идет о различных договорах – купли-продажи, мены, дарения, аренды с выкупом и т.д., а также о наследовании имущества граждан или о правопреемстве в отношении имущества юридических лиц или публично-правовых образований. Каждый из этих способов специально урегулирован законом в соответствующих институтах.

Важное значение получает точное определение момента, с которого на приобретателя вещи по договору переходит право собственности. Ведь с этого же

момента на него переходят и бремя собственности, и риск случайной гибели или порчи вещи. ГК РФ в п.1 ст.223 определяет этот момент по "системе традиции", или передачи (от лат. traditio – передача), в соответствии с которой такое право переходит на приобретателя в момент фактической передачи ему отчуждаемой вещи. Однако этот момент определен диспозитивно – законом или договором сторон может быть установлен и иной момент (например, заключение соглашения, получение свидетельства о праве на наследство, регистрация передаточного баланса).

На имущество, правовой режим которого подлежит государственной регистрации, прежде всего на объекты недвижимости, право собственности обычно возникает в момент регистрации перехода прав, а не в момент его фактической передачи или в иной момент, определенный соглашением сторон (п. 2 ст.223 ГК РФ). Не следует, однако, смешивать регистрацию (учет) имущества и регистрацию прав на него. Например, регистрация в органах внутренних дел автомобилей или охотничьего и стрелкового оружия не является порождающим фактом, а право собственности на эти объекты переходит по общим правилам закона.

Закон раскрывает понятие "передача" (ст.224 ГК РФ). Ею признаются:

- фактическое вручение вещи приобретателю;
- сдача ее перевозчику либо в организацию связи для отправки приобретателю;
- фактическое поступление имущества во владение приобретателя или указанного им лица (например, доставка на его склад), а также передача ему товарораспорядительного документа на вещь.

1.7. Закон регулирует не только основания приобретения права собственности, но и *основания его прекращения* (правопрекращающие юридические факты). Они подлежат особо тщательной регламентации с тем, чтобы сохранить и поддержать "прочность" права собственности в соответствии с провозглашенным в п. 1 ст.1 ГК РФ принципом неприкосновенности собственности.

Прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Прежде всего, это случаи прекращения данного права по воле собственника. Такие случаи охватывают две группы ситуаций: отчуждение собственником своего имущества другим лицам и добровольный отказ собственника от своего права. В первой ситуации речь идет о различных сделках по отчуждению своего

имущества, совершаемых его собственником (купля-продажа во всех ее разновидностях, мена, дарение, аренда с выкупом и т.д.). Порядок прекращения права собственности отчуждателя (и возникновения права собственности у приобретателя) регулируется главным образом нормами о сделках и договорах.

Отказ от права собственности (ст.236 ГК РФ) формально представляет собой новое для нашего законодательства основание прекращения этого права, хотя, по существу, оно и ранее могло использоваться в имущественных отношениях. В соответствии с этим правилом допускается добровольный отказ собственника от принадлежащего ему права (а по сути – его отказ от конкретной вещи или вещей) путем либо публичного объявления об этом, либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельствующих об этом его намерении (например, выброс имущества).

Важно иметь в виду, что до приобретения права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний владелец, другим лицом права и обязанности первоначального собственника не прекращаются. Это означает не только возможность возврата данной вещи прежнему собственнику (поскольку он и так не утратил на нее своего права), но и возможность возложения на него ответственности, например, за причиненный данной вещью вред (если выброшенная собственником вещь обладала какими-либо вредоносными свойствами).

Особый случай прекращения права собственности представляет собой *приватизация* государственного и муниципального имущества (ст.217 ГК РФ). Она распространяется только на имущество, находящееся в государственной и муниципальной собственности, т.е. мыслима лишь для публичных, а не частных собственников, и уже в силу этого не может рассматриваться в качестве общего основания прекращения права собственности. Вместе с тем она всегда становится основанием возникновения права частной собственности (граждан и юридических лиц). Приватизация проводится по решению самого публичного собственника и предполагает получение им определенной платы за приватизированное имущество. Ее объектами является имущество, в основном недвижимое, прямо указанное в этом качестве в законе. Наконец, она может производиться только в порядке, предусмотренном законами о приватизации, а не общим гражданским законодательством.

Право собственности на вещь прекращается также с ее *гибелью или уничтожением*, поскольку при этом исчезает сам объект данного права. Иное дело причины, по которым это произошло. В случае гибели вещи подразумевается, что это произошло при отсутствии чьей-либо вины, в силу случайных причин или действия непреодолимой силы,

за результаты которых никто, как правило, не отвечает. Тогда риск утраты имущества по общему правилу лежит на самом собственнике (ст.211 ГК РФ). Если же вещь уничтожена по вине иных (третьих) лиц, они несут перед собственником имущественную ответственность за причинение вреда.

Принудительное изъятие у собственника принадлежащего ему имущества допустимо только в случаях, прямо перечисленных п.2 ст.235 ГК РФ. Перечень таких случаев сформулирован исчерпывающим образом.

1.8. Общая собственность характеризуется множественностью субъектов и единством объекта. Она оформляет отношения по принадлежности имущества (вещи) одновременно нескольким лицам – субъектам отношений собственности (сособственникам).

Отношения общей собственности могут возникать между любыми субъектами права собственности (физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями), причем в любых сочетаниях. Субъекты общей собственности, как и любой собственник, по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им имуществом. Но правомочия владения, пользования и распоряжения данным имуществом они осуществляют сообща, совместно.

Таким образом, общая собственность не является какой-то новой, особой разновидностью (формой) собственности, она основывается на существующих формах собственности. Право общей собственности в объективном смысле – совокупность правовых норм, закрепляющих, регламентирующих и охраняющих принадлежность составляющего единое целое имущества одновременно двум и более лицам. Право общей собственности в субъективном смысле – право двух или более лиц сообща и по своему усмотрению владеть, пользоваться, распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Основаниями возникновения права общей собственности являются различные юридические факты.

Общая собственность может быть с определением долей (долевая собственность) и без определения долей (совместная собственность) участников. Соответственно этому различают право общей долевой собственности и право общей совместной собственности. Отношения общей совместной собственности могут иметь место только в случаях, предусмотренных законом. Доля участника совместной собственности в общем имуществе заранее не определена. Она устанавливается при разделе между участниками совместной собственности, а также при выделе доли одного из них.

Раздел 3. Гражданско-правовые основы обязательственного и договорного права

Глава 1. Общие положения об обязательствах

1.3. Обязательственное правоотношение: понятие и признаки

1.4. Основания возникновения обязательств и их классификация

В результате изучения гл. 1 студент должен:

знать:

- основы правового регулирования системы обязательственного права в РФ;
- сущность и отличия обязательственного права от вещного;
- разновидности обязательств;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве об обязательствах;
- дифференцировать обязательства в зависимости от оснований их возникновения и применять к ним верные законодательные нормы права;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по вопросу оснований возникновения и видов обязательств в гражданском праве.

1.1. Обязательство – наиболее распространенный и в то же время многообразный вид гражданских правоотношений.

Нормы, регулирующие обязательство, составляют важнейший раздел гражданского права – обязательственное право. На его долю приходится значительная часть гражданско-правовых норм.

Система обязательственного права подразделяется на Общую и Особенную части.

Общая часть обязательственного права складывается из общих для всех обязательств положений, охватывающих понятие и виды обязательств, основания их возникновения, способы исполнения и прекращения. В силу особой важности договора как главного, наиболее распространенного основания возникновения обязательственных отношений сюда же включаются и общие положения о договоре (его понятие и виды, порядок заключения, изменения и расторжения и т.п.).

Особенная часть обязательственного права состоит из институтов, охватывающих нормы об отдельных однотипных разновидностях (группах) обязательств. К ним относятся:

- обязательства по передаче имущества в собственность: купля-продажа во всех ее разновидностях, а также мена, дарение и рента;
- обязательства по передаче имущества в пользование: аренда (имущественный наем), лизинг (финансовая аренда) и ссуда (безвозмездное пользование имуществом), а также наем жилых помещений во всех его разновидностях;
- обязательства по производству работ: подряд и строительный подряд, а также подряд на выполнение проектных и изыскательских работ;
- обязательства по использованию исключительных прав и ноу-хау (объектов "интеллектуальной" и "промышленной" собственности): выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, а также обязательства, возникающие на основе лицензионных договоров об использовании изобретений и других объектов "промышленной собственности", договоров о передаче "ноу-хау", авторских договоров и договоров коммерческой концессии (франчайзинга);
- обязательства по оказанию услуг: возмездное оказание консультационных, информационных, обучающих и иных специальных услуг, перевозка и транспортная экспедиция, хранение, юридические услуги (поручение, комиссия и агентские отношения) и доверительное управление имуществом, а также различные финансовые услуги (страхование, заем и кредит, финансирование под уступку денежного требования (факторинг), банковские услуги по принятию вклада, открытию и ведению банковских счетов и осуществлению безналичных расчетов);
- обязательства из многосторонних сделок: простое товарищество (совместная деятельность) и обязательства, возникающие на основе учредительного договора о создании юридического лица;
- обязательства из односторонних действий: действия в чужом интересе без поручения, публичное обещание награды и публичный конкурс;
- внедоговорные (правоохранительные) обязательства, возникающие в связи с причинением вреда или с неосновательным обогащением.

Правовое регулирование обязательств в гражданском праве составляет раздел III ГК РФ имеющий следующую структуру:

Раздел III. Общая часть обязательственного права

Подраздел 1. Общие положения об обязательствах

Глава 21. Понятие обязательства

Глава 22. Исполнение обязательств

Глава 23. Обеспечение исполнения обязательств

§ 1. Общие положения

§ 2. Неустойка

§ 3. Залог

2. Отдельные виды залога

§ 4. Удержание вещи

§ 5. Поручительство

§ 6. Независимая гарантия

§ 7. Задаток

§ 8. Обеспечительный платеж

Глава 24. Перемена лиц в обязательстве

1. Общие положения

2. Переход прав на основании закона

3. Уступка требования (цессия)

§ 2. Перевод долга

Глава 25. Ответственность за нарушение обязательств

Глава 26. Прекращение обязательств

Подраздел 2. Общие положения о договоре

Глава 27. Понятие и условия договора

Глава 28. Заключение договора

Глава 29. Изменение и расторжение договора

Федеральным законом от 08.03.2015 N 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» было внесено множество поправок и дополнений, вступивших в силу 1 июня 2015 г., которые будут раскрыты в последующих главах настоящего издания.

Обязательством называется правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную

деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательственные правоотношения обладают рядом видовых признаков, которые позволяют отличить их от вещных правоотношений. К числу таких признаков обязательственных правоотношений относятся:

- 1) круг связываемых ими лиц (имеется в виду относительный, а не абсолютный характер обязательственных правоотношений, которые связывают только определенного кредитора с определенным должником);
- 2) предмет (им служит не вещь, а действия обязанного лица);
- 3) особое выражение прав и обязанностей сторон (право – требование, а обязанность – долг);
- 4) особые способы защиты нарушенных прав (место виндикационных и негаторных исков занимают требования о возмещении убытков, уплате неустойки и исполнении обязательства в натуре);
- 5) вещному правоотношению присуща активность носителя права и одновременно пассивность тех, кто ему противостоит, то в обязательственном активной стороной является должник-сторона, противостоящая другой, наделенной правом, – кредитору.

1.2. Традиционно гражданско-правовые обязательства подразделяют на виды в зависимости от оснований:

1) *В зависимости от оснований возникновения:*

А. Договорные – обязательства, основанные на соглашении двух или более лиц, содержание которых определяется соглашением сторон:

- обязательства по передаче имущества в собственность;
- обязательства по передаче имущества в пользование;
- обязательства по производству работ;
- обязательства по оказанию услуг;
- обязательства по реализации результатов творческой деятельности;
- обязательства по совместной деятельности.

Б. Внедоговорные – обязательства, содержание которых определяется законом либо волей одной из сторон:

- обязательства из односторонних сделок;

- обязательства охранительные: деликтные обязательства, кондикционные обязательства, обязательства из действий в чужом интересе без поручения.

2) По соотношению прав и обязанностей:

А. Односторонние – обязательства, характеризующиеся наличием у одной стороны права, а у другой – обязанностей (договор займа).

Б. Взаимные (двухсторонние) – обязательства, в котором каждая из сторон одновременно выступает в качестве кредитора и должника (договор купли-продажи).

3) По характеру взаимосвязи:

А. Главное (основное) - обязательство, существующее самостоятельно, не зависящее от другого (обязательство, возникающее из договора займа, обеспеченное залогом).

Б. дополнительное (акцессорное) – обязательство, связанное с главным и зависящее от него (обязательство, возникающее из договора залога, которым обеспечено исполнение договора займа).

4) В зависимости от возможности замены одного действия другим:

А. Альтернативным признается обязательство, по которому должник обязан совершить одно из двух или нескольких действий (воздержаться от совершения действий), выбор между которыми принадлежит должнику, если законом, иными правовыми актами или договором право выбора не предоставлено кредитору или третьему лицу.

Б. Факультативным признается обязательство, по которому должнику предоставляется право заменить основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства. В случае, если должник осуществляет свое право на замену исполнения, предусмотренного условиями обязательства, кредитор обязан принять от должника соответствующее исполнение по обязательству.

В. Императивным признается обязательство, в котором должник обязан совершить только действия, составляющие предмет обязательства

5) В зависимости от прав третьих лиц:

А. С участием третьих лиц (регрессные) – обязательства, возникающие из обратного требования (регресса) лица, исполнившего основное обязательство за другое лицо. К этому лицу.

Б. В пользу третьего лица – обязательства, в которых должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (договор личного страхования).

В. Об исполнении третьему лицу – обязательства. В которых третье лицо может принять исполнение, но не вправе предъявлять к должнику требования об исполнении в свою пользу (отгрузка товара по договору поставки указанному в разнарядке лицу).

б) В зависимости от порядка удовлетворения требований кредитора:

А. Долевые – обязательства, в которых каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другим постольку, поскольку из закона или условий обязательства не вытекает иного.

Б. Солидарные – обязательства, в которых любой из кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме (при солидарности требования) либо кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга.

В. Субсидиарные – обязательства, в которых дополнительный (субсидиарный) должник привлекается к исполнению только при невозможности исполнения обязательства основным должником.

Основаниями возникновения обязательств служат различные юридические факты. Порождать обязательство может любой из таких фактов, перечисленных в ст.8 ГК РФ:

1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;

1.1) из решений собраний в случаях, предусмотренных законом;

2) из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

4) в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;

5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

6) вследствие причинения вреда другому лицу;

7) вследствие неосновательного обогащения;

8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

9) вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Каждый из юридических фактов может создавать обязательство либо сам по себе, либо в сочетании с некоторыми другими юридическими фактами, образуя юридический состав.

Контрольные вопросы:

1. Понятие гражданско-правового обязательства. Значение обязательства в гражданском праве. Элементы обязательства.
2. Обязательственное право – подотрасль гражданского права. Соотношение права вещного и обязательственного.
3. Основание возникновения и виды гражданско-правового обязательства.

Аналитические вопросы:

1. Долевые обязательства в судебной практике: правовые проблемы
2. Солидарные обязательства в судебной практике: правовые проблемы

Глава 2. Исполнение обязательств

1.5. Понятие и принципы исполнения обязательств

1.6. Субъекты исполнения обязательств

1.7. Ответственность за нарушение обязательств

1.8. Прекращение обязательств

В результате изучения гл. 2 студент должен:

знать:

- основы правового регулирования исполнения обязательств в РФ;
- принципы исполнения обязательств;
- разновидности обязательств;
- основания и условия ответственности за нарушение обязательств;
- способы прекращения обязательств.

уметь:

- ориентироваться в законодательстве об обязательствах;

- дифференцировать принципы исполнения обязательств и применять к ним верные законодательные нормы права;
- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в сфере исполнения обязательств;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения в сфере исполнения обязательств;

1.1. Исполнение обязательства – это совершение предусмотренного в нем действия (передача вещи, уплата денег, постройка здания и др.). Исполнение может выражаться в несовершении соответствующих действий.

Цель обязательства составляет его исполнение. Следовательно, для установления того, достигнута ли указанная цель, необходимо определить не только то, что исполнение как таковое имело место, но и соответствует ли исполненное тому, что составляет содержание обязательства.

ГК РФ четко разграничивает «исполнение» и «надлежащее исполнение».

В нормах ГК РФ закреплены общие принципы, которым должно соответствовать исполнение обязательства:

1) *надлежащее исполнение*. Обязательство должно исполняться надлежащим образом. Это означает необходимость совершить предусмотренные обязательством действия (воздержаться от предусмотренных обязательством действий) в соответствии с его условиями и требованиями закона и иных правовых актов, а если такие условия и требования в них отсутствуют – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст.309 ГК РФ).

Надлежащее исполнение – сложное понятие. Оно подразумевает соблюдение ряда требований: обязательство должно быть выполнено надлежащим лицом, надлежащему лицу, а также надлежащим образом с точки зрения предмета, места, времени и способа исполнения. Совокупность данных требований образуют условия обязательства; в случае отсутствия одного из них, гражданское законодательство содержит императивные правила.

2) *неизменность обязательства*. Принцип неизменности обязательств включает в себя недопустимость как одностороннего отказа от исполнения, так и одностороннего изменения условий обязательства;

3) *реальное исполнение*. Это требование выражается в необходимости исполнить обязательство в натуре: совершить именно то действие, которое составляет

предмет обязательства (передать определенную вещь, выполнить определенную работу, оказать соответствующую услугу). Уплата денег (в виде неустойки и (или) возмещения убытков) не освобождает должника, который ненадлежащим образом исполнил обязательство, от реального исполнения, кроме случаев, когда иное предусмотрено законом или договором (п.1 ст.396 ГК РФ). Иные последствия наступают в случаях, когда должник вообще не исполнил обязательство (не поставил товары, не предоставил требуемого для погрузки подвижного состава, не осуществил монтаж оборудования и т.п.). Тогда вступает в действие прямо противоположное правило: при неисполнении обязательства возмещение причиненных убытков, а значит, и выплата неустойки освобождают должника от исполнения обязательства в натуре (п.2 ст.396 ГК РФ).

Отмеченные обстоятельства, естественно, учитывают стороны при установлении в договоре размеров причитающейся за соответствующие нарушения неустойки.

Если должник не исполнил обязательство изготовить и передать вещь, либо не выполнил для кредитора определенную работу, либо не оказал ему обусловленной договором услуги, то кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение указанных обязательств за разумную цену третьим лицам или исполнить обязательство своими силами. В подобных случаях понесенные необходимые расходы и другие убытки возмещаются кредитору неисправным должником. Указанное право признается за кредитором, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или существа обязательства (ст.397 ГК РФ).

Если же не было исполнено обязательство передать индивидуально-определенную вещь, вещь (например, картину), то у другой стороны, которой должна была быть передана соответствующая вещь в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление или в возмездное пользование, возникает право, сходное с правом на виндикационный иск: требовать отобрания вещи у должника и передачи ее кредитору. При этом, в отличие от виндикационного требования, в данном случае передача происходит на условиях, которые предусмотрены обязательством, связывающим стороны. Кроме того, ГК РФ (ст.398) специально оговаривает отпадение указанного права, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему к этому времени на ту же вещь право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления.

Специальная норма гражданского законодательства содержит прогрессивное правило на случай конкуренции между кредиторами, претендующими на соответствующую вещь (ст.309.1. ГК РФ) Так, между кредиторами одного должника по однородным обязательствам может быть заключено соглашение о порядке

удовлетворения их требований к должнику, в том числе об очередности их удовлетворения и о непропорциональности распределения исполнения. Стороны указанного соглашения обязаны не совершать действия, направленные на получение исполнения от должника, в нарушение условий указанного соглашения.

Исполнение, полученное от должника одним из кредиторов в нарушение условий соглашения между кредиторами о порядке удовлетворения их требований к должнику, подлежит передаче кредитору по другому обязательству в соответствии с условиями указанного соглашения. К кредитору, который передал полученное от должника исполнение другому кредитору, переходит требование последнего к должнику в соответствующей части.

Реальное и надлежащее исполнение при всем различии между ними тесно связаны между собой.

По общему правилу предполагается исполнение обязательства лично должником и вручает он исполненное лично кредитору. Однако это правило имеет и исключения.

Должнику предоставляется возможность возложить исполнение в полном объеме или частично на третье лицо (возложение исполнения). Этому праву должна корреспондировать обязанность кредитора принять исполнение, предложенное не только должником, но за него и третьим лицом (ст.313 ГК РФ). При этом законодатель исходил из презумпции: кредитор должен быть заинтересован в исполнении как таковом независимо от того, кто его осуществляет. Однако ст.313 ГК РФ предусматривает необходимость личного исполнения обязательства должником, если это вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа. Во всех указанных случаях кредитор вправе отказаться принять исполнение от третьего лица. В ГК РФ требование личного исполнения включено, в частности, в главы, посвященные договору на выполнение научно-исследовательских работ и договору хранения.

Исполняя обязательство вместо должника, третье лицо действует обычно по его поручению. Следовательно, основанием для такого исполнения служит выражение должником на то своей воли, которое может последовать до принятия исполнения от третьего лица, оно может выступать и в форме последующего одобрения действий третьего лица. Однако приведенное правило имеет и исключения. Речь идет о случаях, когда третье лицо обладает собственным интересом к исполнению обязательства должника. Учитывая подобную ситуацию, п.2 ст.313 ГК РФ признает за третьим лицом, которое подвергается опасности утратить свое право на имущество должника (право аренды, залога), возможность, не испрашивая согласия должника, самому исполнить его

обязательство перед кредитором: внести причитающуюся с арендатора арендную плату. После того как третье лицо поступит подобным образом, к нему переходят права требования к должнику, принадлежавшие кредитору.

Должник по общему правилу обязан передать исполнение самому кредитору. Но кредитор может потребовать от должника, чтобы тот исполнил обязательство третьему лицу (переадресация исполнения). Если такое требование повлечет дополнительные расходы для должника, они возмещаются ему кредитором.

Имея в виду возможные споры по поводу того, было ли исполнение действительно совершено надлежащему лицу, должнику предоставляется возможность потребовать предварительно от лица, которому передается исполнение, доказательств того, что это лицо действительно является кредитором или тем, кто кредитором для указанной цели принятия исполненного был уполномочен.

Доказательством тождественности кредитора или наличия у третьего лица полученных от кредитора специальных полномочий, о которых идет речь в ст.312 ГК РФ, в зависимости от обстоятельств могут служить документы, подтверждающие личность кредитора либо принадлежность третьему лицу соответствующего права.

Необходимость убедиться в том, что исполнение осуществлено надлежащему лицу – не только право должника, но и его обязанность. По этой причине, как прямо указано в ст.312 ГК РФ, на должника возлагаются неблагоприятные последствия непредъявления соответствующего требования. В зависимости от обстоятельств, к числу таких последствий можно отнести признание исполнения ненадлежащим, а значит, среди прочего, утрату права на встречное удовлетворение (если это соответствует характеру обязательства) и необходимость возмещения убытков, вызванных исполнением ненадлежащему лицу (например, обязанность возместить ненадлежащему лицу транспортные или почтовые расходы по перевозке исполненного на склад того, кто действительно является кредитором).

Закрепленное в ст.312 ГК РФ право должника (удостовериться в том, что исполнение вручается надлежащему лицу) действует, если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев или существа обязательства.

Динамика обязательственного правоотношения предполагает возможным замену первоначально участвующих в нем лиц на стороне кредитора или должника. При этом обязательство не прекращается, а продолжает исполняться с участием других лиц. Такие случаи именуются как перемена лиц в обязательстве.

Основанием для перемены лиц может служить закон или договор:

1) на основании закона:

- в результате универсального правопреемства в правах кредитора (например, смерть кредитора);
- по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо;
- вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем и в других случаях;

2) на основании сделки:

- уступка права требования (цессия);
- перевод долга.

Правилами перехода прав кредитора другому лицу выступают следующие:

1) Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника. Однако, первоначальный кредитор и новый солидарно обязаны возместить должнику – физическому лицу необходимые расходы, вызванные переходом права, в случае если уступка, которая повлекла такие расходы, была совершена без согласия должника. Иные правила возмещения расходов могут быть предусмотрены в соответствии с законами о ценных бумагах.

2) Если договором был предусмотрен запрет уступки, сделка по уступке может быть признана недействительной по иску должника только в случае, когда доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать об указанном запрете.

3) Предусмотренный договором запрет перехода прав кредитора не препятствует продаже таких прав в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве и законодательством о банкротстве.

4) Если должник не был уведомлен в письменной форме о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим неблагоприятных последствий.

5) Переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора (требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью), не допускается.

6) Право первоначального кредитора переходит к новому в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права (к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнения обязательства, право на проценты).

1.2. В обязательстве участвуют две стороны:

1) *кредитор* – сторона, которая имеет право требовать совершения действий (или воздержания от действия);

2) *должник* – сторона, которая эти действия обязана совершить (или воздержаться от их совершения). Именно между этими двумя сторонами возникают взаимные права и обязанности.

Участвовать в обязательстве в качестве стороны может любой субъект гражданского права. При этом для всех его участников в принципе устанавливается единый режим. Однако в ряде случаев законодатель вынужден вводить определенные ограничения.

Так, законом или иным правовым актом может быть заранее предусмотрено, применительно к определенному виду обязательств, кто именно может участвовать в нем в качестве той или иной из его сторон. Примером могут служить нормы, предусматривающие, что в договоре коммерческой концессии с обеих сторон могут участвовать только коммерческие организации и, наряду с ними, граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей (п.3 ст.1027 ГК РФ), а в договоре пожизненного содержания с иждивением кредиторами могут быть только граждане (ст.596 и 601 ГК РФ).

Также существуют специальные правила, регулирующие обязательство вследствие причинения вреда (деликтное обязательство). В определенных случаях они устанавливаются с учетом того, кто и кому причинил вред. ГК РФ выделяет причинение вреда незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (ст.1070 ГК РФ), государственными органами, органами местного самоуправления или должностными лицами этих органов (ст.1069 ГК РФ).

В обязательстве могут участвовать и третьи лица. Термин «третье лицо» также широко применяется в законодательстве. П.3 ст.308 ГК РФ предусматривает, что обязательство как таковое не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон. Из обязательства может возникнуть у третьего лица только право по отношению к одной или одновременно к обеим сторонам и лишь в случаях, когда это предусмотрено в законе, ином правовом акте или соглашении сторон. Отвечающей этим требованиям конструкцией является, в частности, договор в пользу третьего лица (ст.430 ГК РФ). Договор порождает связь третьего лица с должником: в силу такого договора на должника возлагается обязанность исполнить обязательство вместо кредитора третьему лицу.

Несмотря на то, что сторон в обязательстве только две, в нем может участвовать и большее число лиц. Это бывает тогда, когда в качестве кредитора, должника либо и того, и другого выступают одновременно два и более граждан и (или) юридических лиц. В таком случае имеет место *множественность лиц в обязательстве*.

Для множественности лиц характерно то, что права и (или) соответственно обязанности каждого из тех, кто выступает на соответствующей стороне, имеют относительно самостоятельный характер. Эта особенность рассматриваемой конструкции (множественности лиц в обязательстве) проявляется, в частности, в том, что если требование кредитора к одному из должников окажется недействительным (например, вследствие оказавшейся его недееспособности), указанное обязательство не оказывает влияния на действительность прав кредитора и соответственно на возможность их защиты по отношению к остальным должникам.

Разновидностями множественности обязательств в гражданском праве являются следующие:

1) Долевая множественность:

- в гражданском праве закреплена презумпция долевой множественности;
- каждый из кредиторов имеет право требовать от должника исполнения обязательства в равной доле, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими постольку, поскольку иное не вытекает из закона, условий обязательства.

2) Солидарная множественность возникает в случаях, установленных законом:

- при неделимости предмета;
- при совместном причинении вреда;
- участники полного товарищества, полные товарищи коммандитного товарищества;
- страховщики, совместно застраховавшие один объект;
- участники договора простого товарищества по обязательствам, возникшим не в связи с договором;
- в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью, если договором не предусмотрено иное.

При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от

одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников.

Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью.

Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитуру.

При этом должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого.

1.3. ГК РФ в своих вводных положениях не содержит общих норм, посвященных основным теоретическим положениям института гражданско-правовой ответственности. Тем не менее, наиболее принципиальные правила и основания такой ответственности из ГК РФ вытекают. Как и всякая юридическая ответственность, гражданско-правовая – это претерпевание (несение известных тягот, дополнительного бремени), выступающее в качестве правового последствия за совершенное правонарушение. В науке нет и единого подхода в понимании гражданско-правовой ответственности. Сторонники традиционного подхода (О.И.Иоффе, О.А.Красавчиков) определяли ее как отрицательные имущественные последствия для нарушителя в виде лишения субъективных гражданских прав, возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей. В отличие от них, С.Н.Братусь под ответственностью понимал опосредованное государственным принуждением исполнение обязанностей³².

Разновидностью гражданско-правовой ответственности является **ответственность за нарушение обязательств (договорная ответственность)** представляет собой предусмотренные гражданским законодательством меры, применяемые к лицу, не исполнившему или ненадлежащим образом исполнившему обязательство, состоящее в ограничении имущественных и/или неимущественных прав этого лица, а также направленные на восстановление (признание) нарушенных (оспоренных) прав потерпевшего.

³² Гражданское право: [авт.: С. С. Алексеев, Б. М. Гонгало, Д. В. Мурзин и др.] ; под общ. ред. С. С. Алексеева ; Ин-т частного права. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. ; Екатеринбург : Проспект : Ин-т частного права, 2013.

Ответственность за нарушение обязательств обладает специфическими чертами, отличающими ее от иной правовой ответственности (уголовно-правовой, административно-правовой и т.п.):

А) это всегда имущественная ответственность;

Б) меры ответственности характеризуются в основном компенсационной (восстановительной) функцией, т.е. в первую очередь направлены на возмещение затрат (потерь) потерпевшего;

В) ответственность строится на началах юридического равенства;

Г) в установлении и применении мер ответственности действует принцип диспозитивности (можно установить неустойку за неисполнение обязательств, повысить размер законной неустойки);

Д) вина субъекта, нарушившего обязательство презюмируется (предполагается);

Возможность применения мер договорной ответственности должны охватываться наличием 4 условий:

1) **Нарушение обязательства**, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Данное условие должно быть доказано потерпевшим (кредитором).

2) **Неблагоприятные последствия** (убытки, вред и др.) Данное условие должно быть доказано потерпевшим (кредитором).

3) **Вина**, т.е. субъективное отношение лица к неблагоприятным последствиям, возникшим по причине неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств (умысел или неосторожность). Гражданское законодательство исходит из **презумпции вины причинителя** вреда, поэтому отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство («нет вины - нет ответственности»). Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательств.

Исключением из этого правила являются случаи так называемой безвиновной ответственности, т.е. законом или договором может быть предусмотрено, что вина не является условием ответственности (например, ответственность работодателя за действия работников).

4) Для привлечения лица к ответственности за нарушение обязательства обычно требуется установить **причинную связь между противоправными действиями и неблагоприятными имущественными последствиями**. Под причинной связью

понимают объективную существующую связь между двумя явлениями, одно из которых причина, а другое – следствие. Причинная связь всегда конкретна, т.е. одно явление вызывает другое в конкретной жизненной обстановке.

Видами договорной ответственности являются:

- долевая (ст.321 ГК РФ);
- субсидиарная (ст.399 ГК РФ);
- солидарная (ст.ст. 322-326 ГК РФ);
- в порядке регресса (ст.1081 ГК РФ).

Система мер договорной ответственности подразделяется на общие и специальные.

К **общим мерам** договорной ответственности относится³³:

1) *Возмещение убытков* – наиболее универсальная и широко применяемая форма гражданско - правовой ответственности. Убытки в гражданском праве составляют (ст.15 ГК РФ):

А) реальный ущерб – расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также – утрата или повреждение имущества лица. Необходимость будущих расходов и их предполагаемый размер должны быть подтверждены обоснованным расчетом, доказательствами, в качестве которых могут быть представлены смета (калькуляция) затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг; договор, определяющий размер ответственности за нарушение обязательств;

Б) упущенная выгода – это неполученные доходы, которое лицо, чье право нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения упущенной выгоды в размере не меньше, чем такие доходы. При определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления. Размер упущенной выгоды должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено.

При определении размера убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день

³³ Беспалов Ю.Ф., Якушев П.А. Гражданское право в схемах: учебное пособие М., 2015.

добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно не было удовлетворено, в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения. В случае возмещения убытков на основании досрочного расторжения договора, по причине неисполнения или ненадлежащего исполнения должником договора, размер убытков, подлежащих возмещению определяется как разница между ценой. Установленной в прекращенном договоре, и ценой на сопоставимые товары, работы или услуги по условиям договора, заключенного взамен прекращенного договора (п.1 ст.393.1 ГК РФ)

2) *Уплата неустойки (штрафа, пени)*, т.е. определенной законом или договором денежной суммы, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Если законом не установлено императивное право на неустойку, добровольная форма неустойки, под условием ее действительности, должна быть совершена в письменной форме.

3) *Уплата процентов за пользование чужими денежными средствами*. По поводу правовой природы процентов за пользование чужими денежными средствами в юридической литературе не сложилось единого мнения. Высказывались точки зрения, что данная конструкция представляет собой: неустойку за нарушение денежного обязательства (А.Попов, Э.Гаврилов); форму возмещения убытков (О.Н.Садиков) в виде абстрактного размера упущенной выгоды (В.А.Белов); самостоятельную категорию в форме платы за пользование чужими денежными средствами (Л.А.Лунц, М.И.Брагинский); особый вид ответственности (В.В. Витрянский, Б.И.Пугинский). Вместе с тем, в ст.395 ГК РФ законодатель устанавливает сущность данной меры гражданско-правовой ответственности, а именно: *«за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств»*.

Ст.395 ГК РФ, в редакции ФЗ №42-ФЗ от 08.03.2015 г., по-новому определяет размер процентов за пользование чужими денежными средствами: «Размер процентов определяется существующими в месте жительства кредитора или, если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения, опубликованными Банком России и имевшими место в соответствующие периоды средними ставками банковского процента

по вкладам физических лиц». Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

Проценты за пользование чужими средствами взимаются по день уплаты суммы этих процентов кредитору, если законом не установлен более короткий срок. Проценты не подлежат взысканию в случае, если соглашением установлена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. Суд может уменьшить сумму процентов, подлежащую уплате в случаях несоразмерности последствиям нарушения обязательств.

4) *Потеря задатка или возращение двойной суммы задатка*

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

В настоящее время задаток многофункционален: платежная, обеспечительная, удостоверительная, компенсационная функции. Компенсационную функцию можно рассматривать в качестве меры (санкции) гражданско-правовой ответственности. Так, если за неисполнение договора ответственной сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственной сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

5) *Компенсация морального вреда*

Моральный вред – это физические или нравственные страдания, причиненные действиями (бездействиями), нарушающими личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину нематериальные блага.

Компенсация морального вреда при нарушении имущественного права допускается в случаях, указанных в законе (например, при нарушении прав потребителей (ст.15 ФЗ «О защите прав потребителей»)³⁴. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда и только в **денежной форме**.

При определении размера компенсации морального вреда суд выносит решение с учетом следующих обстоятельств:

1) степень вины нарушителя, за исключением случаев, установленных законом, когда компенсация осуществляется независимо от вины нарушителя (например, вред причиненный жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности);

³⁴ Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 13.07.2015) «О защите прав потребителей».

- 2) степень физических и нравственных страданий;
- 3) индивидуальные особенности гражданина;
- 4) имущественное положение нарушителя;
- 5) степень вины потерпевшего;
- 6) требования разумности и справедливости.

К **специальным мерам** договорной ответственности относится:

1) *Односторонняя реституция*, при которой одна из сторон возмещает все полученное ею по недействительной сделке другой стороне, а другая сторона передает все, что получила или должна была получить по сделке в доход РФ (например, сделки, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы).

2) *Взыскание всего полученного обеими сторонами в доход Российской Федерации* (например, сделки, противоречащие основам нравственности и правопорядка).

3) *Понуждение к исполнению в натуре*.

В ряде случаев возникают трудности при ответе на вопрос, что перед нами – неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, например исполнение обязательства не в полном объеме. В подобных ситуациях нарушение обязательства должно оцениваться, видимо в зависимости от конкретных обстоятельств. Нельзя не видеть разницы между недоставкой товаров в размере одного процента или девяносто девяти процентов от количества, предусмотренного договором. Если в первом случае можно говорить об исполнении обязательства с некоторыми отступлениями от условия договора о количестве, подлежащих поставке товаров (ненадлежащее исполнение), то во втором правильным будет вывод о неисполнении должником обязательств³⁵. В этой связи ст.396 ГК РФ устанавливает правило, согласно которому **уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре; в то же время, в случае неисполнения обязательства возмещение убытков освобождает от исполнения обязательства в натуре.**

4) *Понуждение к передаче индивидуально-определенной вещи*.

Лицо вправе требовать отобрания вещи должника в случае неисполнения обязанности по передаче индивидуально-определенной вещи по кредитуру в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление, за исключением

³⁵ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 3-е стереотипное. – М.: Статут, 2001.

случаев, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления. Так, при рассмотрении споров, связанных с неисполнением договора купли-продажи будущей недвижимой вещи, судам надлежит исходить из следующего. Продавец в судебном порядке не может быть понужден к совершению действий по приобретению или созданию вещи, подлежащей передаче покупателю в будущем. В то же время покупатель по договору вправе требовать понуждения продавца к исполнению обязательства по передаче недвижимой вещи, являющейся предметом договора (ст.398 ГК РФ). Такой иск подлежит удовлетворению в случае, если суд установит, что спорное имущество имеется в натуре и им владеет ответчик – продавец по договору, право собственности которого на спорное имущество зарегистрировано в едином государственном реестре прав³⁶.

5) *Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств (ст. 406 ГК РФ).*

Стороны обязательства, действуя при осуществлении ими предпринимательской деятельности, могут своим соглашением предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных в таком соглашении обстоятельств и не связанные с нарушением обязательства его стороной (потери, вызванные невозможностью исполнения обязательства, предъявлением требований третьими лицами или органами государственной власти к стороне или к третьему лицу, указанному в соглашении, и т.п.). Соглашением сторон должен быть определен размер возмещения таких потерь или порядок его определения. Потери, возмещаются независимо от признания договора незаключенным или недействительным. Суд не может уменьшить размер возмещения потерь, за исключением случаев, если доказано, что сторона умышленно содействовала увеличению размера потерь.

Говоря о размере договорной ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнения обязательств действует общее правило: **полная ответственность**, т.е лицо, право которого нарушено может требовать возмещения убытков, если законом (например, ст.547 ГК РФ) или договором (п.2 ст.400 ГК РФ) не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Ответственность может быть ограничена с учетом вины кредитора (и в случаях, когда должник отвечает независимо от вины):

³⁶ Постановление Пленума ВАС РФ от 11.07.2011 N 54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем».

- если нарушение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника;

- суд вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумных мер к их уменьшению.

1.4. Обязательства по своей сущности не носят бессрочный характер. Права и обязанности сторон обязательства рано или поздно должны быть осуществлены или иным образом прекратить свою юридическую «жизнь»³⁷. Такой результат наступает в силу действия правопрекращающих юридических фактов, составляющих основания (способы) прекращения обязательств. Одни из них погашают обязательство по воле его участников, удовлетворяя при этом имущественный интерес кредитора и тем самым достигая основной цели обязательства³⁸.

Обстоятельства, с которыми закон связывает прекращение обязательств. В литературе называют правопрекращающими юридическими фактами. Одни из этих фактов являются сделками:

- надлежащее исполнение (ст.408 ГК РФ);
- отступное (ст.409 ГК РФ);
- зачет встречного требования (ст.ст. 410-412 ГК РФ);
- новация (ст.414 ГК РФ);
- прощение долга (ст.415 ГК РФ).

Иные юридические факты (составы) к сделкам не относятся, но также прекращают обязательства:

- совпадение должника и кредитора в одном лице (ст.413 ГК РФ);
- невозможность исполнения (ст.416 ГК РФ);
- принятие специального акта государственного органа (ст.417 ГК РФ);
- смерть гражданина (должника или кредитора), участвовавшего в обязательстве личного характера (ст.418 ГК РФ);
- ликвидация юридического лица (ст.419 ГК РФ).

³⁷ Михайленко Е.М.Гражданское право. Общая часть. 4-е изд., пер. и доп. Учебное пособие. М.:Издательство Юрайт, 2014.

³⁸ Гражданское право. Часть третья: Учебник / Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. М., 2003.

О.С.Иоффе основания прекращения обязательств также разделял на две группы:

А) прекращение обязательств в результате их осуществления. Сюда войдут исполнение, зачет, согласие сторон о замене одного обязательства другим – новация;

Б) собственно прекращение обязательств. Оно вызывается соответствующим соглашением сторон, а также совпадением должника и кредитора в одном лице, изменением плана, невозможностью исполнения, смертью гражданина или ликвидацией юридического лица.

Далее проанализируем чаще всего используемые в предпринимательских и иных отношениях, и одновременно, сложные с точки зрения применения, способы прекращения обязательств:

1) *отступное*, т.е. возможность должника с согласия кредитора, сохраняя в остальном обязательство, заменить первоначальный предмет исполнения другим. Должник определенным образом «откупается» от требований кредитора. Предоставляемое должником имущественное благо (как правило, деньги, вещи) позволяет кредитору «откупиться» от первоначальных требований³⁹. Традиционный пример отступного – подрядчик вместо исполнения работ предлагает заказчику денежную сумму. Принятие заказчиком денег (отступного) прекращает обязательство.

Отступное следует отличать от *прощения долга*, поскольку носит возмездный характер для должника, и от *новации*. Так как предоставление отступного прекращает юридическую связь сторон, при новации же обязательство лишь изменяется.

Обязательство прекращается с момента предоставления отступного взамен исполнения, а не с момента достижения соглашения сторонами об отступном. Соглашение об отступном порождает право должника на замену исполнения и обязанность кредитора принять отступное. В тех случаях, когда стоимость предоставляемого отступного меньше долга по обязательству, оно прекращается полностью либо в части в зависимости от воли сторон, выраженной в соглашении об отступном. При невозможности исполнения судом воли сторон путем буквального толкования содержащихся в соглашении об отступном слов и выражений, сопоставления неясного условия с другими условиями и смыслом соглашения в целом, а также путем использования иных способов, определенных статьей 431 ГК РФ, следует исходить из того, что обязательство прекращается полностью. Если соглашением об отступном не нарушены права и интересы третьих лиц или публичные

³⁹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический)/ под ред. С.А.Степанова. Москва; Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015.

интересы, предоставлением отступного может быть прекращено и обязательство по возврату полученного по недействительной сделке, возникшее в силу статьи 167 ГК РФ⁴⁰.

2) *Зачет*, т.е. обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

Необходимые для прекращения обязательств зачетом требования должны отвечать следующим признакам:

- быть встречными (должник вправе требовать от кредитора и наоборот);
- быть однородными (как правило, это денежные требования);
- быть «созревшими» во времени (требования не должны быть досрочными)⁴¹.

Однородными являются те обязательства, предметы которых относятся к вещам одного и того же рода (например, деньги засчитываются в счет денег, недвижимость – в счет недвижимости и т.д.).

Не допускается зачет требований:

- если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек;
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;
- о взыскании алиментов;
- о пожизненном содержании;
- в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

3) *Новация*, при которой обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства. Существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация). Признаками новации являются:

- наличие соглашения сторон (т.е. отсутствие спора относительно прекращения действия прежнего обязательства и относительно условий нового обязательства);

⁴⁰ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21.12.2005 N 102 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 409 Гражданского кодекса РФ».

⁴¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический)/ под ред. С.А.Степанова. Москва; Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015.

- прекращение прежнего обязательства: место прекратившего свое существование обязательства занимает новое;
- сохранение субъектного состава обязательства (в первоначальном и вновь возникшем обязательстве выступают тот же кредитор и тот же должник);
- прекращение дополнительных обязательств, связанных с первоначальным, если договором не предусмотрено иное;
- действительность первоначального требования (если в силу каких-либо указанных в законе оснований первоначальное обязательство должно считаться недействительным, то таким же будет и новое. Если недействительным является только новое обязательство. Новация признается несостоявшейся, и стороны остаются связанными первоначальным обязательством);
- допустимость замены первоначального требования новым.

Для прекращения обязательства новацией требуется согласование сторонами существенных условий обязательства, которым стороны предусмотрели прекращение первоначального обязательства. Условие соглашения о новации, которым предусмотрено сохранение связанных с первоначальным обязательством дополнительных обязательств залогодателя, не являющегося должником, ничтожно. Соглашение о новации между взыскателем и должником, совершенное на стадии исполнительного производства. Но не утвержденное судом в качестве мирового соглашения, является незаключенным⁴².

Не допускается новация по обязательствам, связанным с уплатой алиментов и по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью.

Контрольные вопросы:

1. Понятие исполнения обязательств.
2. Принципы исполнения обязательств.
3. Условия исполнения обязательств: субъект, предмет, срок, место, способ.
4. Просрочка исполнения.
5. Понятие и функции ответственности за нарушение обязательств.
6. Виды и формы ответственности.
7. Основания (условия) ответственности за нарушение обязательств.
8. Понятие и основания прекращения обязательств.

⁴² Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21.12.2005 N 103. «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 414 Гражданского кодекса РФ».

Аналитические вопросы:

1. Принцип реального исполнения
2. Перепоручение и переадресовка исполнения
3. Ответственность за нарушение денежных обязательств.
4. Новация: практическое применение.
5. Зачет: пределы применения.

Глава 3. Обеспечение исполнения обязательств

- 1.5. Институт обеспечения обязательств в гражданском праве: понятие, юридическая сущность и способы
- 1.6. Неустойка, удержание, задаток, обеспечительный платеж
- 1.7. Поручительство и независимая гарантия
- 1.8. Залоговое правоотношение: понятие, признаки, виды

знать:

- понятие и природу обеспечения исполнения обязательств в РФ;
- способы обеспечения исполнения обязательств;
- особенности применения отдельных видов обеспечительных мер;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве об обеспечении исполнения обязательств;
- дифференцировать способы обеспечения исполнения обязательств и применять к ним верные законодательные нормы права;
- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;
- анализировать и решать юридические проблемы в сфере обеспечения исполнения обязательств;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по вопросу обеспечения исполнения обязательств.

1.1. Надлежащему исполнению обязательств способствуют многие гражданско-правовые институты, применение которых позволяет стимулировать должника к исполнению принятых им на себя обязанностей, а также защитить интересы кредитора

при нарушении обязательства. Такие меры установлены в законе либо в качестве общих правил, применимых к любому обязательству, например взыскание причиненных убытков, либо как специальных, которые используются в определенных случаях, например субсидиарная ответственность. Однако в реальной действительности использование названных мер в целях обеспечения конкретного обязательства может оказаться фактически невозможным, затруднительным или не позволит с достаточной эффективностью защитить интересы кредитора. В связи с этим ст.329 ГК РФ допускает применение дополнительных обеспечительных мер, устанавливаемых по соглашению сторон обязательства либо по прямому указанию закона; они именуются способами обеспечения исполнения обязательств.

Согласно п.1 ст.329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором. Перечень способов обеспечения исполнения обязательств, приведенный в ст.329 ГК РФ, исчерпывающим не является, и, помимо указанных, могут использоваться иные способы, предусмотренные законом или договором. Например, п.1 ст.824 ГК РФ допускает возможность обеспечения обязательства клиента перед финансовым агентом путем уступки денежного требования.

Способы, обеспечивающие исполнение обязательств, имеют имущественный характер и устанавливаются в интересах кредитора. Одни из них непосредственно направлены на стимулирование должника к исполнению обязанностей в натуре (неустойка, задаток); вторые – призваны при нарушении должником обязательства гарантировать осуществление прав кредитора посредством уплаты ему денежной суммы другими лицами (поручительство, банковская гарантия); третьи – понуждают должника к исполнению обязанности, а при ее неисполнении обеспечивают защиту интересов кредитора тем, что позволяют получить удовлетворение за счет принадлежащего должнику имущества (зalog, удержание).

При обеспечении обязательства между субъектами возникает обязательственное правоотношение. Оно является производным, зависимым от основного, обеспечиваемого обязательства, т.е. имеет дополнительный (акцессорный) характер. Это проявляется в том, что при недействительности или прекращении основного обязательства прекращается и существование обязательства, его обеспечивающего. Исключение составляет лишь независимая (банковская) гарантия, которая независима от основного обязательства и при его прекращении сохраняет свою силу (ст.370 ГК РФ). Напротив, недействительность

соглашения об обеспечении не влечет недействительности основного обязательства (п.2 ст.329 ГК РФ).

Для обеспечительных обязательств характерно также то, что они следуют судьбе основного обязательства. Так, при цессии к новому кредитору переходят и права, обеспечивающие исполнение обязательства (ст.384 ГК РФ). Это правило не распространяется только на независимую гарантию, поскольку принадлежащее бенефициару право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в самой гарантии не предусмотрено иное (ст.372 ГК РФ).

Следовательно, обеспечением исполнения обязательств признается система мер, которые побуждают должника и кредитора исполнять обязанности надлежащим образом и (или) гарантируют интересы кредитора в случае неисправности должника⁴³.

1.2. 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 (п.1 ст.330 ГК РФ).

Преимущество неустойки состоит в возможности ее взыскания за сам факт нарушения обязательства независимо от того, повлекло ли оно причинение кредитору убытков. Особенность неустойки состоит в том, что, являясь способом обеспечения обязательства, она одновременно представляет собой и форму имущественной ответственности за его нарушение. Поэтому требование об уплате неустойки может быть предъявлено только при наличии необходимых условий для привлечения должника к гражданско-правовой ответственности. При этом в исключение из общих правил ст.401 ГК РФ для взыскания неустойки достаточно доказать факт неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства. Наличие его вины в совершении правонарушения имеет значение лишь в случае, когда законом или договором не предусмотрена ответственность независимо от вины. Причинение кредитору убытков вследствие неисполнения обязательства, а также их размер не являются необходимым основанием ответственности и не должны доказываться кредитором (п.1 ст.330 ГК РФ).

Неустойка может быть установлена соглашением сторон (**договорная**) или предусмотрена законом (**законная**).

⁴³ Гонгало Б.М. Учение об обеспечении обязательств. Вопросы теории и практики / Б.М. Гонгало. – М.: Статут. 2014.

Законной признается неустойка, размер и условия взыскания которой определяются законом (п.1 ст.330, п.1 ст.332 ГК РФ). Кредитор вправе требовать уплаты законной неустойки независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон.

Когда норма закона, устанавливающая неустойку, имеет императивный характер, стороны не вправе по своему соглашению исключить применение к их отношениям законной неустойки либо уменьшить ее размер. Размер законной неустойки может быть изменен соглашением сторон только в сторону его увеличения, когда это не запрещено законом.

Соглашение об установлении неустойки или об увеличении законной неустойки должно быть совершено в письменной форме, если даже основное обязательство возникает на основе устной сделки. При несоблюдении данного требования соглашение о неустойке недействительно. Обычно соглашение о неустойке формулируется отдельным пунктом письменного документа об основном обязательстве (тексте договора). Гораздо реже дополнительно к письменному основному обязательству (договору) оформляется отдельный договор-документ об установлении договорной неустойки.

В зависимости от способа исчисления традиционно выделяют две разновидности неустойки: **штраф** и **пеню**. Данная классификация юридического значения не имеет, поскольку все указанные виды неустойки имеют единую сущность и правовую регламентацию.

Штраф представляет собой однократно взыскиваемую за нарушение обязательства денежную сумму. Штраф определяется в процентном отношении от какой-либо заранее установленной величины либо в твердой денежной сумме.

Пеней признается денежная сумма, которая исчисляется непрерывно за каждый день или иной период просрочки исполнения обязательства и, как правило, определяется в виде процентов по отношению к сумме обязательства (взыскивается нарастающим итогом за каждый определённый период просрочки).

В зависимости от того, как неустойка соотносится с убытками, если они причинены кредитору, различают четыре вида неустойки: **зачетную, исключительную, штрафную, альтернативную**:

- 1) по общему правилу, если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства предусмотрена неустойка, то она предполагается зачетной, т.е. убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой;

2) штрафная (кумулятивная) неустойка – когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;

3) исключительная неустойка – когда взысканию подлежит только неустойка, а убытки не возмещаются;

4) альтернативная неустойка – когда кредитор по своему выбору может взыскать с должника либо неустойку, либо убытки.

Презумпция зачетной неустойки обусловлена тем, что и взыскание неустойки, и возмещение убытков относятся к числу мер гражданско-правовой ответственности. По общему правилу за одно правонарушение может быть применена только одна мера ответственности, а потому сумма неустойки засчитывается при возмещении убытков, если иное не предусмотрено законом или договором.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, обеспеченного неустойкой, должник может уплатить неустойку в добровольном порядке. Если этого не происходит, то взыскание неустойки производится в судебном порядке. При этом суд учитывает следующее:

1) неустойка взыскивается при неисполнении или ненадлежащем исполнении основного обязательства независимо от того, понес ли кредитор убытки в результате данного правонарушения;

2) если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, то кредитор не вправе требовать уплаты неустойки;

3) суд вправе (но не обязан) уменьшить неустойку, подлежащую уплате, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст.333 ГК РФ). При этом под последствиями нарушения обязательств подразумеваются не только незначительный размер убытков, понесенных кредитором, но и иные обстоятельства негативного характера (например, взыскание неустойки в предусмотренном договором размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды). При этом суд правомочен уменьшить размер неустойки по своему усмотрению, а в предпринимательских отношениях, исключительно по заявлению (ходатайству) должника-ответчика.

При рассмотрении вопроса о необходимости снижения неустойки по заявлению ответчика на основании ст.333 ГК РФ судам следует исходить из того, что неисполнение или ненадлежащее исполнение должником денежного обязательства позволяет ему неправомерно пользоваться чужими денежными

средствами. Поскольку никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения, условия такого пользования не могут быть более выгодными для должника, чем условия такого пользования денежными средствами, получаемыми участниками оборота правомерно (например, по кредитным договорам).

Разрешая вопрос о соразмерности неустойки последствиям нарушения денежного обязательства и с этой целью определяя величину, достаточную для компенсации потерь кредитора, суды могут исходить из двухкратной учетной ставки (ставок) Банка России, существовавшей в период такого нарушения. Вместе с тем для обоснования иной величины неустойки, соразмерной последствиям нарушения обязательства, каждая из сторон вправе представить доказательства того, что средний размер платы по краткосрочным кредитам на пополнение оборотных средств, выдаваемым кредитными организациями субъектам предпринимательской деятельности в месте нахождения должника в период нарушения обязательства, выше или ниже двухкратной учетной ставки Банка России, существовавшей в тот же период. Снижение судом неустойки ниже определенного таким образом размера допускается в исключительных случаях, при этом присужденная денежная сумма не может быть меньше той, которая была начислена на сумму долга исходя из однократной учетной ставки Банка России⁴⁴.

Удержание вещи как способ обеспечения исполнения обязательств представляет собой право кредитора, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков, удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (п.1 ст.359 ГК РФ).

Исключение: в отношениях между предпринимателями удержание может быть использовано для обеспечения любого обязательства, в том числе и не связанного с оплатой вещи или возмещением убытков.

Право удержания характеризуется следующими чертами:

⁴⁴ Постановление Пленума ВАС РФ от 22.12.2011 N 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации».

1) *Производностью*, т.е. оно может возникнуть постольку, поскольку существует обязательство и данное обязательство должником не исполняется.

2) *Неделимостью* предмета удержания. Кредитор вправе удерживать всю вещь целиком (все имущество, подлежащее передаче).

3) *Незаменимостью* предмета удержания.

Кроме того, право кредитора удерживать вещь должника характеризуется *правом следования*:

- кредитор сохраняет право удержания вещи, несмотря на ТОО, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора. Права на нее приобретены другим лицом;

- при переходе права требования к другому лицу новый кредитор одновременно получает и право удержания.

Основанием применения удержания в целях обеспечения исполнения обязательств является закон. Исходя из содержания общей нормы ст.359 ГК РФ правом на удержание обладает кредитор любого договорного обязательства, если оно нарушено должником неисполнением обязанностей по оплате вещи или возмещению связанных с нею убытков, а если стороны обязательства действуют как предприниматели, то и каких-либо иных обязанностей. Специального закрепления данного правомочия кредитора в договоре не требуется. Однако это правило носит диспозитивный характер, и стороны могут исключить возможность применения удержания для обеспечения конкретного обязательства, включив в договор соответствующее условие.

Возможность использования удержания предусматривается и специальными правилами закона, применяемыми к обязательствам отдельных видов.

Удержание кредитором вещи всегда осуществляется с целью обеспечения и защиты собственных прав и интересов, нарушаемых должником, для пресечения его неправомерного поведения, ибо удержание вещи возможно до надлежащего исполнения обязательства.

При неисполнении обязательства, обеспечиваемого удержанием, кредитор вправе удовлетворить свои требования из стоимости удерживаемой вещи в том же объеме и порядке, в каком удовлетворяются требования залогодержателя за счет заложенного имущества. Обращение взыскания на удерживаемое имущество может осуществляться как в судебном, так и во внесудебном порядке, в зависимости от конкретных обстоятельств (ст.349 ГК РФ). Реализация вещи производится путем продажи с публичных торгов с соблюдением требований ст.350 ГК РФ.

При определенных обстоятельствах обращение взыскания на удерживаемую вещь осуществляется в особом порядке. Так, в силу п.6 ст.720 ГК РФ подрядчик при уклонении заказчика от исполнения своих обязанностей по оплате и принятию результата работы вправе по истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен был быть передан заказчику и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика продать результат работы. Вырученная сумма за вычетом причитающихся подрядчику платежей должна быть внесена на имя заказчика в депозит.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п.1 ст.380 ГК РФ).

Наиболее часто с помощью задатка обеспечивается исполнение договорных обязательств, возникающих между гражданами (купля-продажа имущества, аренда транспортных средств и др.). Предметом задатка может быть только денежная сумма, составляющая часть суммы платежей, причитающихся кредитору по договору.

Субъекты отношений, складывающихся в связи с предоставлением задатка, именуются задаткодателем (им признается лицо, давшее задаток) и задаткополучателем (лицо, получившее задаток).

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме (п.2 ст.380 ГК РФ). Однако несоблюдение этого требования на действительность сделки о задатке не влияет. Достижение соглашения о задатке в устной форме влечет последствия, предусмотренные п.1 ст.162 ГК РФ, в случае возникновения спора подтвердить факт совершения сделки и ее условий стороны могут с использованием письменных и иных доказательств, а возможности ссылаться на свидетельские показания они лишаются.

Задаток призван выполнять три функции: *обеспечительную, платежную и удостоверительную (доказательственную)*. Если первая функция свойственна всем способам обеспечения обязательств, то две последние, относимые к категории дополнительных, присущи только задатку.

Обеспечительная функция задатка состоит в том, что если за неисполнение основного обязательства будет ответственна сторона, давшая задаток (задаткодатель), то он остается у другой стороны (задаткополучателя). В случаях когда за неисполнение обязательства ответственен задаткополучатель, он обязан уплатить задаткодателю двойную сумму задатка (п.2 ст.381 ГК РФ). То есть сторона, не исполнившая

обязательство будет нести определенные лишения имущественного характера, что является эффективным стимулом к надлежащему исполнению обязательства.

Указанные негативные последствия наступают для стороны обязательства только тогда, когда оно не исполнено по обстоятельствам, за которые эта сторона отвечает. При этом ответственность субъектов обязательства определяется по правилам ст.401 ГК РФ. Если же обязательство, обеспеченное задатком, прекращено по соглашению сторон до начала его исполнения либо вследствие невозможности исполнения по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает (ст.416 ГК РФ), задаток подлежит возврату (п.1 ст.381 ГК РФ).

Платежная функция задатка обусловлена тем, что он передается в счет причитающихся платежей по основному обязательству (например, в качестве частичной оплаты по договору). Задаток всегда представляет собой часть денежной суммы, которую должник обязан уплатить кредитору во исполнение основного обязательства. При этом данная сумма, в отличие от иных платежей по договору, вносится должником еще до наступления срока выполнения соответствующего обязательства по оплате.

Удостоверительная (доказательственная) функция, выполняемая задатком, состоит в том, что он выдается в доказательство заключения договора. Иначе говоря, передача задатка подтверждает факт существования основного договора, им обеспечиваемого. Особое значение данная функция имеет при совершении договоров, которые могут быть совершены устно, ибо в большинстве случаев передача задатка является единственным доказательством их заключения.

Денежная сумма, передаваемая должником кредитору, признается задатком лишь в том случае, если обе стороны обязательства на момент достижения соглашения о задатке и на момент его передачи понимали, какие именно функции будет выполнять соответствующая сумма. Если какая-либо из функций не выполняется, то денежную сумму признать задатком нельзя.

В частности, следует разграничивать задаток и аванс. Как и задаток, аванс всегда выполняет платежную функцию – передается кредитору в счет будущих платежей, в некоторых случаях он может и удостоверить факт заключения договора. Однако в отличие от задатка, аванс не может выполнять обеспечительной функции. Если кредитором получен аванс, а обязательство не возникло или не исполнено, сумма аванса подлежит возврату должнику, его уплатившему.

На практике иногда достаточно сложно установить, является ли конкретная сумма, переданная в счет будущих платежей, авансом или задатком, в частности при

несоблюдении письменной формы соглашения о задатке. В связи с этим п.3 ст.380 ГК РФ устанавливает, что в случае сомнения в отношении того, является ли уплаченная сумма задатком, она считается уплаченной в качестве аванса, пока не будет доказано иное.

Федеральным законом от 8 марта 2015 г. N 42-ФЗ глава 23 ГК РФ дополнена параграфом 8 «Обеспечительный платеж», вступившим в силу с 1 июня 2015 г. **Обеспечительный платеж** – это денежное обязательство, в силу которого стороны обязаны возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора, или обязательство, в котором надлежащее исполнение или ненадлежащее исполнение основного обязательства обеспечивается внесением одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы (обеспечительный платеж). Обеспечительным платежом может быть обеспечено обязательство, которое возникнет в будущем.

Основаниями возникновения обязательства по обеспечительному платежу является:

- 1) Договор;
- 2) Требования, связанные с участием в сделках, предусматривающих обязанность стороны или сторон сделки уплачивать денежные суммы в зависимости от изменения цен на товары, ценные бумаги, курса соответствующей валюты, величины процентных ставок, уровня инфляции или от значений, рассчитываемых на основании совокупности указанных показателей, либо от наступления иного обстоятельства, которое предусмотрено законом и относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит, правила настоящей главы не распространяются. Указанные требования подлежат судебной защите, если хотя бы одной из сторон сделки является юридическое лицо, получившее лицензию на осуществление банковских операций или лицензию на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, либо хотя бы одной из сторон сделки, заключенной на бирже, является юридическое лицо, получившее лицензию, на основании которой возможно заключение сделок на бирже, а также в иных случаях, предусмотренных законом (п.2 ст.1062 ГК РФ).

При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства. При этом в случае ненаступления в предусмотренный договором срок обстоятельств, или прекращения обеспеченного обязательства обеспечительный платеж подлежит возврату, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Договором может быть предусмотрена обязанность соответствующей стороны дополнительно внести или частично возвратить обеспечительный платеж при наступлении определенных обстоятельств.

В отличие от общих правил неисполнения или ненадлежащего исполнения денежных обязательств, не применяются общие правила об ответственности за неисполнение обязательств, в частности на сумму обеспечительного платежа не начисляются проценты, за пользование денежными средствами, если иное не предусмотрено договором.

1.3. По договору **поручительства** поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст.361 ГК РФ). Обеспечительный характер поручительства проявляется в том, что при нарушении обязательства кредитор имеет возможность предъявить свои требования не только к должнику, но и к поручителю, что значительно повышает вероятность надлежащего исполнения обязательства.

Обычно посредством поручительства обеспечиваются денежные обязательства, поскольку исполнение поручителем иных обязательств за должника в большинстве случаев затруднительно или вообще невозможно в силу объективных причин.

С помощью поручительства могут обеспечиваться как существующие обязательства, так и те, которые возникнут в будущем. При этом судам необходимо учитывать, что договор поручительства по будущим обязательствам считается заключенным сторонами, а предусмотренные им дополнительные права и обязанности (например, обязанность поручителя с момента заключения названного договора поддерживать определенный остаток на счетах в банке, раскрывать кредитору информацию об определенных фактах и т.п.) – возникающими с момента достижения сторонами такого договора в установленной форме согласия по его существенным условиям. Вместе с тем, требования к поручителю, связанные с нарушением должником обеспеченного обязательства, могут быть предъявлены кредитором лишь при наступлении обстоятельств, указанных в ст.363 ГК РФ. Заключение договора поручительства после наступления срока исполнения основного обязательства, не исполненного должником, не является основанием для признания такого договора недействительной сделкой, так как закон не содержит запрета на установление обеспечения по просроченному обязательству. Кроме того, поручительство может быть дано в отношении обязательства, возникшего не из договора (например, по возмещению причиненного вреда, возврату неосновательного

обогащения), срок исполнения которого определяется в соответствии с пунктом 2 статьи 314 ГК РФ⁴⁵.

При обеспечении будущего обязательства права и обязанности у субъектов договора поручительства возникают не с момента его заключения, а с момента возникновения обеспечиваемого обязательства.

Основанием возникновения поручительства является договор, заключаемый между кредитором по обеспечиваемому обязательству и поручителем. Согласия должника на его совершение не требуется. В данном договоре должны содержаться сведения, позволяющие точно определить, по какому именно обязательству предоставляется обеспечение (т.е. его существо, размер, сроки исполнения и др.), каков объем ответственности поручителя и за кого поручительство выдано. Кроме того, в договор могут включаться и иные условия, имеющие для его сторон существенное значение, например о сроке, на который выдается поручительство; об обязанности поручителя отвечать за любого нового должника при переводе на него долга по обеспечиваемому обязательству и др.

Некоторые категории лиц не могут быть поручителями ввиду их особого правового статуса. Прежде всего, это касается казенных предприятий и учреждений, обладающих имуществом на праве оперативного управления. Выступление данных субъектов в качестве поручителей может повлечь возложение ответственности на третье лицо без его согласия, поскольку при недостаточности у них средств ответственность по их долгам несет собственник (п.5 ст.115, п.2 ст.120 ГК РФ). Иные юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут принимать на себя обязанности поручителя, если это не выходит за ее пределы.

В качестве поручителя может выступить как одно, так и несколько лиц, поручившихся за исполнение обязательства совместно или независимо друг от друга. Лица, совместно давшие поручительство, отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства (п.3 ст.363 ГК РФ). При этом отношения сопоручителей между собой регулируются ст.322-325 ГК РФ. Если же за одного должника поручились несколько лиц независимо друг от друга, по различным договорам поручительства, то в случае неисполнения обеспечиваемого обязательства

⁴⁵ Постановление Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 N 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством».

кредитор вправе предъявить соответствующие требования к любому из поручителей. Каких-либо правоотношений между поручителями в этом случае не возникает.

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме независимо от формы основного договора, субъектного состава и других обстоятельств (ст.362 ГК РФ). Условие о поручительстве может также включаться в договор, обязательства по которому обеспечиваются, но в таком случае данный договор должен быть подписан не только кредитором и должником, но и поручителем. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник, по общему правилу, несут перед кредитором солидарную ответственность (п.1 ст.363 ГК РФ). Это значит, что кредитор вправе требовать исполнения обязательства от должника и поручителя совместно, причем как полностью, так и в части долга (ст.323 ГК РФ).

Вместе с тем законом или договором поручительства может предусматриваться и субсидиарная ответственность поручителя. В этом случае обращение к поручителю возможно, только если основной должник отказался удовлетворить требования кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответа на предъявленное требование (п.1 ст.399 ГК РФ).

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, если иное не установлено договором поручительства. То есть помимо основного долга поручитель обязан уплатить кредитору проценты за пользование чужими денежными средствами, возместить судебные издержки, возникшие в связи с взысканием долга, и иные убытки, вызванные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником. Ограничение ответственности поручителя допускается только посредством включения в договор поручительства соответствующих положений.

Поручитель, к которому кредитором предъявлены связанные с неисполнением обязательства требования, вправе выдвигать против них любые возражения, которые мог бы представить должник для отклонения этих требований или изменения их размера. Такое право сохраняется за поручителем даже в тех случаях, когда должник признает долг.

Исполнение поручителем обязательства вместо должника влечет переход к нему всех прав кредитора по обязательству, в том числе прав, принадлежавших кредитору как залогодержателю, в том объеме, в каком сам поручитель удовлетворил требование

кредитора (п.1 ст.365 ГК РФ). Таким образом, поручителю предоставляется право регресса к должнику, обязательство которого он исполнил.

Кроме того, у поручителя возникает право требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью должника. При этом проценты, размер которых определяется по правилам ст.395 ГК РФ, начисляются на всю выплаченную поручителем за должника сумму, включая убытки, неустойки, уплаченные кредитору проценты и т.д., за исключением предусмотренных договором поручительства сумм санкций, уплаченных поручителем в связи с собственной просрочкой.

После исполнения поручителем основного обязательства кредитор должен вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование (п.2 ст.365 ГК РФ). Следует отметить, что указанные правовые последствия исполнения поручителем основного обязательства возникают лишь в случаях, когда иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними.

Прекращение поручительства возможно как по общим основаниям прекращения обязательств, определенным гл.26 ГК РФ, так и в случаях, предусмотренных ст.367 ГК РФ:

- прекращение обеспечиваемого поручительством обязательства, что связано с акцессорным характером поручительства;
- изменение основного обязательства, если оно влечет увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя и осуществлялось без его согласия (изменение сроков исполнения основного обязательства, увеличение размера ответственности должника. и др.). При этом момент прекращения поручительства является момент внесения изменений в обеспечиваемое обязательство;
- перевод на другое лицо долга по обеспечиваемому поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника, а также если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
- если поручительство было выдано на определенный срок, о чем имеется указание в договоре, оно прекращается с истечением этого срока. Когда такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспечиваемого обязательства не предъявит иска к поручителю. В случаях

когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства;

– поручительство прекращается, если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем.

Следует иметь в виду, что смерть должника, реорганизация юридического лица - должника *не прекращают поручительство*.

По **независимой гарантии** гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

В отношениях участвуют три субъекта: *гарант, принципал и бенефициар*.

Успешность применения банковской гарантии в качестве обеспечительной меры, привела к тому, что в новейшей редакции гражданского законодательства было принято решение расширить ее сферу применения и изменить название соответствующего параграфа. В результате, с 1 июня 2015 года положения ГК РФ изменили такой способ обеспечения как банковская гарантия, поименовав §6 «Независимая гарантия». Изменения коснулись расширения тех лиц, которые вправе быть гарантом обеспечения исполнения обязательства. *В настоящий момент независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями*. К иным субъектам права, выдавшим независимую гарантию, применяются правила о договоре поручительства.

Принципалом (должником) и бенефициаром (кредитором) могут быть любые субъекты гражданского права, обладающие достаточным объемом право – и дееспособности.

Принципалом является должник по основному обязательству, который обращается к гаранту с просьбой о выдаче независимой гарантии. Бенефициар – это кредитор по обеспечиваемому независимой гарантией обязательству.

Независимая гарантия обладает специфическими чертами, что позволяет рассматривать ее как особый, отличный от иных, способ обеспечения исполнения обязательств:

1) она не зависит от обеспечиваемого ею основного обязательства, даже если в гарантии на это обязательство имеется ссылка (ст.370 ГК РФ). Эта самостоятельность независимой гарантии проявляется в том, что она сохраняет силу, а гарант не освобождается от исполнения своих обязанностей и в случаях, когда основное обязательство прекратилось либо признано недействительным (п.2 ст.376 ГК). Кроме того, независимость гарантии проявляется и в том, что обязательство гаранта подлежит исполнению по требованию бенефициара без предварительного предъявления требования к принципалу об исполнении основного обязательства, если иное не определено в гарантии;

2) права требования к гаранту, принадлежащие бенефициару по независимой гарантии, непередаваемы. Они могут быть уступлены другому лицу лишь в том случае, когда такая возможность прямо предусмотрена в самой гарантии (ст.372 ГК РФ);

3) независимая гарантия характеризуется безотзывностью, поскольку она не может быть отозвана гарантом, если только в самой гарантии не предусмотрено иное (ст.371 ГК РФ);

4) независимая гарантия по общему правилу носит возмездный характер, поскольку за ее выдачу принципал уплачивает гаранту вознаграждение (п.2 ст.369 ГК РФ).

Независимая гарантия выдается в письменной форме, позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром.

В независимой гарантии должны быть указаны:

- дата выдачи;
- принципал;
- бенефициар;
- гарант;
- основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией;
- денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;
- срок действия гарантии;
- обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма

гарантии.

В независимой гарантии может содержаться условие об уменьшении или увеличении суммы гарантии при наступлении определенного срока или определенного события.

Независимая гарантия вступает в силу с момента ее отправки (передачи) гарантом, если в гарантии не предусмотрено иное (новая редакция ст.373 ГК РФ).

При наличии указанных в независимой гарантии условий бенефициар вправе потребовать от гаранта уплаты денежной суммы, на которую выдана гарантия, или ее части. Такое требование должно быть предъявлено гаранту в письменной форме с приложением необходимых документов, указанных в гарантии. При этом бенефициар должен указать характер нарушения основного обязательства, допущенного принципалом. Требование о платеже по гарантии должно быть заявлено до окончания определенного в гарантии срока (ст.374 ГК РФ).

По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копию требования со всеми относящимися к нему документами.

Гарант должен рассмотреть требование бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти дней со дня, следующего за днем получения требования со всеми приложенными к нему документами, и, если требование признано им надлежащим, произвести платеж. Условиями независимой гарантии может быть предусмотрен иной срок рассмотрения требования, не превышающий тридцати дней.

Гарант проверяет соответствие требования бенефициара условиям независимой гарантии, а также оценивает по внешним признакам приложенные к нему документы.

Гражданское законодательство впервые вводит ответственность бенефициара, что соотносится с презумпцией добросовестности в осуществлении гражданских прав. Так, бенефициар обязан возместить гаранту или принципалу убытки, которые причинены вследствие того, что представленные им документы являлись недостоверными либо предъявленное требование являлось необоснованным (дополнена ст.375.1 ГК РФ).

Гарант, удовлетворивший требования бенефициара, вправе в регрессном порядке потребовать от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару по независимой гарантии. В действующем ГК РФ ст.379, регулирующая регрессные требования гаранта, была изложена в новой редакции. Теперь для предъявления подобного требования не требуется специальной оговорки в самой независимой гарантии. Принципал обязан

возместить гаранту выплаченные в соответствии с условиями независимой гарантии денежные суммы.

Действующее законодательство предусматривает только два случая, когда гарант правомочен отказаться от удовлетворения требований бенефициара:

- 1) если само требование и приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии;

- 2) если они представлены гаранту по окончании определенного в гарантии срока (п.1 ст.376 ГК РФ). При отказе от осуществления гарантийных выплат по одному из этих оснований гарант должен немедленно уведомить об этом бенефициара.

Гарант имеет право приостановить платеж на срок до семи дней, если он имеет разумные основания полагать, что:

- 1) какой-либо из представленных ему документов является недостоверным;
- 2) обстоятельство, на случай возникновения которого независимая гарантия обеспечивала интересы бенефициара, не возникло;

- 3) основное обязательство принципала, обеспеченное независимой гарантией, недействительно;

- 4) исполнение по основному обязательству принципала принято бенефициаром без каких-либо возражений.

В случае приостановления платежа гарант обязан уведомить бенефициара и принципала о причинах и сроке приостановления платежа незамедлительно. Гарант несет ответственность перед бенефициаром и принципалом за необоснованное приостановление платежа.

Независимая гарантия прекращается как по общим основаниям прекращения обязательств, предусмотренным гл.26 ГК РФ, так и по специальным, определенным ст.378 ГК.

Перечень особых оснований, по которым возможно прекращение обязательств гаранта перед бенефициаром, сформулирован исчерпывающим образом:

- 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;
- 2) окончанием определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана;

- 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии;

- 4) по соглашению гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства.

При прекращении гарантии гарант должен без промедления уведомить об этом принципала.

1.4.Залог как классическая юридическая конструкция становился и совершенствовался вместе с гражданскими законами и цивилистическим учением на протяжении многих столетий. Традиционно вещно-правовой характер залога в советском периоде сменился на обязательственный. Современное законодательное воплощение залога это детально регламентированный, с отчетливым возрастанием вещных элементов один из наиболее эффективных и распространенных способов обеспечения исполнения обязательств. Параграф о залоге претерпел значительные дополнения и изменения. Законодатель не только подчеркивает преимущества и приоритеты интересов залогодержателя, но и предпринимает не свойственную для кодифицированного акта скрупулезно-детальную регламентацию и материально-правовых, и процедурных отношений участников залоговых конструкций. Позитивно-правовой массив норм о залоге в результате значительно превышает по объему иные не менее важные для гражданско-правового регулирования подразделения кодекса.

Гражданский кодекс РФ посвящает залоговым правоотношениям §3 «Залог» структура которого, следующая:

1. Общие положения о залоге (ст.ст.334-356 ГК РФ)
2. Отдельные виды залога (ст.ст.357-358.18 ГК РФ)

Залог – это способ обеспечения обязательств, при котором **залогодержатель** (кредитор по обеспеченному залогом обязательству) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства **получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества** преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом. В случаях и порядке, которые установлены законами. Удовлетворение требований кредитора по обеспеченному залоговому обязательству (залогодержателя) могут осуществляться **путем передачи предмета залога залогодержателю (оставления у него).**

Залогодержатель преимущественно перед другими кредиторами залогодателя вправе получить удовлетворение обеспеченного залогом требования также за счет:

- страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение произошли не по причинам, за которые залогодержатель отвечает;
- причитающегося залогодателю возмещения, предоставляемого взамен заложенного имущества, в частности, если право собственности залогодателя на имущество, являющееся предметом залога, прекращается по основаниям и в порядке,

которые установлены законом, вследствие изъятия (выкупа) для государственных или муниципальных нужд, реквизиции или национализации, а также в иных случаях, предусмотренных законом;

- причитающихся залогодателю или залогодержателю доходов от использования заложенного имущества третьим лицам;

- имущества, причитающегося залогодателю при исполнении третьим лицом обязательства, право требовать исполнения которого является предметом залога.

Среди наиболее важных черт залога, присущих большинству его видов, можно отметить следующее:

А) право залогодержателя (право залога) есть права на чужое имущество;

Б) право залога следует за вещь (переход права собственности или права хозяйственного ведения от залогодателя к другому лицу не прекращает залоговых правоотношений);

В) залог произведен от основного обязательства. Производность залога от обеспечиваемого им обязательства проявляется в том, что залоговое обязательство возникает постольку, поскольку существует основное обязательство. Не может возникнуть залоговое отношение, если нет основного;

Г) залог зависим от основного обязательства: судьба прав залогодержателя находится в зависимости от судьбы обеспечиваемого залогом обязательства.

Основанием возникновения залогового правоотношения обычно является договор. Сравнительно редко залог возникает на основании закона. При этом в соответствующем законе должны быть указания:

- юридических фактов, при наличии которых автоматически в силу закона возникает право залога;

- предмета залога;

- обеспечиваемого залогом обязательства.

К залогам по закону применяются правила о договорном залоге.

Субъекты залога:

1) *залогодержатель* – кредитор по основному обязательству, обеспеченному залогом;

2) *залогодатель*:

- сам должник или третье лицо;

- может быть как собственник вещи, так и лицо, имеющее вещь на праве хозяйственного ведения;

- лицо, которому принадлежит закладываемое право (залог права аренды или иного права на чужую вещь не допускается без согласия ее собственника или лица, имеющего вещь на праве хозяйственного ведения);

3) в случаях, предусмотренных законом или договором, предмет залога может находиться в залоге у нескольких лиц, имеющих на него равные по старшинству права залогодержателей (*созалогодержатели*), в обеспечение исполнения разных обязательств, по которым созалогодержатели являются самостоятельными кредиторами (п.1 ст.335.1 ГК РФ). Права созалогодержателей могут быть солидарными (равными) при неделимости предмета залога, или долевыми;

4) *Созалогодателями*, имеют место быть в случаях, если предмет залога перешел в порядке правопреемства к нескольким лицам, каждый из правопреемников несет вытекающие из залога последствия неисполнения обеспеченного залогом обязательства соразмерно перешедшей к нему части предмета залога. Если предмет залога неделим или по иным основаниям остается в общей собственности правопреемников, они становятся солидарными созалогодателями.

Предмет залога:

1) *вещи, на которые может быть обращено взыскание:*

- предмет залога, переданный залогодателем на время во владение или пользование третьему лицу, считается оставленным у залогодателя;

- предмет залога может быть оставлен у залогодателя под замком и печатью залогодержателя или с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог);

- права залогодержателя распространяются на принадлежащие вещи;

- на полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию и доходы права залогодержателя распространяются только, если это предусмотрено договором;

2) *имущественные права*, на которые может быть обращено взыскание, за исключением прав, неразрывно связанных с личностью кредитора (требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом);

3) договором залога или в отношении залога, возникающего на основании закона, может быть предусмотрен залог *имущества, которое залогодатель приобретет в будущем*.

Поскольку залог возникает на основании договора, а равно к законному залогу применяются договорные правила, условия заключенности договора, предполагают достижение соглашения сторонами по всем существенным условиям договора. В договоре залога, стороны обязаны достигнуть соглашения по следующим *существенным условиям*:

- 1) предмет залога;
- 2) существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Условия, относящиеся к основному обязательству, считаются согласованными, если в договоре залога имеется отсылка к договору, из которого возникло или возникает в будущем обеспечиваемое обязательство.

Стороны могут предусмотреть в договоре залога условие о порядке реализации заложенного имущества, взыскание на которое обращено по решению суда, или условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество *во внесудебном порядке*.

Форма договора о залоге

- 1) *письменная*;
- 2) *нотариальная* (только если это установлено законом или соглашением сторон, а также если заключается договор залога в обеспечение исполнения обязательств по нотариально удостоверенному договору);

3) *государственная регистрация и учет залога*; залог подлежит государственной регистрации и возникает с момента такой регистрации в следующих случаях:

- если в соответствии с законом права, закрепляющие принадлежность имущества определенному лицу, подлежат государственной регистрации;
- если предметом залога являются права участника (учредителя) общества с ограниченной ответственностью.

Залог иного имущества, не относящегося к недвижимым вещам, может быть учтен путем *регистрации уведомлений о залоге*, поступивших от залогодателя, залогодержателя или в иных случаях, установленных законодательством о нотариате, от другого лица, в реестре уведомлений о залоге такого имущества (реестр уведомлений о залоге движимого имущества). *Реестр уведомлений о залоге движимого имущества* ведется в порядке, установленном законодательством о нотариате.

Стоимость предмета залога:

- определяется по соглашению сторон;

- изменение рыночной стоимости предмета залога после заключения договора залога или возникновения залога в силу закона не является основанием для изменения или прекращения залога;

- условия договора, которые предусматривают в связи с последующим уменьшение рыночной стоимости предмета залога, обеспечивающего обязательство гражданина по возврату потребительского или ипотечного кредита, распространение залога на иное имущество, досрочный возврат кредита или иные неблагоприятные для залогодателя последствия, *ничтожны*;

- согласованная сторонами *стоимость предмета залога* признается *ценой реализации* (начальной продажной ценой) предмета залога при обращении на него взыскания. Если иное не вытекает из закона, договора или решения суда.

Залогодержатель обязан осуществлять меры по содержанию и обеспечению сохранности имущества, а именно:

- застраховать заложенное имущество за счет залогодателя в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, а если полная стоимость имущества превышает размер обеспеченного залогом требования – на сумму не ниже размера требования;

- принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества;

- немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы или повреждения заложенного имущества (п.1 ст.343 ГК РФ);

- не совершать действий. Которые могут повлечь утрату заложенного имущества или уменьшение его стоимости, и принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества.

Залогодатель вправе владеть и пользоваться остающимся у него предметом залога, в том числе извлекать из него плоды и доходы, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа залога (п.1 ст.346 ГК РФ). При этом использование должно иметь целевой характер и не ухудшать качества имущества.

Залогодатель имеет право распоряжаться заложенным имуществом путем его отчуждения, передачи в аренду или безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом, но только с согласия залогодержателя и если иное не вытекает из закона, договора или существа залога (п.2 ст.346 ГК РФ). Кроме того, залогодатель-гражданин вправе распорядиться заложенным имуществом на случай смерти, т.е. завещать его. Причем соглашение, ограничивающее это право, ничтожно.

Залогодержатель вправе требовать досрочного исполнения основного обязательства, если залоговое обеспечение утрачивается. Согласно ст.351 ГК РФ данное право может быть реализовано в случаях, если:

- предмет залога выбыл из владения залогодателя, у которого он был оставлен, в нарушение условий договора о залоге;
- предмет залога заменен залогодателем без согласия залогодержателя (п.1 ст.345 ГК РФ);
- заложенное имущество утрачено по обстоятельствам, за которые залогодержатель не отвечает (погибло или повреждено либо залогодатель лишился прав собственности или хозяйственного ведения на него), а залогодатель не воспользовался правом восстановить предмет залога или заменить его другим равноценным имуществом (п.2 ст.345 ГК РФ).

Залогодержателю предоставляется также право требовать досрочного исполнения основного обязательства, а если это требование не будет удовлетворено, обратиться взыскание на предмет залога и в случаях, когда правонарушения залогодателя не влекут утрату заложенного имущества (п.2 ст.351 ГК РФ). К их числу относятся:

- последующий залог имущества, если он запрещен предшествующими договорами о залоге (ст.342 ГК РФ);
- неисполнение залогодателем обязанностей по содержанию и обеспечению сохранности заложенного имущества (пп.1,2 п.1, п.2 ст. 343 ГК РФ);
- совершение залогодателем действий по распоряжению предметом залога без согласия залогодержателя (п.2 ст.346 ГК РФ).

Контрольные вопросы:

1. Понятие обеспечения исполнения обязательств и его значение. Соотношение основного и обеспечительного обязательства.
2. Способы обеспечения исполнения обязательств: понятие и значение. Виды способов обеспечения исполнения обязательств в соответствии с ГК РФ.
3. Неустойка: штраф, пеня. Виды неустойки: множественность классификаций. Соотношение неустойки и взыскания процентов по ст. 395 ГК.
4. Залог: понятие и виды. Правовая природа залога. Особенности правового регулирования залоговых отношений.
5. Договор залога и его субъекты.

6. Удержание вещи: понятие и сфера применения.
7. Поручительство. Независимая гарантия как новый способ обеспечения исполнения обязательства.
8. Задаток: особенности императивного регулирования.

Аналитические вопросы:

1. Способы обеспечения исполнения обязательств в отношениях с участием потребителей
2. Задаток и аванс – вопросы квалификации
3. Поручительство и независимая гарантия: сходство и различия
4. Теории залога в науке российского гражданского права
5. Основания и порядок обращения взыскания на заложенное имущество.

Глава 4. Договор в гражданском праве

- 1.4. Юридическая сущность, признаки и классификация договоров в гражданском праве.
- 1.5. Договорный процесс: общий и специальный порядок заключения.
- 1.6. Основания, порядок и последствия изменения и расторжения договора.

знать:

- понятие, признаки и виды договоров в законодательстве РФ;
- стадии заключения договора;
- содержание (существенные и обычные условия) договора;
- основания и порядок прекращения договора;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о договоре и договорном процессе в законодательстве РФ;
- определять этапы и порядок заключения договоров;
- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области расторжения договора;
- составлять договоры;

- оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;
- анализировать и решать юридические проблемы в сфере договорного права;
- логично и грамотно излагать и обосновывать свою точку зрения по вопросу регулирования договоров в гражданском праве.

1.1. Имущественный (гражданско-правовой) оборот как юридическое выражение товарно-денежных, рыночных экономических связей складывается из многочисленных конкретных актов отчуждения и присвоения имущества (товара), совершаемых собственниками или иными законными владельцами. В подавляющем большинстве случаев эти акты выражают согласованную волю товаровладельцев, оформленную и закреплённую в виде договоров.

Безусловно, что в Гражданском кодексе, и в цивилистической науке договор рассматривается в первую очередь, как правоотношение.

Договор становится эффективным способом организации взаимоотношений его сторон, учитывающим их обоюдные интересы.

В современном гражданском праве само понятие договора стало многозначным:

1) договор рассматривается как совпадающее волеизъявление (соглашение) его участников (сторон), направленное на установление либо изменение или прекращение определенных прав и обязанностей. С этой точки зрения он является сделкой – юридическим фактом, главным основанием возникновения обязательственных правоотношений (п.2 ст.307 ГК РФ). Исходя из этого, всякая двух- или многосторонняя сделка считается договором (п.1 ст. 154 ГК РФ), а к самим договорам применяются соответствующие правила о сделках, в том числе об их форме (п.2 ст.420 ГК РФ);

2) понятие договора применяется к правоотношениям, возникшим в результате заключения договора (сделки), поскольку именно в них существуют и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. На данные правоотношения распространяются поэтому общие положения об обязательствах (п.3 ст.420 ГК РФ);

3) договор рассматривается и как форма соглашения (сделки) – документ, фиксирующий права и обязанности сторон. Такое понимание договора является достаточно условным, ибо соглашение сторон может быть оформлено отнюдь не только в форме единого документа, подписанного всеми участниками (ст.158 и 434 ГК РФ).

Договор в гражданском законодательстве – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п.1 ст.420 ГК РФ).

В данном смысле договор представляет собой разновидность сделки и характеризуется двумя основными чертами⁴⁶:

- во-первых, наличием согласованных действий участников, выражающих их взаимное волеизъявление;
- во-вторых, направленностью данных действий (волеизъявления) на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей сторон.

Необходимо различать договор как сделку и как возникшее в результате его заключения договорное обязательство.

Договорные отношения субъектов гражданского права основаны на их взаимном юридическом равенстве, исключающем властное подчинение одной стороны другой. Следовательно, заключение договора и формирование его условий по общему правилу должно носить добровольный характер, базирующийся исключительно на соглашении сторон и определяемый их частными интересами. На этой основе формируется одно из основополагающих начал частноправового регулирования – принцип свободы договора (п.1 ст.1 ГК РФ), который по своему социально-экономическому значению стоит в одном ряду с принципом признания и неприкосновенности права частной собственности.

Прежде всего, с отрицательной стороны принцип договорной свободы обозначает то, что против своей воли никто не обязан вступать в договор. Положение это представляется естественным, и тем не менее в современном праве известны случаи, когда оно терпит известные ограничения, и думается, что это было бы правильно: всякий вправе рассчитывать, что те услуги, которые предлагаются публике вообще, будут оказаны и ему; открытие предприятия для публики должно быть сопряжено и с соответствующей обязанностью. С положительной стороны принцип договорной свободы обозначает право частных лиц заключать договоры любого содержания. Это неизбежное следствие самого назначения договора служить формой для определения частных отношений, для удовлетворения индивидуальных интересов⁴⁷. Настоящий научный постулат нашел свое подтверждение в законодательном содержании свободы договора, которая проявляется в нескольких различных аспектах:

⁴⁶ Гражданское право: [авт.: С. С. Алексеев, Б. М. Гонгало, Д. В. Мурзин и др.] ; под общ. ред. С. С. Алексеева ; Ин-т частного права. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. ; Екатеринбург : Проспект : Ин-т частного права, 2013.

⁴⁷ Гражданское право: учебник для студ. вузов: в 3 т. Т. 2 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2013.

1) свобода в заключении договора и отсутствие понуждения к вступлению в договорные отношения. Субъекты гражданского права сами решают, заключать им или не заключать тот или иной договор, поскольку никто из них не обязан вступать в договор против своей воли.

Принудительное заключение договора допускается лишь как исключение, прямо предусмотренное либо законом (для публичных договоров в соответствии с п.3 ст.426 ГК РФ), либо добровольно принятым на себя обязательством (по предварительному договору в соответствии со ст.429 ГК РФ). Таким образом, отпала широко распространенная в прежнем правопорядке обязанность заключения договора на основе различных плановых и других административно-правовых актов;

2) свобода договора состоит в свободе определения характера заключаемого договора. Иными словами, субъекты имущественного (гражданского) оборота сами решают, какой именно договор им заключить. Они вправе заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, если только такой договор не противоречит прямым законодательным запретам и соответствует общим началам и смыслу гражданского законодательства (п.1 ст.8, п.2 ст.421 ГК РФ). Развитое гражданское законодательство не предусматривает исчерпывающего, закрытого перечня договоров и не обязывает стороны заключать договоры в рамках одной из известных закону разновидностей. При оценке судом того, является ли договор непоименованным, принимается во внимание не его название, а предмет договора, действительное содержание прав и обязанностей сторон, распределение рисков и т.д. В таких случаях судам следует учитывать, что к непоименованным договорам при отсутствии в них признаков смешанного договора (п.3 ст.421 ГК РФ) правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются⁴⁸.

При этом, стороны свободны в заключении смешанных договоров, содержащих элементы различных известных разновидностей договора (п.3 ст.421 ГК РФ). К такому единому, комплексному договору будут в соответствующих частях применяться правила о тех договорах, элементы которых содержатся в нем;

3) свобода договора проявляется в свободе определения его условий (содержания) (п.2 ст.1, п.4 ст.421 ГК РФ). Стороны договора по своей воле определяют

⁴⁸ Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16 «О свободе договора и ее пределах».

его содержание и формируют его конкретные условия, если только содержание какого-либо условия императивно не определено законом или иными правовыми актами.

Договор должен соответствовать императивным нормам закона и иных правовых актов (п.1 ст.422 ГК РФ), которые в сфере договорных обязательств практически всегда устанавливают те или иные ограничения договорной свободы в общественных и государственных (публичных) интересах. Однако императивные правила закона, принятого после заключения договора, не должны распространяться на условия ранее заключенных договоров, если только сам этот закон прямо не придаст им обратную силу (п.2 ст.422 ГК РФ). Подзаконными же актами, включая президентские указы, во всяком случае нельзя предписывать изменения условий заключенных договоров.

В ряде случаев ограничения договорной свободы вызваны развитием самого рынка, который не сможет нормально функционировать при их отсутствии. Так, ограничиваются возможности монопольных производителей товаров или услуг, которые не вправе навязывать своим контрагентам условия договоров, используя свое выгодное положение и невозможность потребителей обратиться к другим производителям, т.е. нарушая принцип конкуренции.

Гражданско-правовые договоры классифицируются как *соглашения (сделки)* и как *договорные обязательства*. В первом случае можно говорить об особенностях юридической природы реальных и консенсуальных, возмездных и безвозмездных, каузальных и абстрактных, а также фидуциарных договоров.

Возмездные договоры (сделки) могут быть также подразделены на *меновые и рисковые (алеаторные)*, к которым, в частности, относятся сделки по проведению игр и пари (ст.1062, 1063 ГК РФ).

Традиционно по направленности на определенный результат выделяются такие типы договоров (договорных обязательств), как договоры, направленные на передачу имущества в собственность (или в иное вещное право) либо в пользование, на производство работ или на оказание услуг, которые затем подразделяются на отдельные виды и подвиды по различным юридическим критериям (например, по объему передаваемых контрагенту имущественных прав и др.). Данное деление договоров как обязательств составляет их основную классификацию, отраженную в законе.

Так, в системе второй части ГК РФ, посвященной отдельным видам обязательств, четко просматривается традиционная четырехчленная типизация договорных обязательств на договоры по отчуждению имущества, по передаче его в пользование, по производству работ и по оказанию услуг.

Она дополняется классификацией договорных обязательств по иным основаниям. С этой точки зрения, прежде всего выделяются договоры *односторонне-обязывающие и двусторонне-обязывающие (синналагматические)*. В одностороннем договоре у одной из сторон имеются только права, тогда как у другой – исключительно обязанности. В отличие от этого в двустороннем договоре у каждой из сторон есть и права и обязанности (например, у продавца и покупателя в договоре купли-продажи). Односторонний договор есть не что иное, как простое (одностороннее) обязательство, участник которого является либо кредитором, либо должником, тогда как в сложном двустороннем обязательстве каждый из участников одновременно выступает в роли и кредитора и должника.

Кроме того, выделяются *договоры в пользу третьего лица* (ст.430 ГК РФ), которым противопоставляются все остальные договоры как договоры в пользу контрагента (кредитора), а также дополнительные, или акцессорные, договоры, обеспечивающие исполнение основных договоров (например, договор о залоге или о поручительстве).

По субъектному составу обособляются *предпринимательские договоры и договоры с участием граждан-потребителей*, которые имеют особый правовой режим. Однако такое различие не может быть проведено последовательно для всех гражданско-правовых договоров, ибо многие из них могут иметь различный субъектный состав и в зависимости от этого способны быть и предпринимательскими, и потребительскими (например, кредитные договоры и другие банковские сделки).

Из принципа свободы договора вытекает возможность заключения договоров как предусмотренных, так и не предусмотренных законодательством. На этом основано деление договоров на *поименованные* (названные в ГК или в ином законе) и *непоименованные* (неизвестные закону, но не противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства). Такие договоры иногда называют также договорами *sui generis* ("своего", т.е. особого, "рода").

Гражданско-правовые договоры подразделяются на *имущественные и организационные*. К имущественным относятся все договоры, непосредственно оформляющие акты товарообмена их участников и направленные на передачу или получение имущества (материальных и иных благ). Организационные договоры направлены не на товарообмен, а на его организацию, т.е. на установление взаимосвязей участников будущего товарообмена. Таков, например, предварительный договор, в силу которого его стороны обязуются заключить в будущем основной (имущественный) договор на условиях, установленных предварительным договором (п.1 ст.429 ГК РФ).

Предварительный договор содержит условия, во-первых, относящиеся к его содержанию и, во-вторых, относящиеся к содержанию основного договора. Следует прежде всего назвать срок, в течение которого стороны обязуются заключить основной договор (при его отсутствии в соответствии с абз.2 п.4 ст.429 ГК РФ применяется годичный срок). Кроме того, предварительный договор необходимо должным образом оформить (как правило, письменно) под страхом его ничтожности. К содержанию относятся условие о предмете и другие существенные условия основного договора, отсутствие которых превращает предварительный договор в юридически необязательное соглашение о намерениях.

Предварительный договор отличается от договора, совершенного под условием (условной сделки), поскольку порождает безусловную обязанность в установленный срок заключить предусмотренный им основной договор под угрозой судебного принуждения к его заключению.

К числу организационных относятся также многосторонние договоры – учредительный договор о создании юридического лица и договор простого товарищества (о совместной деятельности), определяющие организацию взаимоотношений сторон в связи с их предстоящим участием в гражданском обороте. Предварительные, генеральные и многосторонние договоры можно рассматривать в качестве основных типов организационных договоров.

Новыми разновидностями организационных гражданско-правовых договоров, положения которых нашли свое отражение в результате реформы гражданского законодательства, являются:

1) *Рамочный договор* (ст. 429.1 ГК РФ), которым признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

2) *Опцион на заключение договора* (ст. 429.2 ГК РФ) - соглашение о предоставлении опциона на заключение договора (опцион на заключение договора) одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом.

3) *Опционный договор* (ст.429.3 ГК РФ) по которому одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий (в том

числе уплатить денежные средства, передать или принять имущество), и при этом, если управомоченная сторона не заявит требование в указанный срок, опционный договор прекращается.

4) *Договор с исполнением по требованию (абонентский договор)* (ст. 429.4 ГК РФ) представляет договор, предусматривающий внесение одной из сторон (абонентом) определенных, в том числе периодических, платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления предусмотренного договором исполнения в затребованных количестве или объеме либо на иных условиях, определяемых абонентом.

С точки зрения порядка заключения и формирования содержания особыми разновидностями договоров являются публичный договор и договор присоединения. Правила об этих договорах, по сути, представляют собой ограничения принципа договорной свободы и даже известные отступления от начал юридического равенства субъектов частного права, установленные с целью защиты интересов более слабой стороны.

Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.) (п.1 ст.426 ГК РФ). Публичный договор не основан на началах свободы. Специфика характера данного договора, субъектный состав (обязательно коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, с одной стороны, и за немногим исключением гражданин-потребитель – с другой). Вынуждают законодателя компенсировать юридическую и экономическую «слабость» потребителя ограничением прав коммерческой организации, что проявляется в следующем.

Предприниматель (услугодатель) как сторона публичного договора:

- во-первых, обязан заключить его с любым обратившимся к нему для этого лицом и не вправе оказывать кому-либо предпочтение (если только иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами, например для ветеранов войны, инвалидов или других категорий граждан);

- во-вторых, цена и иные условия таких договоров тоже должны быть одинаковыми для всех потребителей (за аналогичными исключениями). Более того, с

целью соблюдения этих предписаний федеральному правительству предоставлено право издавать обязательные для сторон правила заключения и исполнения публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.), т.е. определять их содержание независимо от воли сторон;

– в-третьих, в соответствии с п. 3 ст. 426 ГК потребитель может через суд понудить предпринимателя к заключению такого договора или передать на рассмотрение суда разногласия по его отдельным условиям.

Как и публичный договор, договор присоединения не относится к соглашениям, основанным на принципе свободы договора. *Договором присоединения* признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Субъекту предлагается принять все уже существующие условия без их изменения, либо вообще не вступать в договор. Умаление прав присоединяющейся стороны возмещается дополнительными способами ее защиты (п.2 ст.428 ГК РФ). Данные последствия не применяются в договорах между предпринимателями, поскольку профессиональный предприниматель в качестве присоединившейся стороны осознает (или должен осознавать), на каких условиях он заключает договор (п.3 ст.428 ГК РФ), и уже на этой стадии может прибегнуть к квалифицированной защите своих интересов.

В зависимости от момента, с которого договор считается заключённым, различают договоры: *реальные* (заключены с момента передачи вещи); *консенсуальные* (заключены с момента достижения в требуемой форме соглашения по всем существенным условиям договора); *формальные* (договоры, заключаемые в момент их регистрации).

Также по наличию встречного предоставления различают договоры:

- *возмездные* – одна сторона выполняет обязанность в обмен на встречное предоставление другой стороны;
- *безвозмездные* – одна сторона осуществляет исполнение обязанности без какого-либо встречного предоставления с другой стороны.

При возникновении спора в гражданском праве действует презумпция возмездности договора.

Иногда отдельные условия (пункты) письменного договора по разным причинам формулируются сторонами неясно или неполно, что может повлечь возникновение разногласий и конфликтов между ними. В таких случаях приходится использовать

специальные правила толкования договора. В этом плане следует иметь ввиду, что правовая норма по определению строго формальна. Правило поведения, заключенное в норме, должно быть ясным, недвусмысленным и очевидным. Именно этот подход к условиям договора (договор тоже создает норму, правило для его сторон) положен законодателем при толковании договора. Буквальное значение слов и выражений в тексте договора имеет решающее значение. Если из буквального значения договора четко и однозначно явствуют права и обязанности сторон, нет необходимости выяснять истинные намерения участников.

Ученые-цивилисты уделяют значительное место в системе знаний, установление правил толкования договора. Так, интересна научая позиция А.Ф.Черданцева, содержащаяся в следующих правилах толкования. Словам и значениям договора следует придавать то значение, которое определено самими сторонами. Если не определено, что им придается значение, придаваемое законом; если используются термины специальной сферы деятельности, то они должны пониматься в том смысле, в каком они используются в соответствующей сфере деятельности; если указанные способы не подходят, то значение, которое сложилось в юридической науке и практике; если нет такого определения, то придается то значение, которое придается в литературном языке. Слова и выражения договора следует толковать в контексте договора. Идентичным словам в разных пунктах договора нельзя придавать разное значение без достаточных оснований, излишних слов в договоре быть не может. Каждый пункт договора следует толковать во взаимосвязи с другими положениями договора. В случае противоречивых, сомнительных выводов. Следует отдавать предпочтение смыслу, который больше соответствует всему содержанию договора, его целям. Цель договора устанавливается на основе анализа совокупности всех условий договора, в случае неясности следует обратиться к обстоятельствам, которые предшествовали и сопровождали заключение договора. Если ясность условий договора не достигнута, то следует обратиться к практике, возникшей после заключения договора. Слова договора следует толковать более строго по отношению к стороне, которая предложила договор.

В настоящее время в научных кругах, все большее значение в толковании договора получает концепция «целеполагания» договора, т.е. установление действительной цели заключения договора. В то же время следует констатировать, что правоприменителем при толковании договора, действительная воля сторон имеет «третьестепенное» значение. Так, толкуя договор, суд поэтапно:

- выясняет буквальное значение слов и выражений договора;

- при недостаточности, сопоставляет «неясное» условие с другими условиями и смыслом договора в целом;

- в последнюю очередь, выясняет действительную волю сторон.

Говоря о *содержании любого договора*, следует иметь ввиду условия, по которым сторонами достигнуто соглашение. В этом плане выделяют следующие условия договора:

1) **Существенные условия** – это условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора (договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора). Существенными условиями всякого договора являются:

- **условия о предмете договора;**
- **условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные и необходимые для договоров данного вида;**
- **все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.**

2) **Обычные условия** – это условия, предусмотренные правовыми нормами и автоматически вступающими в силу, если стороны не установили иное. К числу обычных условий относятся примерные условия (условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати).

3) **Случайные условия** – условия, которые изменяют или дополняют обычные условия, приобретающие юридическую силу только при включении их в текст договора.

Поскольку договор – это двух- или многосторонняя сделка, постольку все положения о форме сделок распространяются и на договоры (ст.ст.158-162 ГК РФ). Общее последствие несоблюдения простой письменной формы договора – лишение сторон права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. Закон может предусматривать и более тяжкие последствия за несоблюдение письменной формы.

1.2. Заключение договора – достижение сторонами в надлежащей форме соглашения по всем существенным условиям договора в порядке, предусмотренном законодательством.

Договор считается заключенным при соблюдении двух необходимых условий:

- сторонами должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора;

– достигнутое сторонами соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к такого рода договорам (ст.432 ГК РФ).

Заключение договора, исходя из природы этой гражданско-правовой категории (соглашение сторон), предполагает выражение воли каждой из сторон (волеизъявление) и ее совпадение. Когда говорят о заключении договора, обычно имеют в виду договор как сделку, юридический факт, порождающий гражданско-правовое обязательство.

Порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой свое предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона, получив оферту, принимает предложение заключить договор (п.2 ст.432 ГК РФ). «Один субъект предложил вступить в договор, второй дал согласие» - так в упрощенном виде выглядит порядок заключения договора. Безусловно, участники могут как «мгновенно» заключить договор, например, купить в розничном магазине вещь, так и вести долгую переписку, длительные переговоры, прежде чем оформить соглашение. Утвердительно же в процедуре подготовке и заключения гражданско-правовых договоров независимо от характера и вида договора, субъектного состава и формы следует говорить о двух неизбежных составляющих: один участник предлагает заключить договор (**оферта**); другой (другие) принимает это предложение (**акцепт**). В литературе принято называть лицо, направившее предложение вступить в договор, *оферентом*, а лицо принявшее предложение, - *акцептантом*.

Общая процедура заключения договора может быть представлена следующими стадиями:

- 1) преддоговорные контакты сторон (переговоры);
- 2) оферта;
- 3) рассмотрение оферты;
- 4) акцепт оферты.

При этом две стадии: оферта и акцепт оферты – являются обязательными для всех случаев заключения договора.

По общему правилу стадия преддоговорных контактов сторон (переговоров) носит факультативный характер и используется по усмотрению сторон, вступающих в договорные отношения, за исключением случаев заключения договора в обязательном порядке.

Что касается стадии рассмотрения оферты ее адресатом, то она имеет правовое значение только в тех случаях, когда законодательство применительно к отдельным видам договоров устанавливает срок и порядок рассмотрения оферты (проекта договора).

Например, порядок и срок рассмотрения оферты предусмотрен законодательством в отношении тех договоров, заключение которых является обязательным для одной из сторон (ст.445 ГК РФ).

Под *офертой* понимается предложение заключить договор (ст.435 ГК РФ).

Такое предложение должно отвечать следующим обязательным требованиям:

- во-первых, быть адресованным конкретному лицу (лицам);
- во-вторых, быть достаточно определенным;
- в-третьих, выражать намерение сделавшего его лица заключить договор с адресатом, которым будет принято предложение;
- в-четвертых, содержать указание на существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

По форме оферта может быть самой различной: письмо, телеграмма, факс и т.д. Офертой может служить и разработанный стороной, предлагающей заключить договор, проект такого договора.

Направление оферты связывает лицо, ее пославшее. Связанность фактом направления оферты означает, что лицо, сделавшее предложение заключить договор, в случае безоговорочного акцепта этого предложения его адресатом автоматически становится стороной в договорном обязательстве. Такое особое состояние связанности своим собственным предложением наступает для лица, направившего оферту, с момента ее получения адресатом. С этого момента указанное лицо должно соизмерять свои действия с возможными юридическими последствиями, которые могут быть вызваны акцептом оферты.

Оферта может считаться неполученной лишь в том случае, если ее опередит или будет получено одновременно с ней извещение об ее отзыве.

Оферте (направленной и полученной адресатом) присуще еще одно важное свойство – *безотзывность*. Принцип безотзывности оферты, т.е. невозможности для лица отзывать свое предложение о заключении договора в период с момента получения его адресатом и до истечения установленного срока для ее акцепта, сформулирован в виде презумпции (ст.436 ГК РФ). Право лица, направившего оферту, отозвать ее (отказаться от предложения) может быть предусмотрено самой офертой. Возможность отказа от сделанного предложения может также вытекать из существа самого предложения или из обстановки, в которой оно было сделано.

Вместе с тем далеко не всякое предложение вступить в договорные отношения может быть признано офертой. В некоторых случаях такого рода предложения могут считаться лишь приглашением делать оферту. Так, реклама и иные подобные предложения товаров, работ и услуг не являются офертой. Реклама адресована неопределенному кругу лиц и, как правило, не бывает достаточно определенной для заключения договора. Цель рекламы – показать свойства товаров, выгодно отличающие их от аналогичных. Однако она не преследует цели сообщения потенциальному контрагенту существенных условий будущего договора. Поэтому реклама и подобные предложения товаров, работ и услуг квалифицируются лишь как приглашение лицам, ознакомившимся с информацией, содержащейся в рекламе, самим обратиться к рекламодателю с просьбой о продаже товара, выполнении работ, оказании услуг и с предложением о заключении соответствующего договора (приглашение делать оферты).

Публичной офертой признается такое предложение неопределенному кругу лиц, которое включает все существенные условия будущего договора, а главное – в котором явно выражена воля лица, делающего предложение, заключить договор с каждым, кто к нему обратится.

В оферте выражена воля лишь одной стороны, а договор, как известно, заключается по волеизъявлению обеих сторон. Поэтому решающее значение в оформлении договорных отношений имеет ответ лица, получившего оферту, о согласии заключить договор.

Акцепт, т.е. ответ лица, которому была направлена оферта, о принятии ее условий, должен быть полным и безоговорочным (ст.438 ГК РФ).

Акцепт может быть выражен не только в форме письменного ответа (включая сообщение по факсу, с помощью телеграфа и других средств связи). В случае, если предложение заключить договор было выражено в форме публичной оферты, к примеру путем помещения товара на прилавке или в витрине магазина либо в торговый автомат, акцептом могут быть фактические действия покупателя по оплате товара. В определенных ситуациях акцептом могут быть признаны и другие действия контрагента по договору (заполнение карты гостя и получение квитанции в гостинице, приобретение билета в трамвае и т.п.).

В качестве акцепта в соответствующих случаях признается и совершение действий по выполнению условий договора, указанных в оферте (конклюдентные действия). Для этого требуется, чтобы такие действия были совершены в срок, установленный для акцепта.

Закон рассматривает действия стороны, получившей оферту, по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, выполнение работ, предоставление услуг и т.п.) в качестве акцепта оферты.

Получение акцепта лицом, направившим оферту, является свидетельством того, что договор заключен. В связи с этим отзыв акцепта после его получения адресатом является, по сути, односторонним отказом от исполнения договорных обязательств, что по общему правилу не допускается (ст.310 ГК РФ). Поэтому отзыв акцепта возможен лишь до того момента, когда договор будет считаться заключенным. В случаях, когда извещение об отзыве акцепта опережает сам акцепт (т.е. акцепт еще не получен лицом, направившим оферту) либо поступает одновременно с ним, акцепт признается неполученным (ст. 439 ГК). Большое значение в практике заключения договоров имеет срок для акцепта, поскольку именно своевременный акцепт может признаваться свидетельством заключения договора. Правила о сроке для акцепта сформулированы в ГК РФ применительно к двум различным ситуациям: когда срок для акцепта указан в самой оферте и когда оферта не содержит срока для ее акцепта.

Если срок для акцепта определен в оферте, обязательным условием, при котором договор будет считаться заключенным, является получение лицом, направившим оферту, извещения о ее акцепте в срок, установленный офертой (ст.440 ГК РФ).

Заключение договора на основании оферты, не определяющей срок для акцепта, производится с учетом того, что срок для него, помимо самой оферты, может быть установлен в законе или ином правовом акте. В этом случае договор будет считаться заключенным при условии, что ответ получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного срока (ст.441 ГК РФ). Если же срок для акцепта не определен ни самой офертой, ни законом или иным правовым актом, то обязательным условием, при котором договор будет считаться заключенным, является получение извещения об акцепте его оферты в течение нормально необходимого для этого времени.

Акцепт, полученный с опозданием, по общему правилу не влечет за собой заключения договора. Договор может считаться заключенным лишь при условии получения лицом, направившим оферту, извещения о ее акцепте в срок, предусмотренный офертой, законом или иным правовым актом, а если такой срок не предусмотрен – в нормально необходимое время.

В соответствии со ст.442 ГК РФ своевременно направленное извещение об акцепте, которое получено адресатом с опозданием, в порядке исключения не считается опоздавшим, а, следовательно, получение такого акцепта с опозданием не является

препятствием для признания договора заключенным, кроме случаев, когда сторона, получившая извещение об акцепте оферты с опозданием, немедленно уведомит об этом сторону, направившую указанное извещение об акцепте.

Акцепт на иных условиях, т.е. ответ о согласии заключить договор, но на условиях (всех или части), отличающихся от тех, которые содержались в оферте, не является ни полным, ни безоговорочным, а поэтому не может быть признан надлежащим акцептом, получение которого оферентом свидетельствует о заключении договора (ст.443 ГК РФ).

Момент заключения договора имеет *важное значение*, поскольку именно с ним законодатель связывает вступление договора в силу, т.е. обязательность для сторон условий заключенного договора.

Исключение составляют лишь случаи, когда соглашением сторон предусмотрено, что условия заключенного ими договора применяются и к их отношениям, возникшим до заключения договора (п.1 и 2 ст.425 ГК РФ). Кроме того, с моментом заключения договора связаны и некоторые иные юридические последствия. В частности, именно на момент заключения договора устанавливается правоспособность и дееспособность лиц, заключивших договор; на этот момент определяется соответствие заключенного договора требованиям закона (ст.422 ГК РФ); в зависимости от момента заключения договора иногда решается вопрос о месте его заключения, что имеет практическое значение во внешнеторговом обороте, так как данное обстоятельство предопределяет применимое право.

Для определения момента заключения договора имеет значение дата получения стороной, направившей оферту, ее акцепта. Однако имеются два *исключения из этого общего правила*.

Во-первых, это случаи, когда стороны оформляют свои отношения реальным договором, т.е. когда для заключения договора требуется не только направление оферты и получение акцепта, но и передача имущества. В подобных ситуациях моментом заключения договора признается момент передачи имущества. При этом следует учитывать, что передачей имущества является не только его вручение соответствующему лицу, но также и сдача транспортной организации либо организации связи для доставки адресату, а также передача коносамента или иного товарораспорядительного документа (ст.224 ГК РФ).

Во-вторых, это случаи, когда заключается договор, требующий государственной регистрации. Такой договор считается заключенным с момента его государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Однако, если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации договора, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации (п.3 ст.165 ГК РФ). В подобных ситуациях момент заключения договора также должен определяться в соответствии с решением суда. Иногда, впрочем, договор, по которому требуется государственная регистрация, вступает в силу ранее момента такой регистрации. Так, договор продажи недвижимости (за исключением продажи жилых помещений и предприятий) для его сторон вступает в силу с момента его подписания.

В тех случаях, когда акцепт выражается в форме совершения лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата денежной суммы), договор считается заключенным в момент совершения адресатом оферты соответствующих действий.

Применительно к отдельным видам договоров законодательством предусмотрены специальные правила относительно момента их заключения и вступления в силу. Например, договор розничной купли-продажи товаров считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, а такой же договор с использованием автоматов – с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара (ст.493 и 498 ГК РФ).

В исключение из общего правила специальная процедура заключения договора сопровождается возможностью акцепта (ответа) оферты на иных условиях, а также понуждению стороны, уклоняющейся от заключения договора к заключению договора в судебном порядке.

Специальная процедура заключения договора устанавливается в следующих случаях:

- 1) Заключение договора в обязательном порядке (ст.445 ГК РФ)
- 2) Заключение договора на торгах (ст.447-448 ГК РФ).

1.3. Основаниями для расторжения (изменения) договора служат соглашение сторон, существенное нарушение договора либо иные обстоятельства, предусмотренные законом или договором. Расторгнуть или изменить можно только такой договор, который признается действительным и заключенным.

Основным способом расторжения (изменения) договора является его расторжение или изменение по соглашению сторон (ст.450 ГК РФ). Однако законом или договором эта

возможность может быть ограничена. К примеру, если речь идет о договоре в пользу третьего лица, действует специальное правило: с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором (п.2 ст.430 ГК РФ). При расторжении (изменении) договора по соглашению сторон основания такого соглашения имеют правовое значение лишь для определения последствий расторжения или изменения договора, но не для оценки законности соглашения сторон.

Кроме того, договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию одной из сторон.

Законодательством предусмотрены два случая, когда изменение или расторжение договора производится по требованию одной из сторон в судебном порядке:

- 1) случаи нарушения условий договора, которые могут быть квалифицированы как существенное нарушение, т.е. нарушение, которое влечет для контрагента такой ущерб, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора;

- 2) договор может быть изменен или расторгнут в судебном порядке в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором. К примеру, основанием для изменения или расторжения договоров присоединения по требованию присоединившейся стороны может служить включение в договор условий, хотя и не противоречащих закону, но являющихся явно обременительными для присоединившейся стороны (ст.428 ГК РФ).

Третий способ расторжения или изменения договора заключается в том, что одна из сторон реализует свое право, предусмотренное законом или договором, на односторонний отказ от договора (от исполнения договора). Односторонний отказ от договора (от исполнения договора) возможен только в тех случаях, когда это прямо допускается законом или соглашением сторон. Например, после истечения срока договора аренды он считается возобновленным на неопределенный срок и каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не менее чем за три месяца (ст.621 ГК РФ).

Возможно изменение или расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

Изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли

это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (ст.451 ГК РФ).

Расторжение (изменение) договора в связи с существенным изменением обстоятельств представляет собой самостоятельный случай прекращения либо изменения договорных обязательств. Здесь существенное значение приобретает цель, которой предопределяется изменение либо прекращение договорного обязательства, а именно: необходимость восстановления баланса интересов сторон договора, существенным образом нарушенного в силу непредвиденного изменения внешних обстоятельств, не зависящих от воли сторон.

При этом конкретные явления, события, факты, которые могут признаваться существенным изменением обстоятельств, применительно к конкретным условиям в состоянии определить лишь суд при рассмотрении соответствующего требования. Однако согласно ст.451 ГК РФ для того, чтобы какое-либо изменение обстоятельств, связанных с конкретным договором, было отнесено к категории существенных (и тем самым достаточных для изменения или расторжения договора на основании решения суда), требуется наличие одновременно четырех условий.

1) предполагается, что стороны при заключении договора исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет. Решающим фактором в оценке изменения обстоятельств будет ответ на вопрос, могли ли они разумно предвидеть такое изменение в момент заключения договора;

2) изменение обстоятельств должно быть вызвано причинами, которые заинтересованная сторона была не в состоянии преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3) исполнение договора при наличии существенно изменившихся обстоятельств без соответствующего изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск обстоятельств несет заинтересованная сторона, т.е. сторона, обратившаяся в суд с требованием об изменении или расторжении договора.

Названные четыре условия должны присутствовать одновременно и в совокупности.

По своему характеру существенно изменившиеся обстоятельства напоминают непреодолимую силу. Однако имеется значительное отличие: они не влекут за собой невозможность исполнения обязательств, возникших из договора, напротив, возможность его исполнения во всех случаях должна присутствовать, но такое исполнение значительно нарушило бы баланс интересов сторон.

При наличии существенного изменения обстоятельств стороны сначала должны попытаться восстановить баланс своих интересов путем достижения соглашения об изменении условий договора. Лишь при недостижении такого соглашения заинтересованная сторона может обратиться в суд с требованием о расторжении или изменении договора.

При расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств суд по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением договора. При расторжении договора в обычном порядке стороны, напротив, не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения договора (если иное не установлено законом или их соглашением).

При наличии существенно изменившихся обстоятельств изменение договора по решению суда допускается лишь в исключительных случаях и только тогда, когда его расторжение будет противоречить общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, который значительно превышает затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях (п.4 ст.451 ГК).

Порядок расторжения (изменения) договора зависит от применяемого способа расторжения или изменения договора.

Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (п.1 ст.452 ГК РФ). Соглашение о расторжении (изменении) договора представляет собой двух- или многостороннюю сделку. Поэтому к нему применяются общие правила о совершении сделок. Как и любой другой договор, оно заключается путем акцепта одной из сторон соответствующего предложения, полученного контрагентом. Лицо, которое внесло предложение о расторжении или изменении договора, не получив от контрагента ответа на свое предложение в течение тридцати дней, вправе потребовать расторжения или изменения договора в судебном порядке.

Соглашение о расторжении договора необходимо отличать от соглашения об отступном. При отступном прекращение обязательства, возникшего из договора, обусловлено передачей кредитору определенного имущества, поэтому момент прекращения обязательства будет определяться не датой подписания соглашения, а моментом фактической передачи имущества в качестве отступного (ст.409 ГК РФ).

Законом или договором применительно к отдельным видам договоров могут быть предусмотрены как принципиальная невозможность расторжения или изменения договора, так и особые основания, порядок и последствия расторжения или изменения договора. Примером таких норм может служить положение ГК РФ о недопустимости изменений условий договора государственного займа (п.4 ст.817 ГК РФ).

Основанием для расторжения или изменения договора по требованию одной из сторон в судебном порядке является существенное нарушение договора другой стороной либо иные основания, прямо предусмотренные законом или договором (п.2 ст.450 ГК РФ).

Существенный характер нарушения договора состоит не в размере ущерба, причиненного неисполнением или ненадлежащим исполнением договора, а в его соотношении с тем, чего могла ожидать соответствующая сторона договора от исполнения обязательства контрагентом. Поэтому возможно удовлетворение судом требования о расторжении (изменении) договора и в том случае, когда вызванный нарушением договора ущерб незначителен по размеру. Решение суда зависит от того, является ли действительно существенной разница между тем, на что сторона, заключая договор, вправе была рассчитывать, и тем, что фактически ей удалось получить.

При определении, является ли допущенное нарушение существенным во внешнеторговом обороте, принимаются во внимание следующие обстоятельства:

- существенно ли неисполнение договора лишает потерпевшую сторону того, что она имела право ожидать (кроме случаев, когда другая сторона не предвидела и не могла предвидеть такой результат);
- имеет ли принципиальный характер с точки зрения договора строгое соблюдение неисполненного обязательства;
- является ли неисполнение умышленным или совершено по грубой небрежности;
- дает ли неисполнение потерпевшей стороне основание верить, что она не может полагаться на будущее исполнение другой стороны; – понесет ли

неисполнившая сторона несоразмерные потери в результате подготовки или осуществления исполнения, если договор будет прекращен.

Основанием для изменения или расторжения договора могут служить также обстоятельства, не связанные с нарушением договора одной из сторон при условии, что они прямо предусмотрены законом или договором.

Договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию одной из сторон при условии соблюдения последней определенного порядка. Суть его заключается в том, что такое требование может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом или договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок (п.2 ст.452 ГК РФ). В случае согласия с этим предложением договор будет считаться соответственно расторгнутым или измененным по соглашению сторон (с момента получения лицом, направлявшим предложение, письменного сообщения контрагента о его согласии с расторжением или изменением договора).

Применительно к отдельным видам договоров ГК РФ предусматривает дополнительные требования, касающиеся порядка расторжения или изменения соответствующего договора по требованию одной из сторон. Так, право арендодателя требовать досрочного расторжения договора аренды в связи с допущенными арендатором нарушениями его условий дополнительно обусловлено обязанностью арендодателя направить арендатору письменное предупреждение о необходимости исполнения последним обязательства в разумный срок (ст.619).

В качестве исключения законом допускается предъявление требования о расторжении (изменении) договора третьими лицами.

Последствия расторжения или изменения договора по требованию одной из сторон связаны с возможностью предъявления самостоятельного требования о возмещении убытков, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением договорных обязательств. Если неисполнение договора обладает признаками существенного нарушения договора, контрагент получает также право требовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора. В отдельных видах договоров сторона, обладающая правом требовать расторжения договора в связи с его нарушением контрагентом, получает право на возмещение убытков, причиненных расторжением договора, независимо от того, является ли нарушение договора существенным или несущественным. Например, арендатор при неполучении в срок арендованного имущества

имеет право на возмещение убытков, вызванных расторжением договора (п.3 ст.611 ГК РФ).

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (п.3 ст.450 ГК РФ).

По общему правилу односторонний отказ от исполнения договора и одностороннее изменение его условий не допускаются. Исключение составляют лишь случаи, предусмотренные законом. Однако, если речь идет о договоре, связанном с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, такие случаи могут быть также предусмотрены соглашением сторон (ст.310 ГК РФ).

Для реализации права одностороннего отказа от исполнения договора (отказа от договора) либо изменения его условий не требуется обращаться в суд с иском о расторжении или изменении договора. Договор считается расторгнутым или измененным с момента, когда сторона, наделенная правом на односторонний отказ от договора либо изменение его условий, доведет свое решение в надлежащей форме до контрагента по договору.

Последствия расторжения или изменения договора состоят в следующем:

- во-первых, прекращаются либо изменяются обязательства, возникшие из этого договора;
- во-вторых, определяется судьба исполненного по договору до момента его расторжения (изменения);
- в-третьих, решается вопрос об ответственности стороны, допустившей существенное нарушение договора, которое послужило основанием его расторжения или изменения.

В случае расторжения договора обязательства, из него возникшие, прекращаются, если же речь идет об изменении договора, то обязательства сторон сохраняются в измененном виде (п.1 и 2 ст.453 ГК РФ), что может означать как их изменение, так и частичное прекращение. Например, в случаях, когда поставщик и покупатель достигают соглашения по вопросу об уменьшении объема поставки, это означает, что изменение договора привело к частичному прекращению обязательств. Момент, с которого обязательства считаются измененными или прекращенными, зависит от того, как осуществлено изменение или расторжение договора:

- по соглашению сторон;

- по решению суда (по требованию одной из сторон);
- вследствие одностороннего отказа от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом или договором.

В первом случае возникшие из договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или расторжении договора. В свою очередь, этот момент должен определяться по правилам, установленным в отношении момента заключения договора (ст.433 ГК РФ). Данное положение носит диспозитивный характер: из соглашения сторон или характера изменения договора может вытекать иное (например, в самом соглашении сторон о расторжении договора может быть указана дата, с которой обязательства сторон признаются прекращенными). Стороны могут достичь соглашения об изменении договора поставки в отношении последующих или предыдущих периодов поставки. Очевидно, что в данном случае обязательства не могут считаться измененными с момента заключения подобного соглашения. В случае, когда изменение или расторжение договора производится по решению суда, действует императивное правило о том, что обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления решения в законную силу.

Если договор был расторгнут или изменен вследствие отказа одной из сторон от договора (от исполнения договора), обязательства, возникшие из такого договора, считаются прекращенными или измененными с момента получения контрагентом уведомления об отказе от договора (от исполнения договора). Что касается судьбы исполненного по договору (переданного имущества, выполненной работы, оказанной услуги и т.п.), то стороны лишены права требовать возвращения того, что было ими исполнено до изменения или расторжения договора (п.4 ст.453 ГК РФ). Данная норма носит диспозитивный характер – законом или соглашением сторон судьба исполненного по обязательствам может быть решена по-иному.

Расторжение или изменение договора может сопровождаться предъявлением одной из сторон другой стороне требования о возмещении причиненных этим убытков. Однако удовлетворение судом такого требования возможно лишь в случае, когда основанием для расторжения или изменения договора послужило существенное нарушение этой стороной (ответчиком) условий договора (ст.450 ГК РФ).

Контрольные вопросы:

1. Понятие договоров в гражданском праве.

2. Договор как разновидность сделки и как основание возникновения обязательств. Место и значение договора в гражданском обороте.
3. Принцип свободы договора и его практическая реализация в договорной практике.
4. Классификация договоров в современном гражданском праве. Предварительный договор. Публичный договор. Договор присоединения.
5. Субъекты, объекты, содержание договора.
6. Существенные и определяемые условия договора. Виды существенных условий договора.
7. Форма договора.
8. Заключение договора. Общий порядок заключения договора. Оферта. Акцепт.
9. Урегулирование разногласий.
10. Заключение договора в обязательном порядке. Заключение договора на торгах: аукцион и конкурс.
11. Изменение и расторжение договора: основания и условия.
12. Порядок изменения и расторжения договоров. Последствия изменения и расторжения договоров.

Аналитические вопросы:

1. Свобода договора и ее ограничения
2. Толкование договора
3. Молчание как акцепт

Раздел 3. Отдельные виды обязательств

Глава 1. Обязательства по передаче имущества в собственность

- 1.6. Общая характеристика обязательств по передаче имущества в собственность
- 1.7. Договор купли-продажи
- 1.8. Договор мены
- 1.9. Договор дарения
- 1.10. Договор ренты

знать:

- понятие, признаки обязательств по передаче имущества в собственность;
- разновидности договоров, входящих в систему обязательств;
- содержание договора купли-продажи и ее разновидностей; мены; дарения; ренты;

- основания и порядок заключения, исполнения и прекращения договора;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о системе обязательств и отдельных договорах;

- анализировать договорные условия купли-продажи и ее разновидностей; мены; дарения; ренты;

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области обязательств по передаче имущества в собственность и входящих в нее договоров;

- составлять договоры, купли-продажи и ее разновидностей; мены; дарения; ренты;

- анализировать и решать юридические проблемы договора купли-продажи и ее разновидностей; мены; дарения; ренты.

1.1. Обязательства по передаче имущества в собственность относятся к договорным обязательствам и опосредуют переход имущества от одних лиц к другим, в результате чего происходит смена собственника. Приобретатель получает правомочия по владению, пользованию, распоряжению имуществом, а также по совершению в отношении имущества и любых действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц.

Действующее гражданское законодательство в систему обязательств по передаче имущества в собственность включает следующие *виды договоров*:

1. Договор купли - продажи и его разновидности (розничная купля-продажа, поставка, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, купля-продажа недвижимости; купля-продажа предприятия);

2. Договор мены;

3. Договор дарения;

4. Договор ренты и его виды.

Перенесение права собственности на приобретателя происходит в результате ряда действий. Перечень и последовательность которых зависит от вида договора.

Например, при купле-продаже предприятия стороны договора должны сначала подписать его, затем зарегистрировать договор в учреждении юстиции (с этого момента договор считается заключенным: у сторон возникают взаимные права и обязанности). Однако право собственности к покупателю еще не перешло, т.к. продавец должен исполнить обязанность по передаче предприятия (обязанность считается исполненной с момента подписания обеими сторонами передаточного акта).

Субъектный состав сторон включает в себя, как правило:

- собственника имущества или уполномоченное лицо (действующее на основании доверенности);
- в ряде случаев отчуждать имущество могут субъекты права хозяйственного ведения и оперативного управления (т.е. не собственники);
- участие малолетних, несовершеннолетних, недееспособных, ограниченно дееспособных лиц, супругов и сособственников подчиняется правилам Общей части Гражданского кодекса РФ и Семейного кодекса РФ;
- в некоторых договорах данной группы обязательств участвуют специальные субъекты. Например, ведущие предпринимательскую деятельность, в договоре поставки.
- Предметом, исходя из названия этого вида обязательств, чаще всего является имущество, не изъятое из гражданского оборота, имеющееся в наличии, или которое будет создано в будущем.

Имущество – родовое понятие, включающее вещи (в том числе деньги и ценные бумаги) и имущественные права (вещные и обязательственные права).

Предметом могут быть также исключительные права на результаты творческой деятельности (в том числе права на средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг), обязанности (только в договоре купли-продажи предприятия)

По моменту заключения большинство договоров группы этих обязательств – консенсуальные. Вместе с тем встречаются и реальные договоры (договор дарения, ренты).

По соотношению прав и обязанностей большинство договоров относятся к взаимным (исключение, договоры ренты и дарения).

По наличию или отсутствию встречного предоставления большинство договоров возмездные (исключение, договор дарения, который всегда безвозмездный).

С целью облегчения усвоения материала, обобщения и систематизации знаний при подготовке к экзаменам, содержание глав, посвященных отдельным видам договоров будут изложены в следующем порядке:

1. понятие договора;
2. юридическая классификация договора по:
 - моменту заключения (консенсуальный/реальный);
 - наличию или отсутствию встречного предоставления (возмездный/безвозмездный);
 - соотношению прав и обязанностей (взаимный/односторонний);
3. стороны;
4. предмет и иные существенные условия;
5. форма договора;
6. содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон).

Предложенная структура материала соответствует принятому в цивилистике плану характеристики договора и общей логике анализа договора.

1.2. Договор купли-продажи – это договор, 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).

К отдельным видам договора купли-продажи относятся:

- 1) розничная купля-продажа;
- 2) поставка товаров;
- 3) поставка товаров для государственных нужд;
- 4) контрактация;
- 5) энергоснабжение;
- 6) продажа недвижимости;
- 7) продажа предприятия.

Общие положения ГК РФ о купле-продаже применяются также к продаже имущественных прав, результатов интеллектуальной деятельности, фирменных наименований, товарных знаков, знаков обслуживания и иных средств индивидуализации гражданина или юридического лица, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

Договор купли-продажи всегда является **консенсуальным**, поскольку считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям; **возмездным**, поскольку основанием исполнения обязательства по передаче товара является получение встречного удовлетворения в виде покупной цены, и наоборот. Наличие субъективных прав и обязанностей у обеих сторон договора купли-продажи позволяет характеризовать его как **взаимный**.

Сторонами договора купли-продажи являются *продавец* и *покупатель*. Ими могут быть любые физические и юридические лица, а также государство и муниципальные образования.

Способность граждан самостоятельно вступать в правоотношения по купле-продаже регламентируется правилами о дееспособности (ст. 21–22, 26–30 ГК РФ). Малолетние (в возрасте от 6 до 14 лет) вправе совершать мелкие бытовые сделки, а несовершеннолетние (в возрасте от 14 до 18 лет) помимо мелких бытовых сделок вправе совершать любые сделки с письменного согласия своих законных представителей.

Таким же правом обладают и лица, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

С юридическими лицами дело обстоит сложнее (как и с гражданами-предпринимателями). Здесь имеют место специальная правоспособность, необходимость лицензии относительно некоторых видов товаров.

Государство, обладающее целевой правоспособностью, не может выступать стороной договоров купли-продажи, ориентированных на участие предпринимателей или граждан-потребителей (например, договоров розничной купли-продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения). Наиболее типичные случаи непосредственного участия государства в договорах купли-продажи связаны с поставками товаров для государственных нужд (в частности, в государственный резерв), продажей предприятий или другой недвижимости, а также продажей государственных ценных бумаг.

Существенными условиями договора купли-продажи являются условия о *предмете (наименовании и количестве товара)*.

Это означает, что договор купли-продажи будет, как правило, считаться заключенным, если стороны согласовали лишь предмет договора. В этом случае отсутствие любых других условий может быть восполнено с помощью диспозитивных норм ГК РФ. Однако для отдельных разновидностей купли-продажи, предусмотренных параграфами 3–8 гл. 30 ГК РФ, перечень существенных условий договора расширен и

может включать, наряду с условием о предмете, цену (например, при продаже товара в кредит или продаже недвижимости) или срок (например, договор поставки).

Предметом договора купли-продажи, т. е. товаром, по общему правилу может выступать любое имущество, не изъятое из гражданского оборота.

Вещи являются наиболее распространенным, традиционным объектом купли-продажи, на который ориентировано правовое регулирование этого института. Товаром могут быть любые вещи: движимые и недвижимые, определенные родовыми либо индивидуальными признаками, потребляемые и непотребляемые, делимые и неделимые (в том числе сложные). Единственным исключением из перечня возможных товаров являются деньги (кроме иностранной валюты), что обусловлено самой природой договора купли-продажи.

Предметом купли-продажи по общему правилу являются вещи, которые на момент заключения договора уже принадлежат продавцу на праве собственности, но также могут быть и вещи, которые будут созданы или приобретены продавцом в будущем (п. 2 ст. 455 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 454 ГК РФ купля-продажа ценных бумаг и валютных ценностей осуществляется в соответствии с параграфом 1 гл. 30 ГК РФ, если законом не установлены специальные правила на сей счет. В отношении ценных бумаг такие правила предусмотрены Федеральными законами от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» и Федеральный закон от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», а оборот валютных ценностей регулируется в основном на подзаконном уровне. Однако существование специальных актов не исключает применения норм ГК РФ к соответствующим сделкам. Купля-продажа вещей, ограниченных в обороте, возможна, если она не нарушает их специального правового режима. Это значит, что покупателем такого товара может быть только лицо, специально уполномоченное на владение соответствующей вещью.

Имущественные права впервые в нашем законодательстве включены в предмет договора купли-продажи (п. 4 ст. 454 ГК РФ).

Имущественные (прежде всего исключительные) права на результаты творческой деятельности могут быть предметом купли-продажи в случаях, когда это не противоречит природе таких прав и не запрещено специальным нормативным актом.

Не могут быть предметом купли-продажи: нематериальные блага

В отношении **формы договоров** купли-продажи движимых вещей применяются общие правила ст. 159–161 ГК РФ: письменная форма требуется лишь для договоров с

участием юридических лиц, а также для договоров между гражданами, если их цена превышает 10 000 руб. Однако письменная форма не обязательна, если такие сделки исполняются в момент совершения (большинство договоров розничной купли-продажи). Дополнительные требования предъявляются к форме договоров купли-продажи имущественных прав, в том числе воплощенных в ценных бумагах (ст. 389 ГК РФ).

Порядок заключения договора купли-продажи регулируется общими нормами гл. 28 ГК РФ. Однако для отдельных разновидностей купли-продажи закон устанавливает особые правила. Таковы, в частности, нормы о публичной оферте и моменте заключения договора розничной купли-продажи (ст. 493, 494 ГК РФ), об обязательном урегулировании разногласий при заключении договора поставки (ст. 507 ГК РФ), об основаниях и порядке заключения государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд (ст. 527–529 ГК РФ), об особенностях заключения договора энергоснабжения (ст. 540 ГК РФ) и некоторые другие.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон).

Основной для продавца является **обязанность по передаче товара** покупателю. Продавец обязан передать покупателю товар в срок, установленный договором, а при отсутствии такого срока – в соответствии с правилами ст. 314 ГК РФ (в разумный или 7-дневный срок после требования).

Обязанность по передаче товара покупателю включает целый ряд условий (требований) и предполагает передачу товара:

1) *путем вручения товара или предоставления его в распоряжение покупателя.*

Моментом исполнения обязанности передать товар считается:

а) если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара – вручение товара покупателю или указанному им лицу (абз. 2 п. 1 ст. 458 ГК РФ);

б) если товар должен быть передан в месте его нахождения – предоставление товара в распоряжение покупателя. Для этого товар должен быть готов к передаче и покупатель должен быть об этом осведомлен (абз. 3 п. 1 ст. 458 ГК РФ);

в) в иных случаях – в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 458 ГК РФ).

С нормами ст. 458 ГК РФ тесно связано определение моментов возникновения права собственности на товар у покупателя и перехода на него риска случайной гибели или повреждения товара.

По общему правилу право собственности переходит к приобретателю по договору с момента передачи вещи (ст. 223 ГК РФ). В то же время переход на покупателя риска

случайной гибели приурочен не к моменту передачи вещи, а к моменту, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара (п. 1 ст. 459 ГК РФ). Таким образом, закон побуждает покупателя своевременно исполнять свои договорные обязанности. Надлежащим исполнением обязанности по передаче товара покупателю может выступать как фактическая передача (в том числе перевозчику или организации связи), так и символическая, а также передача путем вручения товарораспорядительных документов.

Неисполнение продавцом обязанности по передаче товара дает покупателю право отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков (п. 1 ст. 463 и ст. 393 ГК РФ). Если же предметом купли-продажи была индивидуально-определенная вещь, покупатель также может понудить продавца к исполнению обязательства в натуре, т. е. требовать отобрания у него этой вещи (ст. 398 ГК РФ);

2) вместе с принадлежностями и документами, относящимися к товару.

Товар должен передаваться покупателю вместе с принадлежностями и документами, относящимися к нему, если иное не предусмотрено договором купли-продажи (п. 2 ст. 456 ГК РФ). Принадлежностями в гражданском праве называются вещи, не имеющие самостоятельного хозяйственного значения и призванные обслуживать использование главных вещей, но не связанные с ними конструктивно (например, чехол для защиты компьютера от пыли). Перечень документов, подлежащих передаче вместе с товаром, может быть весьма широким и определяется законом, иными правовыми актами или самим договором. Обычно к числу таких документов относятся сертификаты качества, технические паспорта, инструкции по эксплуатации, ремонту, хранению, руководства по сборке, наладке товаров и др. Особое значение обязанность по передаче сопутствующих документов приобретает в отношении продажи технически сложных изделий (и в первую очередь промышленного оборудования), нормальное пользование которыми без соответствующей информации обычно невозможно.

Неисполнение продавцом обязанности по передаче принадлежностей к товару и относящихся к нему документов по общему правилу дает покупателю право отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возмещения убытков (ст. 464 ГК РФ). Однако, в отличие от неисполнения обязанности по передаче самого товара, здесь покупатель сначала должен назначить продавцу разумный срок для устранения допущенных нарушений. И только если продавец не передаст принадлежности и

сопутствующие документы в указанный срок, у покупателя возникает право на расторжение договора и возмещение убытков;

3) в определенном количестве.

Продавец обязан передать покупателю товар в количестве, определенном в договоре купли-продажи. Указывая наименование и количество передаваемых товаров, стороны тем самым определяют предмет договора купли-продажи (п. 3 ст. 455 ГК РФ). Поэтому договор, в котором количество продаваемых товаров не определено, считается *незаключенным* (п. 2 ст. 465 ГК РФ).

Для установления количества товаров в договоре необходимо прежде всего выбрать единицу измерения количества. Таковыми являются меры веса (тонна проката), объема (баррель нефти), длины (метр рейки), площади (квадратный метр полиэтиленовой пленки).

Как правило, стороны могут самостоятельно определять количество продаваемых товаров, однако в ряде случаев закон ограничивает свободу усмотрения продавца-предпринимателя. Нарушение продавцом условия о количестве товара (ст. 466 ГК РФ) может выражаться как в передаче меньшего, нежели согласованное (недопоставка), так и большего количества товаров (излишняя поставка). В первом случае покупатель вправе по своему выбору требовать либо передачи ему недостающего количества товара, либо расторжения договора (и то, и другое может сопровождаться взысканием убытков). Во втором случае покупатель обязан принять согласованное в договоре количество товара, но судьба излишков будет решаться особо. Прежде всего покупатель обязан уведомить продавца о передаче излишнего количества товаров. Получив извещение покупателя, продавец имеет возможность распорядиться лишними товарами (перепродать другому, забрать себе и т. п.). Если же он этого не сделает, покупатель вправе либо принять излишек (оплатив его по цене договора), либо потребовать, чтобы продавец распорядился им, т. е. освободил покупателя от лишних товаров. Указанные правила носят общий характер и применяются, если договором или дополнительным соглашением между сторонами не предусмотрено иное;

4) в согласованном ассортименте.

Ассортимент – это объединение (группировка) однородных товаров, различаемых по видам, моделям, размерам, цветам и иным признакам (п. 1 ст. 467 ГК РФ). Условие о продаже товаров в ассортименте может быть прямо предусмотрено договором либо вытекать из существа обязательства. Если ассортимент не определен и не установлен порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товар должен быть в

ассортименте, продавец вправе передать покупателю товар в ассортименте исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора (п. 2 ст. 467 ГК РФ).

Нарушение продавцом условия об ассортименте заключается в передаче товаров, полностью или частично не соответствующих согласованному в договоре ассортименту. Передача товаров в ассортименте, который полностью не соответствует договору, дает покупателю право требовать расторжения договора и возмещения убытков (п. 1 ст. 468 ГК РФ);

5) *соответствующей комплектности и в комплекте, если таковой предусмотрен.*

Комплектность товара – это наличие в нем всех необходимых составных частей (агрегатов, узлов, деталей и т. п.), т. е. совокупность многих вещей, характеризующихся общностью их функционального назначения. Так, комплектность компьютера обычно предполагает наличие системного блока, винчестера, дисплея, клавиатуры и т. п.

Условие о комплектности товара в большинстве случаев определяется сторонами путем ссылок на соответствующие нормативно-технические документы (государственные, отраслевые стандарты, технические условия и др.), реже – перечислением всех составных элементов товара. Если комплектность товара не установлена в договоре тем или другим способом, она определяется обычаями делового оборота или обычно предъявляемыми требованиями (п. 2 ст. 478 ГК РФ).

При передаче некомплектного товара покупатель вправе потребовать по своему выбору (п. 1 ст. 480 ГК РФ):

- а) соразмерного уменьшения покупной цены;
- б) доукомплектования товара в соразмерный срок.

Если продавец не выполнил последнего требования, то покупатель вправе (п. 2 ст. 480 ГК РФ):

- а) потребовать замены некомплектного товара на комплектный;
- б) отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной суммы.

В отличие от комплектности товаров *комплект товаров* – это определенный набор товаров.

Условие о комплекте товаров определяется самими сторонами договора по их желанию, поскольку никакими нормативными актами невозможно предусмотреть обязательных требований к составу комплекта. Основным требованием, предъявляемым к передаче комплекта, является одновременность вручения всех вещей, входящих в него (п.

2 ст. 479 ГК РФ). Обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров одновременно, если иное не вытекает из договора или существа обязательства.

В случае нарушения данной обязанности к продавцу применяются меры, предусмотренные при передаче им некомплектного товара (п. 3 ст. 480 ГК РФ);

б) *установленного качества.*

Качество товара должно соответствовать договору купли-продажи (п. 1 ст. 469 ГК РФ). При отсутствии условия о качестве продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется (п. 2 ст. 469 ГК РФ). Если продавец был поставлен в известность о конкретных целях приобретения товара, товар должен быть пригоден для использования в соответствии с этими целями.

Качество товара может быть определено образцом и (или) описанием. Обязательные требования к качеству могут быть предусмотрены в установленном законом порядке. Так, продавцы-предприниматели в своей деятельности связаны необходимостью соблюдения обязательных требований к качеству товаров (п. 4 ст. 469 ГК РФ). В Российской Федерации такие требования содержатся в различных стандартах: государственных (ГОСТ), отраслевых (ОСТ), стандартах предприятий (СТП) и др.

Стандарты Российской Федерации содержат *нормы двух видов*: обязательные и рекомендательные. К числу обязательных относятся требования по безопасности товаров для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества, по обеспечению совместимости и взаимозаменяемости товаров, единства методов их контроля и маркировки. Эти положения должны соблюдаться всеми субъектами хозяйственной деятельности. По соглашению сторон могут быть установлены повышенные требования к качеству по сравнению с обязательными требованиями. Условия стандартов, касающиеся основных потребительских (эксплуатационных) характеристик товаров и методов их контроля, правил оформления технической документации на товары, а также ряд других общих правил обеспечения качества носят рекомендательный характер. Их соблюдение зависит от соответствующего соглашения сторон договора. Гарантия качества товара может быть законной и договорной. По законной гарантии товар должен быть в пределах разумного срока пригоден для целей, для которых товары такого рода обычно используются. Качество определяется на момент передачи товара, если иной момент не определен договором. При договорной гарантии продавец предоставляет гарантию качества товара в течение определенного времени, установленного договором.

Гарантийный срок – это срок, в течение которого продавец гарантирует пригодность использования товара для целей, установленных договором, или целей, для

которых товары такого рода обычно используются. Гарантийные сроки могут устанавливаться как соглашением сторон договора (а также самим изготовителем товара), так и обязательными для них требованиями нормативных актов (в первую очередь ГОСТов). В последнем случае гарантийные сроки носят императивный характер и могут быть изменены договором купли-продажи лишь в сторону их увеличения. Если же гарантийный срок на товар не установлен, то товар должен быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используются, в пределах разумного срока (п. 1 ст. 470 ГК РФ). Этот срок, однако, не может превышать 2 лет со дня передачи товара покупателю (п. 2 ст. 477 ГК РФ). Гарантия распространяется на все составляющие части товара, если иное не предусмотрено договором (п. 3 ст. 470 ГК РФ). Гарантийный срок начинается течь с момента передачи товара. Если покупатель не может использовать товар по обстоятельствам, зависящим от продавца, то гарантийный срок начинается течь с момента их устранения. Гарантийный срок может быть продлен, если товар не мог использоваться из-за обнаруженных недостатков при условии извещения об этом продавца. Гарантийный срок на комплектующие изделия считается равным гарантийному сроку на основные изделия и начинается течь одновременно. На товар (комплектующие изделия), переданный взамен товара с недостатками, устанавливается гарантийный срок той же продолжительности, что и на замененный, если иное не предусмотрено договором. Продавец обязан передать покупателю товар с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности.

Срок годности – это срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Он устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или иными обязательными правилами. Срок годности исчисляется периодом времени со дня изготовления товара либо датой, до наступления которой товар пригоден для использования. Законом, иными правовыми актами или договором могут быть предусмотрены проверка качества товара и порядок проверки. Если порядок не установлен, то проверка производится в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями к проверке. Продавец должен предоставить доказательства проверки. Порядок, другие условия проверки должны быть одинаковыми для покупателя и продавца.

При передаче товара ненадлежащего качества (если недостатки не были оговорены продавцом) покупатель вправе потребовать от продавца:

- а) соразмерного уменьшения покупной цены;

- б) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;
- в) возмещения своих расходов по устранению недостатков.

При обнаружении существенных недостатков покупатель вправе либо:

- а) отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной суммы;
- б) потребовать замены товара ненадлежащего качества.

К существенным относятся недостатки:

- а) неустранимые;
- б) которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени;
- в) выявляемые неоднократно;
- г) проявляемые после их устранения.

Основания ответственности зависят от наличия или отсутствия договорной гарантии. Если нет договорной гарантии, продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что недостатки возникли до передачи ему товара или по причинам, возникшим до этого момента. Если есть гарантия, продавец отвечает за недостатки, если не докажет (т. е. доказывает уже продавец), что недостатки возникли после передачи товара покупателю вследствие нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы. Сроки обнаружения недостатков товара зависят от наличия или отсутствия гарантийных сроков. При отсутствии гарантийного срока недостатки должны быть обнаружены в разумный срок, но в пределах 2 лет со дня передачи товара, если более длительный срок не установлен договором, при наличии гарантийного срока либо срока годности – в течение этого срока. Если гарантийный срок менее 2 лет, а недостатки были обнаружены по истечении срока, но в пределах 2 лет, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки возникли до передачи товара или по причинам, возникшим до этого момента;

7) свободным от прав третьих лиц.

Продавец обязан передать покупателю товар свободным от прав на него третьих лиц, если только последний не согласился с существованием таких обременений (ст. 460 ГК РФ). Данное условие считается нарушенным, если продаваемый товар обременен правами третьих лиц (вещными или обязательственными) либо их притязаниями, которые впоследствии признаны правомерными. Обременения могут существовать в отношении не только вещи, но и ее отдельных составных частей (комплектующих), принадлежностей, а также сопутствующих документов. Покупатель вправе требовать расторжения договора купли-продажи либо соразмерного уменьшения цены товара, обремененного правами

третьих лиц. Указанное требование подлежит удовлетворению, если только продавец не докажет, что покупатель сам знал или должен был знать о существовании этих прав. Когда же обременения товара заключаются не в наличии субъективных прав, а лишь в притязаниях (претензиях) третьих лиц, пока еще не признанных судом, требование покупателя удовлетворяется, если продавец не докажет, что к моменту передачи товара ему не было известно о таких притязаниях. В случае предъявления иска об изъятии товара продавец по требованию покупателя обязан вступить в дело на стороне последнего (в качестве третьего лица без самостоятельных требований). Уклонение от исполнения этой обязанности лишает продавца права доказывать неправильность ведения дела покупателем (ч. 3 ст. 462 ГК РФ).

В случае изъятия товара третьим лицом у покупателя продавец обязан возместить ему причиненные убытки, если только не докажет, что покупатель знал или должен был знать о возможной эвикции (п. 1 ст. 461 ГК РФ);

8) *в таре и упаковке.*

По общему правилу продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке (п. 1 ст. 481 ГК РФ). Обязанность по затариванию или упаковке товара может устанавливаться как соглашением сторон договора купли-продажи, так и в силу обязательных предписаний законодательства. Конкретные способы упаковки (затаривания) товаров определяются либо нормативным актом, который предусматривает обязательность упаковки (затаривания), либо самим договором купли-продажи. Если же они не установлены ни законом, ни договором, товар должен быть упакован (затарен) обычным для него способом, а если и таковой отсутствует, то способом, обеспечивающим сохранность товара (п. 2 ст. 481 ГК РФ).

При нарушении данного требования покупатель вправе по своему выбору:

- а) потребовать от продавца затарить или упаковать товар;
- б) заменить ненадлежащую тару (упаковку);
- в) предъявить к нему требования, вытекающие из передачи товара ненадлежащего качества.

Основу содержания обязательства из договора купли-продажи образуют встречные по отношению к обязанностям продавца по передаче товара *обязанности покупателя принять товар и оплатить его:*

- 1) покупатель обязан принять товар, если у него нет права требования замены товара или отказа от исполнения договора. При этом он должен совершить действия для обеспечения передачи товаров, если иное не предусмотрено законом или договором;

2) покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной в договоре, а если цену нельзя определить из условий договора, то по цене, определяемой в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ, т. е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Если иное не предусмотрено законом или договором, покупатель обязан оплатить товар полностью непосредственно до или после передачи ему товара.

Договором могут быть предусмотрены:

1) *предварительная оплата товара*. При этом покупатель обязан оплатить товар полностью или частично в срок, предусмотренный договором, а если срок не установлен, то в соответствии с правилами ст. 314 ГК РФ;

2) *оплата товара, проданного в кредит*. Покупатель обязан оплатить товар через определенное время после передачи в срок, предусмотренный договором, а при отсутствии этого срока – в соответствии со ст. 314 ГК РФ. Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты начиная со дня передачи товаров. Если договором не предусмотрено иное, то до оплаты товара он считается в залоге у продавца;

3) *оплата товара в рассрочку*. В этом случае в договоре наряду с другими существенными условиями указаны цена товара, порядок, сроки и размеры платежей. На такой договор распространяются правила о процентах и залоге при оплате товара, проданного в кредит.

Ответственность продавца:

1) при отказе продавца передать товар покупатель вправе отказаться от исполнения договора. Если продавец отказался передать индивидуально-определенную вещь, покупатель вправе предъявить требование, предусмотренное ст. 398 ГК РФ (отобрание вещи, если она не передана третьему лицу). В случае, когда продавец не передает принадлежности или документы, покупатель вправе назначить разумный срок, по истечении которого может отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором. Если договор признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, то исполнять его до наступления или по истечении срока продавец может лишь с согласия покупателя;

2) неисполнение продавцом обязанности передать товар свободным от прав и притязаний третьих лиц дает покупателю право требовать уменьшения покупной цены либо расторжения договора, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать об этих правах или притязаниях третьих лиц. При предъявлении третьим лицом иска

к покупателю об изъятии товара последний обязан привлечь продавца к участию в деле, иначе продавец освобождается от ответственности, если докажет, что, приняв участие в деле, мог бы предотвратить изъятие товара. В том же случае, когда продавец был привлечен, но не принял участия в деле, он лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем. При отчуждении товара у покупателя третьими лицами (эвикция) продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, если не докажет, что покупатель знал или должен был знать об основаниях изъятия; 3) при нарушении продавцом обязанности по передаче предварительно оплаченного товара покупатель вправе потребовать возврата переданной суммы. При этом на сумму начисляются проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ со дня, когда должен быть передан товар, если договором не предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты со дня получения суммы. Если продавец не передает товар, проданный в кредит (в том числе в рассрочку), применяются правила ст. 328 ГК РФ (т. е. покупатель вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения и потребовать возмещения убытков, а если исполнение произведено – потребовать передачи товара).

Ответственность покупателя:

1) если покупатель в нарушение закона или договора не принимает или отказывается принять и оплатить товар, продавец вправе потребовать принятия товара и его оплаты или отказаться от исполнения договора;

2) при несвоевременной оплате переданного товара продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст. 395 ГК РФ;

3) если покупатель не исполнил обязанности по предварительной оплате товара, то применяются правила, предусмотренные ст. 328 ГК РФ;

4) при неисполнении покупателем обязанности по оплате товара, проданного в кредит, продавец вправе потребовать возврата неоплаченного товара или оплаты переданного товара. Если выдвинуто последнее требование, то на просроченную сумму начисляются проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ – со дня, когда товар должен быть оплачен, если договором не предусмотрена обязанность уплачивать проценты со дня передачи товара продавцу. Данное правило применяется и при продаже товара в кредит с оплатой в рассрочку.

1.3. Договор мены – это договор, по которому стороны взаимно обязуются передать друг другу имущество в собственность (ст. 567 ГК РФ). Правовое регулирование мены в

значительной степени опирается на нормы о купле-продаже. Хотя с экономической точки зрения купля-продажа является частным случаем обмена товара на товар (деньги), в правовом аспекте сам договор мены сконструирован по модели договора купли-продажи. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять (п. 2 ст. 567 ГК РФ).

Договор мены является **консенсуальным, возмездным и взаимным**.

Сторонами договора мены могут выступать любые субъекты гражданского права.

Ограничения на участие в договоре мены, существующие для граждан и юридических лиц, в целом аналогичны ограничениям на их участие в договоре купле-продаже. При этом договор мены может носить как потребительский, общегражданский характер (между гражданами, а также некоммерческими организациями), так и коммерческий (между предпринимателями) в зависимости от назначения предмета договора. Сторонами договора мены могут выступать только лица, обладающие правом собственности или другим вещным правом, предполагающим возможность распоряжения соответствующим имуществом.

Условие о предмете – это единственное существенное условие договора мены. Возможна мена любых не изъятых из оборота вещей, в том числе будущих. Субъективные гражданские обязанности, а также личные неимущественные блага не могут выступать предметом мены.

Цена договора мены – это стоимость каждого из встречных предоставлений.

Указание цены договора мены в денежных единицах необязательно. Ведь ценой товара в этом договоре является другой товар, передаваемый взамен.

Поэтому, определив предмет договора (наименование и количество обмениваемых товаров), стороны тем самым определяют и его цену (в натуральном выражении).

Срок договора мены определяется самими сторонами.

Договоры мены, исполняемые в момент совершения, а также сделки между гражданами на сумму менее 10 000 рублей могут заключаться в **устной форме**. Все остальные договоры мены должны облекаться в **письменную форму** (ст. 159–161 ГК РФ). Порядок заключения договоров мены определяется по общим правилам, аналогичным нормам о купле-продаже.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон).

Основной обязанностью участников договора мены является *передача товара в собственность контрагенту*. При этом каждая из сторон самостоятельно несет расходы по передаче и принятию соответствующего товара (п. 1 ст. 568 ГК РФ).

Все условия о количестве, качестве, ассортименте, комплектности и упаковке (таре) обмениваемых товаров регулируются соответствующими нормами гл. 30 ГК РФ в силу прямого указания п. 2 ст. 567 ГК РФ. Аналогично определяются и последствия нарушения сторонами этих условий.

По общему правилу передача обмениваемых товаров должна производиться одновременно. Если же сроки передачи товаров по условиям договора не совпадают, стороны должны руководствоваться общими нормами о встречном исполнении обязательств (ст. 328 ГК РФ).

Переход права собственности на обмениваемый товар приурочен к моменту исполнения обеими сторонами лежащих на них обязанностей, т. е. фактически к моменту исполнения договора. Таким образом, право собственности у обоих приобретателей (покупателей) возникает одновременно после того, как произведена последняя по времени передача товара. Стороны своим соглашением могут это правило изменить (ст. 570 ГК РФ).

Достаточно сложен вопрос о моменте перехода рисков случайной гибели или повреждения обмениваемых товаров. С одной стороны, ст. 211 ГК РФ связывает несение риска случайной гибели вещи с наличием права собственности на эту вещь, если иное не предусмотрено законом или договором. С другой стороны, ст. 459 ГК РФ приурочивает переход риска к моменту исполнения обязанности по передаче товара. Но эта статья может применяться к договору мены, только если это не противоречит существу мены (п. 2 ст. 567 ГК РФ). Если между вручением обмениваемых товаров имеется разрыв во времени, одна из сторон лишается владения вещью (передав ее другой стороне), но сохраняет при этом право собственности на нее (которое не переходит к приобретателю в силу общего правила ст. 570 ГК РФ). В этой ситуации возложение риска случайной гибели вещи на ее собственника поставило бы его в затруднительное положение, ведь он уже не может реально влиять на сохранность вещи. Таким образом, риск случайной гибели или повреждения вещи может переходить на покупателя по договору мены до момента возникновения у него права собственности на соответствующий товар. В известном смысле это должно стимулировать его к скорейшей передаче встречной вещи, своего товара.

Обязанность передать товар свободным от прав третьих лиц вытекает из ст. 571 ГК РФ. Ее содержание определяется соответствующими статьями гл. 30 ГК РФ (ст. 461–462 ГК РФ). Эвикция товара, являющегося предметом мены, дает потерпевшей стороне право требовать возврата переданного ею в обмен товара, а также возмещения убытков.

Обязанность стороны договора информировать контрагента о нарушении последним условий договора мены не предусмотрена гл. 31 ГК РФ. Однако такая обязанность существует и регулируется аналогично правилам ст. 483 ГК РФ.

1.4. Договор дарения – это соглашение, по которому 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).

Дарение является **односторонним договором**, в котором у одаряемого отсутствуют обязанности (кроме пожертвования). Сегодня дарение может быть как **реальным, так и консенсуальным договором** (содержать обещание совершить дарение в будущем). В прежнем отечественном законодательстве дарение рассматривалось лишь как реальный договор. Дарение является **безвозмездным договором** - не является дарением передача имущества в порядке наследственного преемства или завещательного отказа. Безвозмездный переход имущества наследодателя к наследникам или отказополучателям обусловлен фактом его смерти, а не его намерением одарить этих лиц. В силу этого закон признает ничтожным договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя. Уплата символической суммы за подаренную вещь (иногда встречающаяся в бытовых отношениях) либо оказание дарителю одаряемым каких-либо личных услуг не превращают этот договор в возмездный. Однако встречная передача одаряемым дарителю вещи или права не признается дарением, а рассматривается как притворная сделка (абз.2 п.1 ст.572, п.2 ст.170 ГК РФ).

Сторонами дарения являются *даритель и одаряемый*, которыми могут выступать все субъекты гражданского оборота с учетом следующих особенностей и ограничений.

Дарение предполагает участие в нем дееспособных лиц. Однако в соответствии с п.2 ст.26 и п.2 ст.28 ГК РФ малолетние и несовершеннолетние вправе самостоятельно совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (если только они не требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации), т.е. выступать в качестве одаряемых. В роли дарителей они могут выступать лишь при совершении ими мелких бытовых сделок или распоряжаясь строго определенным имуществом в пределах, прямо предусмотренных законом (п.1 и 2 ст.26, п.1 и 2 ст.28 ГК РФ).

Запрещается дарение имущества, кроме "обычных подарках небольшой стоимости (не свыше 3 000 рублей):

- 1) от имени малолетних или недееспособных граждан их законными представителями (с учётом п.2 ст.37 ГК РФ);
- 2) в отношениях между любыми коммерческими организациями;
- 3) работникам лечебных, воспитательных, социальных и аналогичных учреждений гражданами, находящимися в них на лечении, воспитании или содержании (либо их супругами и родственниками);
- 4) государственным служащим (или служащим органов муниципальных образований) в связи с их должностным положением или исполнением ими служебных обязанностей.

Федеральный закон от 27 июля 2004г. №79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» в ст.17 содержит запрет в отношении государственных гражданских служащих получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения). Подарки, полученные гражданским служащим в связи с протокольными мероприятиями, со служебными командировками и с другими официальными мероприятиями, признаются соответственно федеральной собственностью и собственностью субъекта Российской Федерации и передаются гражданским служащим по акту в государственный орган, в котором он замещает должность гражданской службы, за исключением случаев, установленных Гражданским кодексом Российской Федерации.

В некоторых случаях дарение совершается субъектами со специальными ограничениями:

- 1) юридические лица, не являющиеся собственниками своего имущества, могут дарить его лишь с согласия собственника-учредителя (кроме обычных подарков небольшой стоимости);
- 2) дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, допускается по согласию всех участников совместной собственности;
- 3) дарение принадлежащего дарителю права требования к третьему лицу осуществляется с соблюдением правил, предусмотренных ГК РФ для уступки права требования;
- 4) дарение посредством исполнения за одаряемого его обязанности перед третьим лицом осуществляется с соблюдением правил о возложении исполнения обязательства (п.1 ст.313 ГК РФ), а перевод дарителем на себя долга одаряемого перед третьим лицом осуществляется с соблюдением правил о переводе долга (ст.ст.391-392 ГК РФ);

5) дарение может быть совершено представителем дарителя, но в доверенности должны быть указаны одаряемый и предмет дарения, иначе такая доверенность ничтожна.

Предметом дарения сегодня могут быть (данный перечень не является исчерпывающим):

- вещь, передаваемая в собственность одаряемому;
- имущественное право в отношении самого дарителя (точнее, наделение одаряемого таким правом, например правом периодического получения определенной денежной суммы за счет банковского вклада или иного имущества дарителя);
- имущественное право дарителя в отношении третьего лица (например, права требования известной денежной суммы или корпоративного права в виде пакета акций), т.е. безвозмездная уступка требования;
- освобождение одаряемого от исполнения имущественной обязанности в отношении дарителя (прощение долга);
- освобождение одаряемого от его имущественной обязанности перед третьим лицом (путем исполнения этой обязанности дарителем в соответствии с п.1 ст.313 ГК РФ либо перевода на дарителя долга одаряемого с согласия его кредитора на основании ст.391 и 392 ГК РФ).

Цена договора не является условием, так как договор носит безвозмездный характер.

Срок выступает в качестве существенного условия только для консенсуального договора, в котором имеет существенное значение, в какой срок даритель передаст одаряемому предмет дарения.

Форма договора подчиняется следующим правилам:

- 1) реальный договор дарения может быть совершен устно, если его предметом не являются недвижимость либо движимая вещь стоимостью свыше пяти минимальных размеров оплаты труда, отчуждаемая юридическим лицом;
- 2) договор дарения недвижимости подлежит государственной регистрации;
- 3) дарение движимого имущества стоимостью свыше 3000 руб., совершаемое юридическим лицом, требует простой письменной формы (под страхом признания сделки ничтожной);
- 4) консенсуальный договор дарения (содержащий обещание дарения в будущем) независимо от предмета и субъектного состава должен быть совершен в простой письменной форме, также в нем должно быть ясно выражено намерение совершить дарение в будущем (требуется указание конкретного одаряемого лица и точного предмета

дарения - в виде вещи, права или освобождения от обязанности).

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон).

Существует ряд особенностей содержания консенсуального договора дарения:

- право одаряемого требовать исполнения договора дарителем и обязанность дарителя его исполнения в соответствующий срок;
- обязанность одаряемого бережно относиться к подаренной вещи, представляющей большую неимущественную ценность для дарителя (например, к письмам, дневникам, рукописям);
- обязанность одаряемого, принимающего пожертвование лица, обеспечить использование пожертвованного имущества по определенному жертвователем назначению. Как и большинство других сделок, договор дарения может быть заключен под условием, например под условием достижения одаряемым определенного общественно полезного результата (окончание учебного заведения, вступление в брак и т.п.);
- право одаряемого отказаться от принятия дара в любой момент до его передачи дарителем. Отказ от дара требуется совершить в письменной форме, если в такой же форме заключен сам договор дарения (а в случае государственной регистрации последнего отказ от дара тоже подлежит регистрации. Дарителю в таком случае предоставляется право на возмещение реального ущерба (части понесенных им убытков), если договор дарения был заключен в письменной форме (п.3 ст.573 ГК РФ).
- право дарителя отказаться от исполнения этого договора, поскольку оно влечет безвозмездное уменьшение его имущества, но лишь в двух случаях:
 - а) наступление после заключения договора такого ухудшения его имущественного или семейного положения либо состояния здоровья, при котором передача дара приведет к существенному снижению уровня жизни дарителя в связи со значительным уменьшением состава его имущества(п.1 ст.577 ГК РФ). Данное правило не применяется к "обычным подаркам" небольшой стоимости;
 - б) при наступлении оснований, дающим дарителю право отменить дарение (п.1, 2 и 4 ст.578 ГК РФ).

В обеих ситуациях одаряемый лишен возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему отказом дарителя от исполнения договора.

Особенности исполнения и прекращения договора.

Существует право дарителя (а иногда и иных лиц) на отмену дарения - как в консенсуальном, так и в реальном договоре дарения - в случаях обнаружившегося

противоречия между мотивами и результатами дарения или недостижения целей дарения (ст.578 ГК РФ):

- при злостной неблагодарности одаряемого, выразившейся в умышленном преступлении против жизни или здоровья дарителя, членов его семьи или близких родственников;

- при возникновении угрозы гибели подаренной вещи, представляющей большую неимущественную ценность для дарителя, вследствие недолжного обращения с ней одаряемого;

- при совершении дарения индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений законодательства о банкротстве (в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению дарителя несостоятельным и за счет средств, подлежащих включению в конкурсную массу), поскольку дарение при этом, по сути, осуществляется за счет кредиторов дарителя и нередко преследует цели уменьшения обеспечения их требований. В этом случае отмена дарения происходит по требованию заинтересованных лиц (кредиторов), а не самого дарителя;

- наличие в консенсуальном договоре дарения условия о праве дарителя отменить дарение в случае смерти одаряемого.

Отмена дарения влечет для одаряемого обязанность вернуть сохранившуюся вещь дарителю (реституция дара), а при злостной неблагодарности одаряемого - также и обязанность компенсировать дарителю убытки (если дар утрачен либо не носил овестьественного характера). Правила об отмене дарения не распространяются на случаи дарения "обычных подарков".

Правопреемство при дарении (возможно только в консенсуальном договоре дарения):

- 1) смерть гражданина либо реорганизация юридического лица, являвшихся одаряемыми, прекращает их право на получение дара;

- 2) смерть гражданина либо реорганизация юридического лица, являвшихся дарителями, влечет переход их обязанности передать дар к наследникам (правопреемникам). Однако эти правила диспозитивны и могут быть изменены в самом договоре дарения.

Даритель отвечает за вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу одаряемого недостатками подаренной вещи. Условием такой ответственности является наличие в подаренной вещи известных дарителю скрытых недостатков (возникших, следовательно, до передачи вещи), о которых он не предупредил одаряемого, т.е.

причинение последнему имущественного вреда умышленными или грубо неосторожными действиями дарителя. В консенсуальном договоре дарения возможна также и ответственность дарителя в виде возмещения одаряемому убытков, которые он понес вследствие нарушения дарителем некоторых условий такого договора, например о количестве и качестве даримого имущества.

1.5. Договор ренты – это договор, в силу которого одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты определенную денежную сумму либо предоставлять средства на его содержание в иной форме (п. 1 ст. 583 ГК РФ).

Предусматриваются *два вида ренты*: постоянная и пожизненная. Пожизненная рента может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

Из определения договора следует, что он носит **реальный** характер, так как помимо придания договору соответствующей формы для его заключения требуется передача имущества плательщику ренты. После передачи имущества получатель ренты не несет по договору никаких обязанностей, обладая лишь правами. Следовательно, договор ренты является **односторонним**. **Возмездность** договора обусловлена тем, что имущество передается в обмен на предоставление содержания в виде определенной денежной суммы или в иной форме.

Сторонами договора выступают *плательщик ренты* и *получатель ренты*.

Плательщиком ренты может быть любое лицо в соответствии с его правоспособностью, а получателем – только граждане и некоммерческие организации.

Гражданин может быть получателем постоянной и пожизненной ренты. Некоммерческие организации могут быть получателями постоянной ренты, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности.

Общие положения о ренте применяются к регулированию отношений конкретного вида ренты, если нет специальных правил.

Существенными условиями договора ренты являются: предмет, срок рентных платежей, способ обеспечения обязательств по уплате ренты.

Предметом договора ренты может быть любое имущество: движимое и недвижимое (ст. 130 ГК РФ). В их числе: денежные суммы, предприятия, частные

коллекции картин, посуда, мебель, изделия из драгоценных металлов, а также квартира, жилой дом, дача, гараж. Все зависит от целей, которым служат рентные платежи.

Выплата рентных платежей в зависимости от характера ренты осуществляется в разных формах: предоставлением вещей, деньгами, выполнением работ или оказанием услуг, удовлетворением потребностей получателя ренты в жилище, питании и одежде, а также уходе за ним, оплате ритуальных услуг. Важные условия договора – периодичность, размер и обеспечение выплат (ст. 587 ГК РФ). При всем разнообразии форм рентных платежей денежный эквивалент договора обязателен. Требование о выплате рентных платежей заявляется лишь после передачи получателем принадлежащего ему имущества плательщику ренты в собственность (ст. 586 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено договором ренты, рента выплачивается по окончании каждого календарного квартала (ст. 591, 598 ГК РФ).

Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано в собственность плательщику как за плату, так и бесплатно.

Если имущество передается за плату, к отношениям по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже (гл. 30 ГК РФ), если бесплатно – правила о договоре дарения (гл. 32 ГК РФ), поскольку иное не установлено гл. 33 ГК РФ и не противоречит существу ренты.

Существенным условием, определяющим разновидность договора ренты, является его **срок**. Он дифференцирует ренту на постоянную, т. е. непрерывную, не имеющую срока прекращения платежа, а также пожизненную, т. е. на время жизни одного или нескольких получателей ренты, каковы бы ни были ее продолжительность и обременительность рентных платежей. В случае смерти получателя прекращается обязательство по выплате ренты. Рента на условиях пожизненного содержания лица с иждивением может быть только пожизненной.

При передаче под выплату ренты денег и иного движимого имущества в договоре ренты обязательно должно содержаться условие либо о **предоставлении плательщиком ренты обеспечения исполнения его обязательств** – путем установления в договоре неустойки, предоставления поручительства, банковской гарантии и пр. (ст. 329 ГК РФ), либо **об обязанности плательщика ренты застраховать** в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение плательщиком рентных обязательств.

При отсутствии в договоре такого существенного условия (одного из двух названных) договор ренты будет считаться незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ), даже если

он был нотариально удостоверен. Исключение должны составлять случаи, при которых хотя обеспечение в договоре ренты и не упомянуто, но к моменту заключения рентного договора оно уже фактически существовало. Например, поручительство может быть дано не только для обеспечения существующего обязательства, но и обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК РФ).

По смыслу п. 2 и 3 ст. 587 ГК РФ обеспечение может быть предоставлено плательщиком ренты до, во время и после заключения договора ренты. В случае если после заключения договора ренты ее плательщик так и не предоставил получателю необходимого обеспечения либо возникли иные обстоятельства, названные в п. 3 ст. 587 ГК РФ, то получатель ренты вправе расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков.

Исходя из содержания п. 2 и 3 ст. 450 ГК РФ, а также п. 3 ст. 453 ГК РФ, договор ренты в этом случае может быть расторгнут получателем ренты в судебном порядке. Исключение могут составлять ситуации, при которых в соответствии с договором ренты движимое имущество передается плательщику ренты только в обмен на предоставляемое им обеспечение.

Если обеспечение так и не будет предоставлено, получатель ренты сможет в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора ренты (от передачи имущества плательщику) и при условии, что такой отказ прямо обусловлен в договоре ренты, договор будет считаться расторгнутым без обращения в суд (п. 3 ст. 450 ГК РФ). Однако если получатель ренты захочет при этом потребовать возмещения убытков, то ему придется обратиться в суд.

Закон весьма строго подходит к **форме** договора ренты. Договор ренты подлежит обязательному нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит и государственной регистрации (ст. 584 ГК РФ). Несоблюдение нотариальной формы договора ренты, а если под ее выплату отчуждается недвижимость – требования о его регистрации влечет ничтожность договора ренты (ст. 165 ГК РФ).

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон).

Основной обязанностью *плательщика ренты является обязанность выплатить ренту*. Обязательство по выплате постоянной ренты может быть прекращено соглашением сторон о расторжении договора. При этом стороны сами определяют, на каких началах это происходит, в частности, производится ли возврат имущества и уже выплаченных рентных платежей, выплачивается ли получателю ренты какая-либо

компенсация или нет и т. п. Получатель ренты может в любой момент отказаться от дальнейшего получения рентных выплат, тем самым прекратив обязательство прощением долга (ст. 415 ГК РФ).

Закон предоставляет *право на выкуп ренты* (право требовать выкупа ренты) как плательщику ренты, так и ее получателю. Суть выкупа ренты заключается в том, что плательщик ренты одновременно или в ином порядке, предусмотренном договором либо дополнительно согласованном сторонами, выплачивает получателю ренты сумму, в которую заранее оценена постоянная рента либо которая определена в порядке, установленном законом, и это приводит к освобождению его от обязанностей по дальнейшей выплате ренты. Выкуп ренты не следует смешивать с правом прекращения договора по соглашению сторон. Такое соглашение также может предусматривать выплату получателю ренты компенсации, при определении размера которой стороны не связаны какими-либо установленными законом или договором условиями. В отличие от этого выкуп ренты представляет собой прекращение обязательства, которое осуществляется по инициативе одной из его сторон. Право плательщика на выкуп ренты носит безусловный характер и может быть ограничено лишь специальной оговоркой в договоре о том, что выкуп не может быть осуществлен при жизни получателя ренты либо в течение иного срока, не превышающего 30 лет с момента заключения договора (п. 3 ст. 592 ГК РФ). Если же в договор включено условие об отказе плательщика постоянной ренты от права на ее выкуп, то оно признается ничтожным и соответственно не препятствует выкупу ренты.

Чтобы воспользоваться правом на выкуп ренты, плательщик должен в письменной форме заявить о своем отказе от дальнейшей выплаты ренты не позднее чем за 3 месяца до прекращения выплаты ренты, если иной, причем более длительный, срок не предусмотрен договором. В целях защиты интересов получателя ренты законом установлено, что обязанность по выплате ренты с плательщика не снимается до тех пор, пока получателю ренты не будет выплачена вся сумма выкупа. Это правило закона является диспозитивным и действует лишь тогда, когда договором не предусмотрен иной порядок выкупа ренты.

В отличие от плательщика ренты ее получатель вправе требовать выкупа ренты плательщиком ренты лишь в случаях, которые указаны в законе или в договоре. Статья 593 ГК РФ, которая устанавливает такие случаи, связывает данное право получателя ренты в основном с нарушениями плательщиком его обязательств, которые либо уже

состоялись, либо могут произойти в будущем в связи с изменением тех или иных обстоятельств. *Таковыми основаниями могут служить:*

1) просрочка плательщиком ренты ее выплаты более чем на один год, если иное не предусмотрено договором постоянной ренты;

2) нарушение плательщиком ренты обязательства по обеспечению выплаты ренты (ст. 587 ГК РФ);

3) признание плательщика ренты неплатежеспособным либо возникновение иных обстоятельств, с очевидностью свидетельствующих о том, что рента не будет выплачиваться им в размере и в сроки, которые установлены договором;

4) поступление недвижимого имущества, переданного под выплату ренты, в общую собственность или раздел этого имущества между несколькими лицами.

Договором могут быть предусмотрены и другие основания для требования получателя ренты о ее выкупе, например переход имущества, переданного под выплату постоянной ренты, к иному лицу; существенное изменение состава, качества или назначения имущества и т. п. С учетом того, что требование о выкупе ренты не является мерой гражданско-правовой ответственности, оно может быть заявлено получателем ренты независимо от того, виновен ли плательщик ренты в нарушении лежащих на нем обязательств.

Выкуп постоянной ренты осуществляется по цене, которая заранее определена сторонами в договоре. При решении этого наиболее сложного для рассматриваемого договора вопроса стороны должны учитывать целый ряд обстоятельств, в частности стоимость переданного под выплату ренты имущества, величину установленных договором рентных платежей, естественный износ имущества при его использовании и т. п. Договор может предусматривать ограничение права выкупа – выкуп не может иметь место при жизни получателя ренты или в течение иного срока, не превышающего 30 лет с момента заключения.

Если выкупная цена постоянной ренты договором не установлена, она определяется по правилам, предусмотренным п. 2–3 ст. 594 ГК РФ:

1) в договоре, по которому имущество передано за плату, выкуп осуществляется по цене, соответствующей годовой сумме ренты;

2) если имущество под выплату ренты передано бесплатно, в выкупную сумму наряду с годовой суммой рентных платежей включается цена переданного имущества, определяемая в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ, т. е. исходя из цен, обычно взимаемых за аналогичное имущество.

Права получателя постоянной ренты могут передаваться путем уступки требования и переходить по наследству либо в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором. Новый получатель ренты должен соответствовать рассмотренным требованиям (гражданин или некоммерческая организация, если это не противоречит закону и соответствует целям деятельности последней).

При существенном нарушении договора получатель пожизненной ренты вправе по своему усмотрению либо требовать от плательщика ренты ее выкупа, либо расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков (п. 1 ст. 599 ГК РФ). Выкуп имущества осуществляется на тех же условиях, которые установлены в отношении выкупа постоянной ренты, т. е. по цене, заранее оговоренной сторонами в договоре или определенной в соответствии с законом (ст. 594 ГК РФ). При этом, однако, получатель ренты пользуется одной ощутимой льготой. Если под выплату пожизненной ренты имущество было отчуждено бесплатно, получатель ренты вправе требовать возврата этого имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты (п. 2 ст. 599 ГК РФ).

При расторжении договора со взысканием убытков получатель ренты вправе претендовать на то, чтобы ему были возмещены все его имущественные потери, включающие стоимость переданного имущества, при одновременном зачете полученных им от плательщика ренты средств в виде компенсации за имущество и рентных платежей. Настаивать при этом на возврате имущества получатель ренты по общему правилу не вправе.

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.

При передаче под выплату ренты денег и иного движимого имущества в договоре ренты обязательно должно содержаться условие либо о предоставлении плательщиком ренты обеспечения исполнения его обязательств – путем установления в договоре неустойки, предоставления поручительства, банковской гарантии и прочего (ст. 329 ГК РФ), либо об обязанности плательщика ренты застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение плательщиком рентных обязательств.

При отсутствии в договоре такого существенного условия (одного из двух названных) договор ренты будет считаться незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ), даже если

он был нотариально удостоверен. Исключение составляют случаи, при которых, хотя обеспечение в договоре ренты и не упомянуто, но к моменту заключения рентного договора оно уже фактически существовало.

По смыслу п. 2 и 3 ст. 587 ГК РФ обеспечение может быть предоставлено плательщиком ренты до, во время и после заключения договора ренты. В случае если после заключения договора ренты ее плательщик так и не предоставил получателю необходимого обеспечения либо возникли иные обстоятельства, названные в п. 3 ст. 587 ГК РФ, то получатель ренты вправе расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков. Исходя из содержания п. 2 и 3 ст. 450 ГК РФ, а также п. 3 ст. 453 ГК РФ, договор ренты в этом случае может быть расторгнут получателем ренты в судебном порядке. Исключение могут составлять ситуации, при которых в соответствии с договором ренты движимое имущество передается плательщику ренты только в обмен на предоставляемое им обеспечение. Если обеспечение так и не будет предоставлено, получатель ренты сможет в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора ренты (от передачи имущества плательщику) и при условии, что такой отказ прямо обусловлен в договоре ренты, договор будет считаться расторгнутым без обращения в суд (п. 3 ст. 450 ГК РФ). Однако если получатель ренты захочет при этом потребовать возмещения убытков, то ему придется обратиться в суд.

Из текста п. 4 ст. 453 и п. 3 ст. 587 ГК РФ вытекает, что при расторжении договора ренты по п. 3 ст. 587 ГК РФ получатель ренты, помимо возмещения убытков, вправе потребовать возврата переданного под выплату ренты движимого имущества лишь в одном случае – если это прямо предусмотрено в договоре ренты. В остальных случаях он может требовать только возмещения убытков.

Независимо от того, в какой форме осуществляются рентные платежи (вещами, деньгами, выполненными работами и т. п.), их просрочку закон во всех случаях связывает с ответственностью плательщика за неисполнение денежного обязательства, так как при всем разнообразии форм рентных платежей денежный эквивалент договора обязателен. Проценты за пользование плательщиком ренты причитающимися получателю ренты денежными средствами взыскиваются в порядке, предусмотренном в ст. 395 ГК РФ. В частности, на участников рентных отношений в полном объеме распространяется правило п. 2 ст. 395 ГК РФ о том, что если убытки, причиненные получателю ренты неправомерным использованием его средствами, превышают сумму причитающихся ему процентов, то получатель ренты вправе требовать от плательщика ренты возмещения убытков в части, превышающей проценты. Порядок взыскания процентов за пользование

чужими денежными средствами разъяснен в п. 50 и 51 постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8⁴⁹. Согласно этому совместному постановлению в отношениях с участием как организаций, так и граждан размер процентов определяется единой учетной ставкой Центрального банка России по кредитным ресурсам, предоставляемым коммерческим банкам (ставкой рефинансирования).

Стороны свободны в установлении иного, чем указано в ст. 395 ГК РФ, размера процентов, но это должно быть предусмотрено в договоре.

Рента, обусловленная передачей недвижимости, обременяет ее. Последующее отчуждение такого имущества плательщиком ренты третьему лицу влечет перевод на него долга в виде обязанности по выплате ренты и в случае платного договора ренты уплаты цены за недвижимость. Пункт 1 ст. 391 ГК РФ не предусматривает каких-либо изъятий в отношении необходимости получения согласия кредитора на перевод долга. Обеспечение интересов получателя ренты, согласия которого на продажу недвижимости и происходящий вследствие этого перевод долга в данном случае не требуется, достигается сохранением бывшего плательщика ренты в качестве субсидиарного по общему правилу должника в обязательстве по выплате ренты. Передавший недвижимость в собственность третьего лица плательщик ренты перестает быть таким плательщиком, но не освобождается полностью от ответственности по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты. По закону он несет субсидиарную, т. е. дополнительную, ответственность по таким требованиям вместе с основным должником – новым собственником переданной первоначально под выплату ренты недвижимости (ст. 399 ГК РФ). Вместо субсидиарной ответственности законом или договором может быть предусмотрена солидарная ответственность предпоследнего собственника обремененного рентой недвижимого имущества, при которой получатель ренты вправе по своему выбору заявить требование как к последнему, так и к предпоследнему собственнику недвижимости или одновременно к ним обоим (ст. 322, 323 ГК РФ). При этом солидарная ответственность может быть предусмотрена как непосредственно в договоре ренты, так и в договоре об отчуждении недвижимости между последним и предпоследним ее собственниками.

⁴⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 (ред. от 23.06.2015) «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, обременено не только обязательством по выплате ренты, но одновременно и залоговым обязательством (ст. 587 ГК РФ).

Отдельно следует остановиться на **договоре пожизненного содержания с иждивением** – это договор, в силу которого одна сторона – получатель ренты – гражданин – передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц) (п. 1 ст. 601 ГК РФ).

Договор пожизненного содержания с иждивением является разновидностью договора пожизненной ренты, в связи с чем к пожизненному содержанию с иждивением применяются правила о пожизненной ренте.

Сторонами рассматриваемого договора выступают те же лица, которые могут быть сторонами договора пожизненной ренты.

Возлагая на плательщика ренты обязанности по обеспечению потребности в жилище, питании, одежде и тому подобном, 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. Учитывая это, закон устанавливает, что 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). Сказанное позволяет квалифицировать договор пожизненного содержания с иждивением как *договор доверительного характера*.

Предмет договора пожизненного содержания с иждивением специфичен тем, что:

1) в обеспечение пожизненного содержания может отчуждаться лишь недвижимое имущество – жилой дом, квартира, земельный участок и т. д.;

2) 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. Стороны могут

пойти дальше и конкретизировать не только условия, качество, форму и тому подобное каждого вида предоставления, но и зафиксировать в договоре их величину в стоимостном выражении. В соответствии с п. 2 ст. 602 ГК РФ стоимость общего объема содержания в месяц не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом. Данное требование закона является императивным, равно как и правило о том, что размер данного вида ренты подлежит индексации соответственно росту минимального размера оплаты труда (ст. 318 ГК РФ).

В случае, если между сторонами возникает спор об объеме содержания, которое предоставляется или должно предоставляться гражданину, он может быть передан на разрешение суда. Когда условия договора не позволяют суду прийти к однозначным выводам, он должен руководствоваться принципами добросовестности и разумности (п. 3 ст. 602 ГК РФ). Статья 603 ГК РФ содержит 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. Поскольку стороны по своему соглашению в любой момент могут прекратить связывающее их обязательство либо преобразовать его путем новации в другое обязательство, например в обязательство по выплате пожизненной ренты, данная норма имеет смысл лишь в том случае, если правом требовать замены вида предоставления наделяется в договоре либо только одна сторона, либо обе стороны.

Срок действия договора определяется самой его природой и равен периоду жизни иждивенца. Периодичность предоставления содержания законом особо не оговаривается, так как данный вопрос решается исходя из необходимости обеспечения нормальных естественных потребностей человека. Вместе с тем сами стороны могут регламентировать и этот аспект своих взаимоотношений. Что касается стоимости объема содержания с иждивением, то она рассчитывается по общему правилу ежемесячно, если сторонами не предусмотрено иное.

Обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты. Как и применительно к пожизненной ренте, при жизни иждивенца 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.

Прекращение обязательства пожизненного содержания с иждивением по данному основанию имеет две особенности по сравнению с аналогичным прекращением обязательства пожизненной ренты:

1) более широким является перечень тех нарушений обязательств плательщика ренты, которые должны считаться существенными. К ним дополнительно относятся отчуждение, сдача в залог или иное обременение имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, без предварительного согласия получателя ренты, а также утрата, повреждение имущества или иные действия (бездействие) плательщика ренты, которые приводят к существенному снижению стоимости этого имущества;

2) 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. Если плательщик ренты произвел отчуждение имущества, то при решении вопроса, может ли оно быть истребовано получателем ренты у третьего лица, учитываются правила ст. 302 ГК РФ. По смыслу закона, если имущество было передано за плату, последняя должна быть возвращена плательщику ренты с учетом износа имущества, т. е. соответственно уменьшена. Но специально подчеркивается, что плательщик ренты не вправе требовать компенсации расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты (п. 2 ст. 605 ГК РФ).

Контрольные вопросы:

1. Правовой анализ «договора купли-продажи» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

2. Правовой анализ «договора мены» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;

- Особенности исполнения и прекращения договора.

4. Правовой анализ «договора дарения» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

5. Правовой анализ «договора ренты» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

Аналитические вопросы:

1. На какие отношения распространяется действие Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»?
2. Дайте толкование понятию «контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Дайте определение понятию «энергия». Назовите ее специфические свойства.
4. Раскройте основные положения об ответственности сторон договора ренты.
5. Раскройте проблемы правоприменительной (судебной и арбитражной) практики по обязательствам, связанным с передачей имущества в собственность.

Глава 2. Обязательства по передаче имущества во временное пользование

- 1.5. Общая характеристика обязательств по передаче имущества во временное пользование
- 1.6. Договор аренды (общие положения)
- 1.7. Договор найма жилого помещения

1.8. Договор безвозмездного пользования (ссуды)

знать:

- *понятие, признаки обязательств по передаче имущества во временное владение и пользование;*
- *разновидности договоров, входящих в систему обязательств;*
- *содержание договора аренды и ее разновидностей; найма жилого помещения; безвозмездного пользования (ссуды);*
- *основания и порядок заключение, исполнения и прекращения договора;*

уметь:

- *ориентироваться в законодательстве о системе обязательств и отдельных договорах;*
- *анализировать договорные условия аренды и ее разновидностей; найма жилого помещения; безвозмездного пользования (ссуды);*
- *применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области обязательств по передаче имущества во временное пользование и входящих в нее договоров;*
- *составлять договоры, аренды и ее разновидностей; найма жилого помещения; безвозмездного пользования (ссуды);*
- *оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;*
- *анализировать и решать юридические проблемы аренды и ее разновидностей; найма жилого помещения; безвозмездного пользования (ссуды).*

1.1. Данные обязательства относятся к договорным, опосредующим переход не только права пользования, но также права владения и иных правомочий собственника, не связанных с распоряжением. В рамках договоров, входящих в данную группу обязательств, собственник реализует норму, закрепленную в п.2 ст.209 ГК РФ, в соответствии с которой собственник вправе по своему усмотрению передавать другим лицам, оставаясь собственником права владения, пользования имуществом и обременять его другими способами. В литературе считают, что при этом право собственности в силу присущего ей «свойства эластичности» сжимается в результате обременений, после их отпадения право собственности «восстанавливается» в полном объеме.

Действующее гражданское законодательство в систему обязательств по передаче имущества в собственность включает следующие виды договоров:

1. Договор аренды и его разновидности (прокат, аренда транспортных средств, аренда предприятий, аренда зданий и сооружений, финансовая аренда);
2. Договор найма жилых помещений;
3. Договор ссуды.

Субъектный состав:

- стороной договора, передающей имущество в пользование, является собственник имущества или управомоченное лицо (действующее на основании доверенности);
- в ряде случаев передавать имущество в пользование могут субъекты права хозяйственного ведения и оперативного управления;
- в некоторых договорах данной группы обязательств участвуют специальные субъекты. Например, арендодателем в договоре проката могут быть только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие сдачу имущества в прокат в качестве постоянной предпринимательской деятельности.

Предметом договоров, которые Гражданским кодексом РФ отнесены к обязательствам по передаче имущества в пользование, является имущество. Причем, исходя из содержания ст.607 ГК РФ, термин «имущество» понимается в узком смысле и охватывает только вещи (движимые и недвижимые). Кроме того, в силу природы обязательств по передаче имущества в пользование, вещи, являющиеся предметом договоров, должны быть непотребляемыми и индивидуально определенными.

В некоторых договорах предъявляются особые требования к предмету. Так, предметом договора лизинга не могут быть земельные участки. Предметом договора проката могут быть только движимые вещи.

По моменту заключения большинство договоров группы этих обязательств – консенсуальные. Вместе с тем встречаются и реальные договоры (договор аренды транспортных средств), а также формальные договоры (которые считаются заключенными с момента государственной регистрации – договор аренды зданий и сооружений на срок не менее одного года)

По соотношению прав и обязанностей большинство договоров относятся к взаимным.

По наличию или отсутствию встречного предоставления большинство договоров возмездные (исключение, договор безвозмездного пользования, который является безвозмездным).

Ответственность сторон строится как по общим правилам, так и обладает спецификой. Например. Арендодатель по договору аренды транспортного средства с экипажем, а не арендатор, как это следовало бы из общих норм гл.59 ГК РФ, несет ответственность за вред, причиненный третьим лицам транспортным средством.

С целью облегчения усвоения материала, обобщения и систематизации знаний при подготовке к экзаменам, содержание глав, посвященных отдельным видам договоров, будут изложены в следующем порядке:

1. **понятие договора;**
2. **юридическая классификация договора по:**
 - **моменту заключения (консенсуальный/реальный);**
 - **наличию или отсутствию встречного предоставления (возмездный/безвозмездный);**
 - **соотношению прав и обязанностей (взаимный/односторонний);**
3. **стороны;**
4. **предмет и иные существенные условия;**
5. **форма договора;**
6. **содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон).**

Предложенная структура материала соответствует принятому в цивилистике плану характеристики договора и общей логике анализа договора.

1.2. Договор аренды – это договор, в силу которого одна сторона – арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить другой стороне – арендатору (нанимателю) имущество во временное владение и пользование или во временное пользование, а арендатор обязуется уплачивать за это арендную плату (ст. 606 ГК РФ).

Договор аренды является **консенсуальным, взаимным, возмездным**.

Стороны договора: арендатор и арендодатель. *Арендатором* может быть любое физическое и юридическое лицо. *Арендодатель* – это собственник передаваемого в пользование имущества или лицо, уполномоченное законом или собственником сдавать имущество в аренду (ст. 608 ГК РФ). Законом уполномочены субъекты права хозяйственного ведения и оперативного управления. При этом субъекты права хозяйственного ведения (государственные и муниципальные унитарные предприятия) могут сдавать в аренду недвижимое имущество лишь с согласия собственника в лице его полномочного органа (ст. 295 ГК РФ). Субъекту права оперативного управления

(казенному предприятию) требуется согласие собственника при сдаче в аренду как движимого, так и недвижимого имущества (ст. 297 ГК РФ), а учреждение вообще не наделено правом сдачи в аренду закрепленного за ним имущества, а также имущества, приобретенного им за счет средств, выделенных по смете. Учреждение может сдавать в аренду лишь имущество, приобретенное им на доходы, полученные в результате предпринимательской деятельности, разрешенной учреждению его учредительными документами (ст. 298 ГК РФ).

Существенным условием договора аренды является условие о его предмете, т. е. о том имуществе, которое подлежит передаче арендатору.

Предметом аренды могут быть только индивидуально-определенные непотребляемые вещи. При отсутствии в договоре данных об объекте, подлежащем передаче в аренду, это условие считается несогласованным, а сам договор — незаключенным. Предмет аренды должен быть четко определен в договоре.

В качестве предмета договора аренды могут выступать земельные участки и другие обособленные природные объекты (например, участки леса или водные объекты), здания, сооружения и иные виды недвижимого имущества, предприятия и другие имущественные комплексы, оборудование, транспортные средства и иное движимое имущество.

Законом могут быть установлены виды имущества, сдача в аренду которого не допускается или ограничивается. Изъятые из оборота вещи сдаваться в аренду не могут, а ограниченные в обороте сдаются при условии соблюдения установленных ограничений. Например, сдача и получение в аренду оружия возможны только для тех арендодателей и арендаторов, которые имеют соответствующие разрешения. Но ограничения могут устанавливаться и в отношении вещей, свободных в обороте, в зависимости, например, от их принадлежности определенным собственникам. Существенные ограничения установлены в отношении имущества, находящегося в государственной собственности. Все же остальные вещи могут сдаваться в аренду свободно.

Законом могут быть установлены особенности сдачи в аренду земельных участков и других обособленных природных объектов (п. 2 ст. 607 ГК РФ). Эти особенности вытекают прежде всего из невозобновляемости многих природных ресурсов, их ограниченности (подчас уникальности), а потому — необходимости специально предусматривать меры, направленные на их рациональное использование. В частности, при сдаче в аренду земельных участков должно соблюдаться их целевое назначение (ст. 42 Земельного кодекса РФ от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (в ред. от 7 марта 2005 г.)). Использование иных объектов природы, в том числе на началах аренды, как правило,

возможно только при наличии лицензии. Поэтому при заключении договоров аренды природных объектов недостаточно использовать только нормы ГК РФ, а всегда нужно обращаться к специальному законодательству.

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды (п. 3 ст. 607 ГК РФ). Этот вывод вытекает также из п. 3 ст. 611 ГК РФ. Степень индивидуализации предмета аренды зависит от его природы. Наиболее строгие требования предъявляются к таким сложным объектам, как транспортные средства, недвижимое имущество и предприятия. Закон подробно перечисляет те критерии, при помощи которых производится их обособление, и регламентирует процедуру их определения. Так, объекту недвижимости должен быть присвоен уникальный кадастровый номер как результат кадастрового и технического учета (инвентаризации). Только после подробного описания объекта недвижимости могут быть зарегистрированы какие-либо права на него (сделки с ним), в том числе и договор аренды. При сдаче в аренду земельного участка (участка недр, леса, водного объекта) к договору должен быть приложен план участка с указанием части, сдаваемой в аренду. При сдаче в аренду здания, сооружения или помещения прилагаются поэтажные планы, на которых обозначаются сдаваемые в аренду помещения.

Вещь, передаваемая в аренду, должна быть *юридически незаменимой*, ведь по окончании договора возврату подлежит та же вещь. Вещи, определяемые родовыми признаками, не могут составлять предмет договора аренды, поскольку относятся к юридически заменимым.

По общему правилу предмет договора аренды является единственным его существенным условием (п. 3 ст. 607 ГК РФ). В отдельных видах договора аренды к существенным отнесены и иные условия, например о цене при аренде зданий и сооружений (п. 1 ст. 654 ГК РФ). При аренде отдельных видов имущества, особенно природных ресурсов, перечень существенных условий еще шире.

Что же касается **срока**, то договор аренды может быть заключен как на определенный (п. 1 ст. 610 ГК РФ), так и на неопределенный срок (п. 2 ст. 610 ГК РФ). Определенный срок должен быть установлен в договоре способами, предусмотренными ст. 190 ГК РФ. Если срок аренды в договоре не указан, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за 1 месяц, а при аренде недвижимого имущества – за 3 месяца. Законом или договором может быть

установлен и иной срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок (абз. 2 п. 2 ст. 610 ГК РФ). Отказ от договора аренды, заключенного на неопределенный срок, является правом, а не обязанностью сторон. Если ни одна из сторон не заявляет об отказе от договора, последний может длиться сколь угодно долго. Поэтому точнее вести речь о договоре аренды, заключенном не на неопределенный срок, а без указания срока, т. е. под отменительным условием расторжения договора по инициативе любой из сторон договора. В этих случаях, если срок аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законом, договор по истечении предельного срока прекращается. Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному (п. 3 ст. 610 ГК РФ).

Цена договора (арендная плата), как и срок, не относится к существенным условиям. Если арендная плата договором не установлена, применяется обычная арендная плата (п. 3 ст. 424 ГК РФ, п. 1 ст. 614 ГК РФ).

Форма договора аренды урегулирована в ст. 609 ГК РФ. Помимо общих требований к форме всякого договора, законом для договора аренды установлены и специальные требования. Договор аренды на срок более года, а также если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока, должен быть заключен в простой письменной форме (п. 1 ст. 609 ГК РФ). Договор на срок более года независимо от его суммы способен довольно серьезно ущемить имущественные интересы сторон, поэтому его содержание должно быть формализовано. Что же касается письменной формы договоров аренды, заключаемых с участием юридических лиц, то правило п. 1 ст. 609 ГК РФ есть лишь конкретизация общего правила, закрепленного подп. 1 п. 1 ст. 161 ГК РФ. В устной форме могут быть заключены только договоры аренды между гражданами сроком менее чем на год, если только законом не установлены дополнительные требования к форме отдельных видов договоров аренды или аренды определенных видов имущества.

Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом. Эта регистрация осуществляется в соответствии с Федеральным законом № 122-ФЗ. Аренда рассматривается как ограничение (обременение) права собственности (или иного вещного права) на объект недвижимости. Иными словами, регистрация договора аренды всегда вторична. Ей должна предшествовать регистрация того права, которое обременено договором аренды, и права собственности,

если оно не совпадает с предыдущим правом (п. 2 ст. 6 Федерального закона № 122-ФЗ), а также кадастровый и технический учет самого объекта недвижимости (ст. 12 Федерального закона № 122-ФЗ). Все эти сведения должны быть внесены в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Только затем можно регистрировать договор аренды.

Государственная регистрация договора аренды производится по заявлению любой из сторон (п. 1 ст. 26 Федерального закона № 122-ФЗ). Если заявление подается арендодателем, участие арендатора необязательно.

При подаче заявления о регистрации арендатором применяются правила ст. 16 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Иными словами, если договор аренды нотариально не удостоверен или у арендатора нет нотариально удостоверенной доверенности на осуществление регистрации, вместе с ним заявление на регистрацию должен подать и арендодатель. Арендодатель должен быть уведомлен и о состоявшейся регистрации договора аренды (п. 2 ст. 13 Федерального закона № 122-ФЗ). Договор аренды недвижимого имущества, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору (ст. 624 ГК РФ), заключается в форме, установленной для договора купли-продажи такого имущества. Аналогичная форма необходима и для дополнительного соглашения к договору аренды, которым арендатору предоставляется право выкупа арендованного имущества.

Для многих видов аренды существуют особые правила о форме договора и его государственной регистрации.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

Обязанности арендодателя:

1) арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества (п. 1 ст. 611 ГК РФ). Состояние имущества, подлежащего передаче в аренду, должно быть определено договором аренды. Если этого не сделано, состояние имущества определяется его назначением, которое в свою очередь также может быть установлено договором или вытекать из целей, ради которых данное имущество обычно используется. Необычные требования к состоянию имущества, передаваемого в аренду, должны быть особо оговорены. Но в любом случае имущество должно быть передано без недостатков, в той или иной мере препятствующих его использованию по назначению;

2) имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т. п.), если иное не предусмотрено договором. Если такие принадлежности и документы не переданы, а без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной мере лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей или документов либо расторжения договора, а также возмещения убытков (п. 2 ст. 611 ГК РФ); 3) имущество должно быть передано в аренду в установленный срок. Этот срок должен быть указан в договоре аренды. Если срок передачи договором установлен не был, имущество подлежит передаче в разумный срок.

Имущество должно быть передано в надлежащем состоянии. Это означает, что оно передается свободным от недостатков, т. е. от таких его свойств, которые ухудшают его качество (и правовую обеспеченность) или, что одно и то же, представляют собой любые отступления от того состояния имущества, которое требуется в соответствии с договором аренды;

4) арендодатель должен предупредить арендатора о всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество (сервитуте, праве залога и т. п.) (абз. 2 ст. 613 ГК РФ).

Передача имущества в аренду не является основанием для прекращения или изменения прав третьих лиц на это имущество (абз. 1 ст. 613 ГК РФ). Такие права сохраняются и после заключения договора аренды в виде обременения. Причем подчас они могут быть довольно широкими по объему, например право хозяйственного ведения или право оперативного управления. В ряде случаев арендатор, зная он о правах третьих лиц, никогда не заключил бы договора аренды. Поэтому соблюдение арендодателем обязанности уведомить арендатора о правах третьих лиц необходимо для того, чтобы обеспечить пользование арендованным имуществом в соответствии с договором;

5) обязанностью арендодателя является производство за свой счет капитального ремонта переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды.

Под капитальным ремонтом понимается такое восстановление основных частей (конструктивных элементов) арендованного имущества, без которого последнее нельзя использовать по назначению;

6) арендодатель обязан возместить арендатору стоимость неотделимых улучшений, произведенных с согласия арендодателя и за счет арендатора, если иное не предусмотрено договором аренды (п. 2 ст. 624 ГК РФ).

Под неотделимыми понимаются такие улучшения, которые не могут быть отделены от арендованного имущества без причинения ему вреда. Поскольку закон не делает никаких оговорок о размере такого вреда, следует считать, что неотделимыми будут улучшения, отделить которые невозможно без причинения вещи вреда в любом размере.

Арендатор имеет право на такое возмещение только при наличии одновременно двух условий:

1) согласия арендодателя на производство неотделимых улучшений. Согласие может быть дано как в самом договоре аренды, так и отдельно после его заключения в той форме, которая предусмотрена для самого договора аренды. Если характер и объем улучшений в таком согласии не оговорены, следует считать, что разрешены любые улучшения, не меняющие назначения арендованного имущества;

2) использования для производства улучшений собственных средств арендатора. Арендатор не может использовать для производства улучшений средства арендодателя, что вытекает из п. 4 ст. 623 ГК РФ. Согласно предусмотренному в нем правилу любые улучшения арендованного имущества, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью арендодателя. Что же касается использования средств третьих лиц, то оно может считаться законным при условии, что эти средства предоставлены в собственность арендатора.

Произведенные арендатором отделимые улучшения являются его собственностью, если иное не предусмотрено договором аренды. *Отделимые улучшения* – это такие улучшения вещи, которые могут быть отделены без ее повреждения (ухудшения ее состояния). По окончании договора аренды такие улучшения могут быть отделены арендатором и оставлены им за собой. Стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, произведенных арендатором без согласия арендодателя, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом. Обязанности арендодателя предоставить имущество в надлежащем состоянии и предупредить арендатора о правах третьих лиц – императивны. Обязанности же по производству капитального ремонта и возмещению арендатору стоимости неотделимых улучшений относятся к числу диспозитивных.

Обязанности арендатора:

1) арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества (п. 1 ст. 615 ГК РФ). Арендатор должен использовать имущество сам. Если он допускает к пользованию третьих лиц без согласия

арендодателя, он нарушает другую свою обязанность, предусмотренную п. 2 ст. 615 ГК РФ. Назначение имущества должно быть определено договором. В противном случае имущество должно использоваться по своему обычному назначению, вытекающему из его существа. Если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора аренды или назначением имущества, арендодатель имеет право потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков (п. 3 ст. 615 ГК РФ);

2) обязанностью арендатора является своевременное внесение платы за пользование имуществом (п. 1 ст. 614 ГК РФ). Размер, порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором. В противном случае эти характеристики арендной платы считаются не установленными договором. И тогда применяется правило, в соответствии с которым размер, порядок, условия и сроки внесения арендной платы устанавливаются такими же, какие обычно применялись бы при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах. Иными словами, речь идет о применении средних рыночных характеристик арендной платы. Арендная плата может устанавливаться за все арендуемое имущество целиком или отдельно по каждой из его составных частей в зависимости от того, какие положения на этот счет содержатся в договоре.

4) арендатор обязан поддерживать арендованное имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды (п. 2 ст. 616 ГК РФ).

Под *текущим ремонтом* понимается устранение недостатков имущества, не связанное с заменой основных (главных) составных частей (деталей, узлов, конструкций). Текущий ремонт, в отличие от капитального, как правило, не увеличивает стоимость арендованного имущества и не устраняет его износ. В то же время непроведение текущего ремонта (как и капитального) делает невозможным или существенно затрудняет использование имущества по назначению. От текущего ремонта следует отличать *поддержание имущества в исправном состоянии*, т. е. такое его обслуживание, которое позволяет использовать имущество в любой момент. Речь в данном случае должна идти о физической исправности арендованного имущества, которую можно поддерживать без прекращения его использования по назначению. Поддержание вещи в исправном состоянии обусловлено внутренними, присущими самой вещи (техническими) причинами. Так, арендованный автомобиль необходимо регулярно заправлять топливом;

5) арендатор не может без согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду, передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу

(перенаем), передавать имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве взноса в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено ГК РФ, другим законом или иными правовыми актами (п. 2 ст. 615 ГК РФ). В перечень действий, которые арендатор не может совершать без согласия арендодателя, вошли далеко не все случаи передачи арендатором вещи другому лицу. Например, не запрещено отдавать вещь на хранение или в ремонт по договору подряда. На основании перечисленных договоров у хранителя (подрядчика), как правило, не возникает права пользования вещью. В том случае, когда арендованное имущество в какой-то части становится ненужным арендатору, последний может с согласия арендодателя передать его в субаренду (поднаем). При субаренде арендатор по отношению к субарендатору становится арендодателем, сохраняя в то же время некоторый объем арендных прав и за собой. Неслучайно к договорам субаренды применяются правила о договорах аренды, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Субарендатор не может иметь большего объема прав, чем арендатор (ст. 168 ГК РФ). Если арендатору запрещено извлекать из вещи плоды (доходы), то он не может предоставить такого права и субарендатору. Субаренда следует судьбе аренды. Если договор аренды по основаниям, предусмотренным ГК РФ, ничтожен, ничтожными являются и заключенные в соответствии с ним договоры субаренды (п. 2 ст. 618 ГК РФ). Досрочное же прекращение договора аренды влечет прекращение заключенного в соответствии с ним договора субаренды (п. 1 ст. 618 ГК РФ). Субарендатор в этом случае имеет право на заключение с ним договора аренды на имущество, находившееся в его пользовании в соответствии с договором субаренды, в пределах оставшегося срока субаренды на условиях, соответствующих условиям прекращенного договора аренды.

Порядок заключения субарендатором договора аренды на условиях, указанных в п. 1 ст. 618 ГК РФ, регламентируется ст. 445 и 446 ГК РФ. Договором аренды могут быть установлены иные правила, чем указаны в п. 1 ст. 618 ГК РФ. В частности, при досрочном расторжении договора аренды договоры субаренды могут прекращаться либо без заключения с арендодателем договора аренды, либо с заключением такового, но на условиях прекращенного договора не аренды, а субаренды. Первые три обязанности арендатора императивны, остальные – диспозитивны.

Если арендодатель передал имущество с недостатками, которые полностью или частично препятствуют пользованию им, он отвечает за эти недостатки, если даже не знал о них, т. е. отвечает независимо от вины (ст. 612 ГК РФ).

Арендатор, обнаруживший такие недостатки, вправе по своему выбору:

1) потребовать:

а) безвозмездного устранения недостатков;

б) соразмерного уменьшения арендной платы;

в) возмещения своих расходов на устранение недостатков;

2) непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение недостатков из арендной платы, предварительно уведомив арендодателя (т. е. применить меры оперативной защиты, оперативные санкции);

3) потребовать досрочного расторжения договора.

Если при осуществлении данных правомочий арендатора не покрыты причиненные ему убытки, он вправе требовать возмещения непокрытой части убытков. Арендодатель вправе без промедления после получения извещения арендатора произвести замену имущества либо безвозмездно устранить недостатки.

Арендодатель не отвечает за недостатки:

1) оговоренные;

2) заранее известные арендатору;

3) которые арендатор должен был обнаружить во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду. Арендодатель обязан предоставить имущество со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техпаспорт, сертификат и т. п.), если иное не предусмотрено договором. Арендатор вправе в данном случае потребовать от арендодателя передачи принадлежностей (документов) и (или) возмещения убытков. Требование же о расторжении договора аренды можно заявить только тогда, когда арендованное имущество нельзя использовать по назначению или арендатор в значительной мере лишается того, на что вправе был рассчитывать при заключении договора (п. 2 ст. 611 ГК РФ).

Если арендодатель не предоставил арендатору сданное внаем имущество в указанный в договоре аренды срок, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, – в разумный срок, арендатор вправе истребовать от него это имущество в соответствии со ст. 398 ГК РФ и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением (п. 3 ст. 611 ГК РФ).

Арендодатель отвечает за любые недостатки сданного в аренду имущества независимо от того, препятствуют ли они использованию имущества полностью или

только частично. В принципе, ответственность может наступить за самый незначительный недостаток.

Ответственность не наступает лишь за те недостатки, которые:

- 1) оговорены арендодателем уже при заключении договора аренды (естественно, в той форме, в которую должен быть облечен договор);
- 2) заранее известны арендатору (который, к примеру, ранее арендовал то же имущество или знал о недостатках из средств массовой информации);
- 3) должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду (явные недостатки).

Арендодатель отвечает только за те недостатки, которые имелись в арендованном имуществе до заключения договора аренды, а не возникли позднее. Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, даже если во время заключения договора аренды он не знал (не должен был знать) об этих скрытых недостатках (п. 1 ст. 612 ГК РФ). Это означает, что ответственность арендодателя строится в данном случае на началах риска (т. е. независимо от вины) и тогда, когда договоры аренды заключаются вне сферы предпринимательской деятельности. В противном случае упоминание о том, что арендодатель отвечает за недостатки независимо от того, знал он о них или нет, излишне ввиду наличия общего правила, закрепленного в п. 3 ст. 401 ГК РФ.

Распространение начала риска на ответственность за недостатки передаваемого в аренду имущества можно объяснить тем, что арендодатель, как правило, является собственником соответствующего имущества и несет риск его случайной гибели или повреждения, в том числе и риск наличия в нем тех или иных недостатков.

При обнаружении в имуществе недостатков, за которые отвечает арендодатель, арендатор вправе по своему выбору:

- 1) потребовать от арендодателя либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения арендной платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;
- 2) непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя. В данном случае уведомление необходимо, чтобы арендодатель узнал о причинах, по которым арендная плата уплачивается ему не в полном размере;
- 3) потребовать досрочного расторжения договора.

Выбор арендатором одной из предоставленных ему возможностей осуществляется совершенно свободно и не связан с получением на то согласия арендодателя. Сроки соответствующих требований и уведомлений определяются по правилам ст. 314 ГК РФ.

Если удовлетворение требований арендатора или удержание им расходов на устранение недостатков из арендной платы не покрывает причиненных арендатору убытков, он вправе потребовать возмещения непокрытой части убытков. Такое возмещение будет необходимым в подавляющем большинстве случаев, когда производится замена арендованного имущества или устранение его недостатков, поскольку вещь хотя бы на короткий промежуток времени выбывает из пользования арендатора. Требование о возмещении убытков также неизбежно и при досрочном расторжении договора. Что же касается возмещения стоимости устранения недостатков за счет арендной платы или соразмерного уменьшения последней, то возмещения убытков можно потребовать лишь тогда, когда величина арендной платы недостаточна для покрытия убытков.

При неисполнении арендодателем обязанности уведомить арендатора о правах третьих лиц на арендованное имущество арендатор вправе требовать:

- 1) уменьшения арендной платы;
- 2) расторжения договора и возмещения убытков.

Уменьшение арендной платы должно быть соразмерно тому, насколько существование прав третьих лиц (их объем) ущемляет право пользования арендатора. Возмещение же убытков при расторжении договора аренды не зависит от вида и объема прав третьего лица на вещь.

Если имущество передано в состоянии, когда оно требует капитального ремонта, значит, оно передано с недостатками, за которые арендодатель отвечает по правилам ГК РФ.

Нарушение арендодателем обязанности по проведению капитального ремонта дает арендатору право по своему выбору (ст. 616 ГК РФ):

- 1) произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы;
- 2) потребовать соответствующего уменьшения арендной платы;
- 3) потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков.

Ответственность за нарушение условий пользования или назначения имущества наступает в форме возмещения убытков, причем только при наличии вины арендатора,

поскольку если условия пользования нарушаются случайно, применению подлежит п. 4 ст. 614 ГК РФ. В этой ситуации договор аренды не может быть досрочно расторгнут.

Если арендатор не возвратил арендованное имущество или возвратил его несвоевременно, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. В случае, когда указанная плата не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения. В случае, когда за несвоевременный возврат арендованного имущества договором предусмотрена неустойка, убытки могут быть взысканы сверх неустойки (штрафная неустойка), если иное не предусмотрено договором (ст. 622 ГК РФ).

1.3. Договор найма жилого помещения – это договор, в силу которого собственник жилого помещения или уполномоченное им лицо (наймодатель) обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем (п. 1 ст. 671 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения является **консенсуальным, возмездным, взаимным**.

Стороны договора – наймодатель и наниматель. В качестве *наймодателя* может выступать как юридическое лицо, так и физическое лицо – собственник жилого помещения. *Нанимателем* жилого помещения может быть только физическое лицо. Если жилое помещение предоставляется во владение и (или) в пользование юридическому лицу, то данные отношения оформляются не договором найма жилого помещения, а договором аренды или иным договором. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан (п. 2 ст. 671 ГК РФ).

Предмет договора найма жилого помещения – изолированное жилое помещение, пригодное для постоянного проживания (квартира, жилой дом, часть квартиры или жилого дома) (п. 1 ст. 673 ГК РФ). Предмет является существенным условием договора найма жилого помещения.

Цена устанавливается нормативными актами, а также по соглашению сторон.

Срок договора определяется сторонами. Если договором не предусмотрено иное, то плата за жилье должна вноситься нанимателем ежемесячно.

Договор найма жилого помещения заключается **в письменной форме** (ст. 674 ГК РФ).

Переход права собственности на занимаемое по договору найма жилое помещение не влечет расторжения или изменения договора. Новый собственник становится наймодателем на условиях ранее заключенного договора найма (ст. 675 ГК РФ).

Наем жилого помещения регулируется гл. 35 ГК РФ, другими нормативными актами, относящимися к гражданскому и жилищному законодательству. Нормы, закрепляющие договор социального найма жилого помещения, в основном являются императивными, направлены на обеспечение гарантий жилищных прав граждан. Глава 35 ГК РФ выделяет **два вида договора найма жилого помещения**:

- 1) договор социального найма жилого помещения;
- 2) договор коммерческого найма жилого помещения.

Договор социального найма жилого помещения – это договор, заключаемый на пользование жилым помещением в государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования (ст. 672 ГК РФ, ст. 49 Жилищного кодекса РФ от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ) (далее – ЖК РФ). Договор регулируется не только гражданским, но и в значительной мере жилищным законодательством. *Наймодателем* по договору социального найма жилого помещения являются местная администрация, государственные и муниципальные предприятия, учреждения. *Наниматели* – граждане, вновь получившие жилые помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда в пределах нормы жилой площади.

Договор коммерческого найма – это договор, заключаемый на жилые помещения во всех жилищных фондах, кроме фонда социального использования. Договор регулируется гл. 35 ГК РФ, а жилищное законодательство применяется к нему субсидиарно и только в случаях, прямо указанных в ГК РФ. *Наймодателем* по договору коммерческого найма является собственник жилого помещения или управомоченное им лицо, которое обязуется предоставить жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем нанимателю. *Нанимателем* по договору может быть только гражданин. *Срок договора*: краткосрочный (до 1 года); длительный (до 5 лет). Если срок в договоре не определен, то он считается заключенным на 5 лет. Цена договора устанавливается по соглашению сторон, за исключением случаев, когда законом установлен максимальный размер платы за жилое помещение.

Договор социального найма жилого помещения заключается в **письменной форме** на основании решения о предоставлении жилого помещения жилищного фонда социального использования. Типовой договор социального найма жилого помещения утверждается Правительством РФ (ст. 63 ЖК РФ). Договор является бессрочным. Цена

договора устанавливается в размере, обеспечивающем возмещение содержания и ремонта жилья, а также коммунальных услуг. Наймодатель жилого помещения по договору социального найма жилого помещения имеет право требовать своевременного внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги (п. 1 ст. 65 ЖК РФ).

Форма договора коммерческого найма – письменная.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

Обязанности наймодателя:

- 1) передать нанимателю свободное от прав иных лиц жилое помещение;
- 2) принимать участие в надлежащем содержании и в ремонте общего имущества в многоквартирном доме, в котором находится сданное внаем жилое помещение;
- 3) осуществлять капитальный ремонт жилого помещения;
- 4) обеспечивать предоставление нанимателю необходимых коммунальных услуг надлежащего качества.

Наниматель жилого помещения по договору социального найма жилого помещения имеет право в установленном порядке (ст. 67 ЖК РФ):

- 1) вселять в занимаемое жилое помещение иных лиц;
- 2) сдавать жилое помещение в поднаем;
- 3) разрешать проживание в жилом помещении временных жильцов;
- 4) осуществлять обмен или замену занимаемого жилого помещения;
- 5) требовать своевременного проведения капитального ремонта жилого помещения, надлежащего участия в содержании общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг.

Обязанности нанимателя:

- 1) использовать жилое помещение по назначению и в пределах, которые установлены ЖК РФ;
- 2) обеспечивать сохранность жилого помещения;
- 3) поддерживать надлежащее состояние жилого помещения;
- 4) проводить текущий ремонт жилого помещения;
- 5) своевременно вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги;
- 6) информировать наймодателя в установленные договором сроки об изменении условий, дающих право пользования жилым помещением по договору социального найма.

Наймодатель обязан:

- 1) передать нанимателю свободное жилое помещение в состоянии, пригодном для проживания (п. 1 ст. 676 ГК РФ);

2) осуществлять надлежащую эксплуатацию жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение;

3) предоставлять нанимателю за плату необходимые коммунальные услуги или обеспечивать их предоставление (п. 2 ст. 676 ГК РФ);

4) обеспечивать проведение ремонта общего имущества многоквартирного дома и устройств для оказания коммунальных услуг, находящихся в жилом помещении (п. 2 ст. 676 ГК РФ);

5) осуществлять капитальный ремонт сданного внаем жилого помещения, если иное не установлено договором (п. 2 ст. 681 ГК РФ);

6) не позднее чем за 3 месяца до истечения срока договора предложить нанимателю заключить договор на тех же условиях или иных условиях либо предупредить нанимателя об отказе от продления договора в связи с решением не сдавать в течение не менее года жилое помещение внаем (ст. 684 ГК РФ).

Наниматель вправе:

1) вселять новых членов семьи, временных жильцов и поднанимателей с предварительного уведомления наймодателя; с согласия других граждан, постоянно проживающих с нанимателем (ст. 679, 680, 683 ГК РФ);

2) в любое время расторгнуть договор с обязательным письменным предупреждением наймодателя за 3 месяца (п. 1 ст. 687 ГК РФ);

3) по истечении срока договора на приоритетных началах заключить договор на новый срок (ст. 684 ГК РФ);

4) заменить себя в договоре другим лицом, постоянно проживающим с ним, с согласия наймодателя и других постоянно проживающих в помещении лиц;

5) давать согласие на переоборудование жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение, если такое переоборудование существенно изменяет условия пользования жилым помещением.

1.4. По договору безвозмездного пользования (ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает другой стороне (ссудополучателю) вещь в безвозмездное временное пользование, а последний обязуется вернуть ту же вещь в том же состоянии, в котором он ее получил с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Правовое регулирование данного вида договора включает:

- положения о ссуде (гл.36 ГК РФ);

- общие положения об аренде в части: предмета, срока, пользовании имуществом, возобновлении договора на новый срок, улучшении имущества, находящегося в пользовании

Договор является **консенсуальным, безвозмездным, взаимным**

Стороны в таких правоотношениях именуется ссудодателем (только собственник передаваемой вещи или лицо, управомоченное на это законом или собственником), который обязуется передать или передает вещь в безвозмездное пользование другой стороне договора, и ссудополучателем (получатель этой вещи). Сторонами по договору безвозмездного пользования могут выступать как физические лица (граждане), так и юридические. Однако коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля. Ссудополучатель обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком ее получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Предметом договора является имущество: земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие непотребляемые вещи (вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования). Законодательством могут быть наложены ограничения на безвозмездное пользование или определен особый порядок заключения договора безвозмездного пользования на отдельные виды имущества. Для доподлинного определения вещи – объекта договора безвозмездного пользования – в договоре должны быть указаны данные, позволяющие это сделать. Если такие данные отсутствуют в договоре безвозмездного пользования (т. е. невозможно точно определить объект договора), то условие о вещи, передаваемой в безвозмездное пользование, считается не согласованным сторонами, а договор – незаключенным.

Срок безвозмездного пользования вещью определяется по договору безвозмездного пользования. В случае, если в договоре отсутствуют данные о сроке его действия, договор считается заключенным на неопределенный срок. Если по истечении срока договора ссудополучатель продолжает пользоваться вещью при согласии ссудодателя (под согласием понимается и отсутствие возражений), то договор считается возобновленным также на неопределенный срок на тех же условиях.

Общие требования для сделок

К форме договора применяются общие требования, установленные для сделок ст.ст. 158 -164 ГК РФ.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

При безвозмездном пользовании вещью ссудополучатель обязан использовать ее в соответствии с условиями договора или ее назначением. При нарушении данного правила ссудодатель вправе потребовать расторжения договора и возмещения убытков. Важной стороной в правоотношениях сторон по договору безвозмездного пользования являются улучшения вещи – объекта договора, произведенные ссудополучателем. Такие улучшения считаются собственностью ссудополучателя, однако если они носят неотделимый характер и произведены без согласия ссудодателя, то их стоимость возмещению не подлежит (если иное не предусмотрено законом).

Права третьих лиц на вещь, определенную в договоре безвозмездного пользования, не прекращаются и не изменяются при вступлении договора в силу. При заключении договора ссудодатель обязан сообщить ссудополучателю о всех третьих лицах, имеющих права на оговоренную в договоре вещь. Нарушение этого правила может стать основанием для расторжения договора по требованию ссудополучателя и возмещения ему нанесенного реального ущерба (ст. 694 ГК РФ). Вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи, является ответственностью ссудодателя, если не доказано, что вред причинен вследствие умысла или грубой неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя.

Ссудополучатель несет ответственность перед ссудодателем за переданную ему в безвозмездное пользование вещь и обязан содержать ее в исправном состоянии, осуществлять текущий и капитальный ремонт, нести все расходы на ее содержание, если иное не предусмотрено договором безвозмездного пользования.

В случае случайной гибели или случайного повреждения вещи риск несет ссудополучатель при условии, что он (достаточно одного):

- 1) использовал ее не в соответствии с договором или назначением;
- 2) передал ее третьему лицу без согласия ссудодателя;
- 3) мог предотвратить ее гибель или порчу, пожертвовав своей вещью, но предпочел сохранить свою вещь.

Прекращение прав и обязанностей сторон по договору безвозмездного пользования возможно вследствие: досрочного расторжения договора по требованию одной из сторон (ст. 698 ГК РФ), отказа от договора (ст. 699 ГК РФ) и прекращения договора (ст. 701 ГК РФ).

Ссудодатель вправе потребовать досрочного расторжения договора безвозмездного пользования в случаях, когда ссудополучатель:

- 1) использует вещь не в соответствии с договором или ее назначением;
- 2) не выполняет обязанностей по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию;
- 3) существенно ухудшает состояние вещи;
- 4) без согласия ссудодателя передал вещь третьему лицу.

Ссудополучатель вправе требовать досрочного расторжения договора безвозмездного пользования:

- 1) при обнаружении недостатков, делающих нормальное использование вещи невозможным или обременительным, о наличии которых он не знал и не мог знать в момент заключения договора;
- 2) если вещь в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, окажется в состоянии, непригодном для использования;
- 3) если при заключении договора ссудодатель не предупредил его о правах третьих лиц на передаваемую вещь;
- 4) при неисполнении ссудодателем обязанности передать вещь либо ее принадлежности и относящиеся к ней документы.

Отказ от договора безвозмездного пользования может быть совершен любой из сторон договора безвозмездного пользования, заключенного без указания срока, в любое время, известив об этом другую сторону за 1 месяц, если договором не предусмотрен другой срок извещения. Для договора с указанным сроком характерно, что в таком порядке отказаться от него может только ссудополучатель. Прекращение договора наступает в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица – ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором.

Контрольные вопросы:

1. Правовой анализ «договора аренды» с точки зрения:
 - понятие и юридическая квалификация;
 - Стороны;
 - Предмет и иные существенные условия договора;
 - Срок и цена договора;
 - Права, обязанности и ответственность сторон;
 - Особенности исполнения и прекращения договора.

2. Правовой анализ «договора найма жилого помещения» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

3. Правовой анализ «договора безвозмездного пользования (ссуды)» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

Аналитические вопросы:

1. Соотнесите договор социального и коммерческого найма жилья: общее и различное
2. Проанализируйте судебную практику по делам, связанным с заключением договора аренды и (или) его разновидностей.
3. Выделите специфические характеристики разновидностей договора аренды.

Глава 3. Общая характеристика обязательств по выполнению работ

- 1.5. Обязательства по выполнению работ (краткая характеристика)
- 1.6. Договор подряда: общие положения
- 1.7. Договор бытового подряда
- 1.8. Договор строительного подряда

В результате изучения гл. 3 студент должен:

знать:

- понятие, признаки обязательств по выполнению работ;

- *разновидности договоров, входящих в систему обязательств;*
- *содержание договора подряда и его разновидностей (строительный подряд, бытовой подряд);*

- *основания и порядок заключение, исполнения и прекращения договора;*

уметь:

- *ориентироваться в законодательстве о системе обязательств и отдельных договорах;*
- *анализировать договорные условия договора подряда и его разновидностей (строительный подряд, бытовой подряд);*
- *применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области обязательств по выполнению работ и входящих в нее договоров;*
- *составлять договоры договора подряда и его разновидностей (строительный подряд, бытовой подряд);*
- *оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;*
- *анализировать и решать юридические проблемы договора подряда и его разновидностей (строительный подряд, бытовой подряд).*

1.1. Данные обязательства относятся к договорным, их содержание определяется самими участниками на основе предписаний закона. Они опосредуют создание новых вещей, а также получение иных материальных результатов, связанных с вещами.

Исполняя обязанности по созданию вещи, подрядчик изготавливает вещь не для себя, а для заказчика, поэтому у последнего возникает право собственности на новую вещь. У заказчика право собственности возникает с момента сдачи-приемки результата работ. С этого момента к заказчику переходит риск случайной гибели или повреждения результата работы.

Риск случайной гибели или повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона. В этой связи, полагаем, что с момента создания вещи у подрядчика возникает только право владения этой вещью. Вместе с тем подрядчик, не являясь собственником вещи, несет риск ее случайной гибели или случайного повреждения в соответствии со ст.705 ГК РФ. Возможность отнесения законом или

договором риска случайной гибели вещи не на ее собственника, а на иных лиц, предусмотрена в ст.211 ГК РФ.

Если по вине заказчика происходит просрочка приемки результата работы, с установленного в договоре срока передачи результата риски случайной гибели и случайного повреждения вещи несет заказчик (а не подрядчик, у которого в момент гибели вещь может находиться во владении).

Право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

Существенным условием в большинстве договоров является *предмет*. В договоре строительного подряда к существенным условиям относятся еще и *срок*.

Предметом всех договоров этой группы обязательств является *результат работы*, которым может быть: новые вещи, иные результаты, соединенные с существующими вещами (изменение качества, ремонт, восстановление). В договоре бытового подряда помимо результата работы, сама работа является предметом договора (в договоре должно быть подчеркнуто, что работа имеет потребительский характер).

Субъектный состав:

- как правило, одной из сторон, подрядчиком, выступает субъект, обладающий специальными возможностями и способностями для выполнения работы. Например, в договоре строительного подряда подрядчиком могут быть строительные и строительного-монтажные организации, а также индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на строительные работы и (или) являющиеся членами саморегулируемых строительных организаций;

- в некоторых договорах данной группы обязательств участвуют «специальные субъекты» и на стороне заказчика. Например, лица, использующие товар в целях, не связанных с предпринимательской деятельностью, в договоре бытового подряда.

По моменту заключения большинство договоров группы этих обязательств – консенсуальные. Вместе с тем встречаются и реальные договоры (договор дарения, ренты).

По соотношению прав и обязанностей большинство договоров относятся к взаимным.

По наличию или отсутствию встречного предоставления большинство договоров возмездные.

Ответственность сторон строится по общим правилам. Спецификой отличается ответственность подрядчика по договору бытового подряда.

С целью облегчения усвоения материала, обобщения и систематизации знаний при подготовке к экзаменам, содержание глав, посвященных отдельным видам договоров, будут изложены в следующем порядке:

1. **понятие договора;**
2. **юридическая классификация договора по:**
моменту заключения (консенсуальный/реальный);
наличию или отсутствию встречного предоставления
(возмездный/безвозмездный);
соотношению прав и обязанностей (взаимный/односторонний);
3. **стороны;**
4. **предмет и иные существенные условия;**
5. **форма договора;**
6. **содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)**

Предложенная структура материала соответствует принятому в цивилистике плану характеристики договора и общей логике анализа договора.

1.2. Понятие договора подряда приведено главным образом в ГК РФ, гл. 37 «Подряд». По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Разновидностями договора подряда являются:

- бытовой подряд,
- строительный подряд,
- подряд на выполнение проектных и изыскательских работ,
- подрядные работы для государственных нужд.

Договор является **консенсуальным, возмездным, взаимным**

Стороны договора *подрядчик и заказчик.*

Подрядчиком может быть любое лицо с учётом его правосубъектности, чаще им выступает профессиональный подрядчик-предприниматель, являющийся членом саморегулируемой организации. Если выполнение работ требует лицензии, подрядчиком

может быть лицо, имеющее соответствующее разрешение. *Заказчиком* могут выступать любые дееспособные субъекты гражданского оборота.

Согласно ст. 432 ГК РФ существенными являются условия **о предмете договора**, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Следует учесть, что без согласования этих условий нельзя говорить о заключении данного договора.

Предмет договора подряда определяется исходя из задания заказчика. Отличительной чертой договора подряда является то обстоятельство, что предметом такого договора является конкретный (вещественный) результат работы подрядчика (изготовление, переработка или обработка вещи). Способ получения этого результата при наличии задания заказчика подрядчик вправе определять самостоятельно, если договор не содержит прямого указания на это. Вещь, изготовленная по договору подряда, становится собственностью заказчика.

Для однозначного понимания подрядчиком задания заказчика необходимо включение в договор подряда как можно более точных, конкретных и полных требований заказчика, касающихся данного задания. Недостаточно только определения предмета договора, целесообразно, чтобы договор содержал описание требований, которые заказчик предъявляет к конечному результату данной работы: ее качеству, конструкции, составу и т. п.

Ко второму типу существенных условий относятся те, которые определены законом или иными правовыми актами. Анализируя основной источник нормативного регулирования положений договора подряда – гл. 37 ГК РФ, – можно выделить несколько таких условий:

1. определение договором подряда **начального и конечного сроков выполнения работы**, так как нарушения именно этого условия влечет достаточно большую ответственность со стороны подрядчика. Кроме того, договор может содержать промежуточные сроки (сроки выполнения отдельных видов работ) и положения о возможности (или невозможности) изменения этих сроков;

2. другой не менее важный аспект при заключении договора подряда – указание **цены договора или способа ее определения**, возникновение возможных прав и обязанностей сторон в случае необходимости изменения цены. Согласно п. 5, 6 ст. 709 ГК РФ при возникновении необходимости в проведении дополнительных работ и по этой причине в существенном увеличении приблизительных расходов подрядчик обязан

своевременно предупредить об этом заказчика, на что тот вправе отказаться от договора, уплатив подрядчику цену за уже выполненную им часть работы. Нарушение подрядчиком правила об обязательном предупреждении заказчика о повышении цены договора влечет его обязанность исполнить данный договор по цене, определенной ранее. При установлении в договоре подряда *твердой цены работы* подрядчик не вправе требовать ее увеличения, а заказчик – ее уменьшения, даже если в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов.

При существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование – расторжения договора.

Как и для всех видов договоров, для договора подряда необходимо включение в него таких пунктов, как права и обязанности сторон, ответственность сторон, а также приемка работы, качество работы и гарантия качества, адреса, реквизиты, подписи сторон.

3. Третий тип существенных условий определен законом как условия, по которым должно быть достигнуто соглашение по заявлению одной из сторон об этом.

К ним могут быть отнесены абсолютно любые условия, которые стороны намерены закрепить в договоре. Такие условия могут быть включены в договоре в отдельный пункт «Заключительные положения» или в соответствующие, уже имеющиеся в договоре пункты, близкие к ним по содержанию. Таким образом, включение в договор наиболее полной информации об основных условиях его выполнения (существенных) ограждает стороны от неоднозначного понимания требований друг друга и позволяет исходя из этого определить их взаимные права и обязанности.

К форме договора применяются общие требования, установленные для сделок ст.ст. 158 -164 ГК РФ.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

Права и обязанности сторон по договору подряда определены нормами законодательства, кроме того, сам договор должен содержать пункты, регламентирующие эту сторону отношений между заказчиком и подрядчиком по договору. Работа по договору подряда может выполняться с использованием материалов, оборудования и тому подобного подрядчика или предоставленных заказчиком.

Подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно и расчетливо, после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материала, а также возвратить его остаток либо с согласия заказчика уменьшить цену работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала.

Интересен следующий момент во взаимоотношениях сторон по договору подряда при выполнении работ из материала заказчика. Если этого материала не хватило для достижения оговоренного сторонами результата работы или этот результат оказался некачественным, то заказчик имеет право на оплату своей работы, если докажет, что его действия при приемке данного материала были надлежащими и недостаток в то время не мог быть обнаружен (ст. 713 ГК РФ).

Законодательством четко определено *право подрядчика на вознаграждение* по договору подряда за выполнение работы. Если договором подряда не установлено иное, то сумма, причитающаяся подрядчику, должна быть уплачена ему после окончательной сдачи заказчику результатов работы. Подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка, но только в размере и в случаях, предусмотренных договором. При неисполнении заказчиком этой обязанности подрядчик имеет право на удержание результата работ, а также принадлежащих заказчику оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи, остатка неиспользованного материала и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм. Эта норма соответствует ст. 359, 360 ГК РФ, регламентирующим порядок удержания. При этом требования кредитора, удерживающего вещь (в данном случае им является подрядчик), удовлетворяются в объеме и порядке, предусмотренном для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении (ст. 716 ГК РФ):

1) непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

2) возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

3) иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок. Указание в законе на момент времени «до получения от него (заказчика) указаний» следует расценивать следующим образом. Если в договоре подряда не указан

соответствующий срок, в течение которого подрядчик обязан дожидаться ответа заказчика, то это время определяется разумным сроком для данного действия.

При нарушении этих сроков или при нарушении своевременного указания заказчика о прекращении работы подрядчик не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства. Если заказчик, несмотря на предупреждение, в разумный срок не предпримет соответствующих мер для устранения обстоятельств, грозящих доброкачественному выполнению работы, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков. Мера, которую может предпринять заказчик в этом случае, следующая (в зависимости от возникших обстоятельств): замена непригодных или недоброкачественных материалов, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи.

При выполнении подрядных работ *заказчик* согласно законодательству (ст. 715 ГК РФ) *имеет право* проверять ход и качество работы, не вмешиваясь в деятельность подрядчика. Если возникает обоснованное волнение заказчика по поводу завершения данной работы в срок, то он вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. Если такое волнение заказчика возникает по поводу качества работы, то он вправе назначить подрядчику разумный срок для исправления недостатков. При игнорировании подрядчиком данного требования заказчик вправе отказаться от исполнения договора подряда, а также назначить третье лицо для устранения обнаруженных недостатков за счет подрядчика и потребовать возмещения убытков.

Отказ заказчика от исполнения договора возможен в любое время до принятия им ее результатов, при этом на него не налагается обязанность оплатить подрядчику:

- 1) часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора;
- 2) убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

Договор подряда должен содержать положения (объем и порядок) об обязанности заказчика содействовать подрядчику в выполнении работы. При неисполнении заказчиком этой обязанности *подрядчик вправе* требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения указанной в договоре цены работы. В случаях, когда исполнение работы по договору подряда стало невозможным вследствие действий или

упущений заказчика, подрядчик сохраняет право на уплату ему указанной в договоре цены с учетом выполненной части работы.

Подрядчик также вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда препятствует исполнению договора, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок. В данном случае имеются в виду обязанности заказчика предоставить материал, оборудование, техническую документацию или подлежащую переработке (обработке) вещь. В такой ситуации подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков, если договором не предусмотрено иное (ст. 719 ГК РФ).

Заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику. Заказчик, обнаруживший недостатки в работе при ее приемке, вправе ссылаться на них в случаях, если в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, были оговорены эти недостатки либо возможность последующего предъявления требования об их устранении. Заказчик, принявший работу без проверки, лишается права ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (явные недостатки), хотя в договоре может быть предусмотрено иное. Заказчик, обнаруживший после приемки работы отступления в ней от договора подряда или иные недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), в том числе такие, которые были умышленно скрыты подрядчиком, обязан известить об этом подрядчика в разумный срок по их обнаружении. При возникновении между заказчиком и подрядчиком спора по поводу недостатков выполненной работы или их причин по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза. Расходы на экспертизу несет подрядчик, за исключением случаев, когда экспертизой установлено отсутствие нарушений подрядчиком договора подряда или причинной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками. В указанных случаях расходы на экспертизу несет сторона, потребовавшая назначения экспертизы, а если она назначена по соглашению между сторонами – обе стороны поровну (ст. 720 ГК РФ).

Обычное (если в договоре не предусмотрено иное) поведение и право подрядчика при уклонении заказчика от принятия результатов работы по договору подряда следующие:

- 1) ожидание месяца со дня принятия, определенного договором;
- 2) двукратное предупреждение заказчика;
- 3) продажа результата работы;
- 4) перечисление на имя заказчика в депозит вырученной суммы, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей.

Подрядчик обязан передать заказчику вместе с результатом работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда, если это предусмотрено договором, либо характер информации таков, что без нее невозможно использование результата работы для целей, указанных в договоре. Если сторона благодаря исполнению своего обязательства по договору подряда получила от другой стороны информацию о новых решениях и технических знаниях, в том числе не защищаемых законом, а также сведения, которые могут рассматриваться как коммерческая тайна, сторона, получившая такую информацию, не вправе сообщать ее третьим лицам без согласия другой стороны. Порядок и условия пользования такой информацией определяются соглашением сторон (ст. 726 ГК РФ).

Качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора – требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено – для обычного использования результата работы такого рода.

В случае, когда законом, договором подряда или обычаями делового оборота предусмотрен для результата работы гарантийный срок, результат работы должен в течение всего гарантийного срока соответствовать условиям договора о качестве. Гарантия качества результата работы, если иное не предусмотрено договором подряда, распространяется на все составляющее результат работы.

В случаях, когда работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, которые делают его непригодным для предусмотренного в договоре использования (или для обычного

использования), заказчик вправе, если иное не установлено законом или договором, по своему выбору потребовать от подрядчика:

- 1) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;
- 2) соразмерного уменьшения установленной за работу цены;
- 3) возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда.

Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Подрядчик вправе вместо устранения недостатков, за которые он отвечает, безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков. В этом случае заказчик обязан возвратить ранее переданный ему результат работы подрядчику, если по характеру работы такой возврат возможен.

Условие договора подряда об освобождении подрядчика от ответственности за определенные недостатки не освобождает его от ответственности, если доказано, что такие недостатки возникли вследствие виновных действий или бездействия подрядчика. Подрядчик, предоставивший материал для выполнения работы, отвечает за его качество по правилам об ответственности продавца за товары ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ). Подрядчик несет ответственность за несохранность предоставленных заказчиком материала, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного имущества, оказавшегося во владении подрядчика в связи с исполнением договора подряда (ст. 714 ГК РФ).

Если иное не установлено законом или договором подряда, заказчик вправе предъявить требования, связанные с ненадлежащим качеством результата работы, при условии, что оно выявлено в определенные законом сроки. В случае, когда на результат работы не установлен гарантийный срок, требования, связанные с недостатками результата работы, могут быть предъявлены заказчиком при условии, что они были обнаружены в разумный срок, но в пределах 2 лет со дня передачи результата работы, если иные сроки не установлены законом, договором или обычаями делового оборота. Заказчик вправе предъявить требования, связанные с недостатками результата работы, обнаруженными в течение гарантийного срока. В случае, когда предусмотренный договором гарантийный срок составляет менее 2 лет и недостатки результата работы

обнаружены заказчиком по истечении гарантийного срока, но в пределах 2 лет с момента принятия результата работы, подрядчик несет ответственность. При этом заказчик должен доказать, что недостатки возникли до передачи ему результата работы или по причинам, возникшим до этого момента. Если иное не предусмотрено договором подряда, гарантийный срок начинается течь с момента, когда результат выполненной работы был принят или должен был быть принят заказчиком (ст. 724 ГК РФ).

Срок исковой давности (ст. 725 ГК РФ) для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда, составляет 1 год. Если в соответствии с договором подряда результат работы принят заказчиком по частям, течение срока исковой давности начинается со дня приемки результата работы в целом.

Если законом, иными правовыми актами или договором подряда установлен гарантийный срок и заявление по поводу недостатков результата работы сделано в пределах гарантийного срока, течение срока исковой давности начинается со дня заявления о недостатках. В случаях, когда заказчик расторгает договор подряда, подрядчик обязан возвратить предоставленные заказчиком материалы, оборудование, переданную для переработки (обработки) вещь и иное имущество либо передать их указанному заказчиком лицу, а если это оказалось невозможным, – возместить стоимость материалов, оборудования и иного имущества.

1.3. По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

Договор является **консенсуальным, возмездным, взаимным**. Договор бытового подряда является **публичным договором** (ст. 426 ГК РФ), т. е. договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. Примерами публичных договоров могут быть розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п. При этом коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения договора. Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными

правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные п. 4 ст. 445 ГК РФ, т. е. право другой стороны обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и получить причиненные этим отказом убытки.

Стороны договора подрядчик и заказчик.

Подрядчиком может быть только профессиональный подрядчик-предприниматель, являющийся членом саморегулируемой организации. Если выполнение работ требует лицензии, подрядчиком может быть лицо, имеющее соответствующее разрешение.

Заказчиком могут выступать любые дееспособные субъекты гражданского оборота.

Целью заключения договора бытового подряда – использование результата работы в личных, семейных, потребительских, бытовых, но не предпринимательских нуждах.

Предметом договора может быть работа, предназначенная удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика. Подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительной работы или услуги. Заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором.

Срок является существенным условием договора (как начальный, так и конечный). цена определяется в виде тарифов (прейскуранта) подрядчика.

По общему правилу **цена работы** в договоре бытового подряда определяется соглашением сторон и не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами.

К форме договора применяются общие требования, установленные для сделок ст.ст. 158 -164 ГК РФ.

В правилах выполнения определенных работ могут быть установлены требования к способам заключения договора в письменной или устной форме:

- Выдача жетона или кассового чека,
- Квитанция,
- Подпись на эскизе потребителя и др.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

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 такого рода информацию, он вправе потребовать от подрядчика возмещения убытков, вызванных необоснованным уклонением от заключения договора.

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 (ст. 732 ГК РФ).

В случае обнаружения недостатков во время приемки результата работы или после его приемки в течение гарантийного срока заказчик вправе по своему выбору осуществить одно из следующих прав (ст. 723 ГК РФ):

- 1) потребовать безвозмездного повторного выполнения работы;
- 2) потребовать возмещения понесенных им расходов на исправление недостатков своими средствами или третьими лицами. Если для результата работы не установлен гарантийный срок, то предъявление претензий по поводу обнаруженных недостатков возможно в пределах разумного срока, но не позднее 2 лет (для недвижимого имущества – 5 лет) со дня приемки результата работы. В случае обнаружения существенных недостатков результата работы заказчик вправе предъявить подрядчику требование о безвозмездном устранении таких недостатков, если докажет, что они возникли до принятия результата работы заказчиком или по причинам, возникшим до этого момента. Это требование может быть предъявлено заказчиком, если указанные недостатки обнаружены по истечении 2 лет (для недвижимого имущества – 5 лет) со дня принятия результата работы заказчиком, но в пределах установленного для результата работы срока службы или в течение 10 лет со дня принятия результата работы заказчиком, если срок службы не установлен. При невыполнении подрядчиком этого требования заказчик вправе в течение того же срока потребовать либо возврата части цены, уплаченной за работу,

либо возмещения расходов, понесенных в связи с устранением недостатков заказчиком своими силами или с помощью третьих лиц либо отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков. В случае неявки заказчика за получением результата выполненной работы или иного уклонения от его приемки подрядчик вправе, письменно предупредив заказчика, по истечении 2 месяцев со дня такого предупреждения продать результат работы за разумную цену, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести в депозит.

В случае ненадлежащего выполнения или невыполнения работы по договору бытового подряда заказчик может воспользоваться правами, предоставленными покупателю в соответствии со ст. 503–505 ГК РФ.

Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать:

- 1) замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;
- 2) соразмерного уменьшения покупной цены;
- 3) незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара;
- 4) возмещения расходов на устранение недостатков товара.

Вместо предъявления указанных требований покупатель вправе отказаться от исполнения договора розничной купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. При этом покупатель по требованию продавца и за его счет должен возвратить полученный товар ненадлежащего качества. При возврате покупателю уплаченной за товар денежной суммы продавец не вправе удерживать из нее сумму, на которую понизилась стоимость товара из-за полного или частичного использования товара, потери им товарного вида или других подобных обстоятельств.

1.4. По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (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. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором. В случаях, предусмотренных договором, подрядчик

принимает на себя обязанность обеспечить эксплуатацию объекта после его принятия заказчиком в течение указанного в договоре срока.

Правовое регулирование строительного подряда включает:

Положения о строительном подряде (§3 гл.37 ГК РФ),

Общие нормы о подряде (§1 гл.37 ГК РФ),

Федеральные законы («Об архитектурной деятельности в РФ», Градостроительный кодекс РФ, «О безопасности гидротехнических сооружений») и др,

Подзаконные акты (Постановление Правительства РФ «Об утверждении Временного положения о финансировании и кредитовании капитального строительства на территории РФ», Строительные нормы и правила).

Договор является **консенсуальным, безвозмездным, взаимным**

Стороны договора *подрядчик и заказчик*.

Подрядчиком может быть индивидуальные предприниматели, строительные и строительно-монтажные организации, являющийся членом саморегулируемой организации. Если выполнение работ требует лицензии, подрядчиком может быть лицо, имеющее соответствующее разрешение. *Заказчиком* могут выступать любые дееспособные субъекты гражданского оборота. Часто функции заказчика передаются специализированным организациям, действующим в качестве представителя лиц, для которых предназначен объект.

Предметом договора является строительство или реконструкция предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ, а также работы по капитальному ремонту зданий и сооружений. В случаях, предусмотренных договором, предмет строительного подряда может включать обеспечение эксплуатации объекта после его принятия заказчиком в течение указанного в договоре срока. Если по договору строительного подряда выполняются работы для

удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), то к такому договору соответственно применяются правила заказчика по договору бытового подряда и нормы законодательства о защите прав потребителей.

Срок договора – это существенное условие (в договоре должны содержаться начальные, конечные, промежуточные сроки).

Цена договора также является существенным условием и должна быть выражена в смете.

Форма договора – письменная, при этом неотъемлемыми частями договора являются техническая документация и смета (ст.743 ГК РФ).

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

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. При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете. Договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию. Подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение 10 дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика. Заказчик освобождается от возмещения этих убытков, если докажет отсутствие необходимости в проведении дополнительных работ.

Подрядчик обязан исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если такие указания не противоречат условиям договора строительного подряда и не представляют собой вмешательство в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. Подрядчик, ненадлежащим образом выполнивший работы, не вправе ссылаться на то, что заказчик не осуществлял контроль и надзор за их выполнением, кроме случаев, когда обязанность осуществлять такой контроль и надзор возложена на заказчика законом.

Заказчик обязан своевременно предоставить для строительства земельный участок. Площадь и состояние предоставляемого земельного участка должны соответствовать содержащимся в договоре строительного подряда условиям, а при отсутствии таких условий обеспечивать своевременное начало работ, нормальное их ведение и завершение в срок.

Заказчик обязан в случаях и в порядке, предусмотренных договором строительного подряда, передавать подрядчику в пользование необходимые для осуществления работ здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в его адрес, временную

подводку сетей энергоснабжения, водо– и паропровода и оказывать другие услуги. Оплата предоставленных заказчиком услуг осуществляется в случаях и на условиях, предусмотренных договором строительного подряда.

Заказчик вправе вносить изменения в техническую документацию при условии, если вызываемые этим дополнительные работы по стоимости не превышают 10 % указанной в смете общей стоимости строительства и не меняют характера предусмотренных в договоре строительного подряда работ. *Заказчик вправе* осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. Заказчик, обнаруживший при осуществлении контроля и надзора за выполнением работ отступления от условий договора строительного подряда, которые могут ухудшить качество работ, или иные их недостатки, обязан немедленно заявить об этом подрядчику. Заказчик, не сделавший такого заявления, теряет право в дальнейшем ссылаться на обнаруженные им недостатки.

Подрядчик вправе требовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на 10 % (ст. 450 ГК РФ). Подрядчик вправе требовать возмещения разумных расходов, которые понесены им в связи с установлением и устранением дефектов в технической документации (ст. 744 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. В случае обнаружившейся невозможности использования предоставленных заказчиком материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ и отказа заказчика от их замены подрядчик вправе отказаться от договора строительного подряда и потребовать от заказчика уплаты цены договора пропорционально выполненной части работ.

Подрядчик обязан при осуществлении строительства и связанных с ним работ соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ. Подрядчик несет ответственность за нарушение

указанных требований. Подрядчик не вправе использовать в ходе осуществления работ материалы и оборудование, предоставленные заказчиком, или выполнять его указания, если это может привести к нарушению обязательных для сторон требований к охране окружающей среды и безопасности строительных работ (ст. 751 ГК РФ).

Подрядчик несет ответственность перед заказчиком за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за недостижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, в том числе таких как производственная мощность предприятия (ст. 754 ГК РФ). При реконструкции (обновлении, перестройке, реставрации и т. п.) здания или сооружения на подрядчика возлагается ответственность за снижение или потерю прочности, устойчивости, надежности здания, сооружения или его части. *Подрядчик не несет ответственности* за допущенные им без согласия заказчика мелкие отступления от технической документации, если докажет, что они не повлияли на качество объекта строительства.

Подрядчик несет ответственность за недостатки (дефекты), обнаруженные в пределах гарантийного срока, если не докажет, что они произошли вследствие нормального износа объекта или его частей, неправильной его эксплуатации или неправильности инструкций по его эксплуатации, разработанных самим заказчиком или привлеченными им третьими лицами, ненадлежащего ремонта объекта, произведенного самим заказчиком или привлеченными им третьими лицами.

Контрольные вопросы:

1. Правовой анализ «договора подряда» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

2. Правовой анализ «разновидностей договора подряда» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;

- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

Аналитические вопросы:

1. Проанализируйте судебную практику по делам, связанным с заключением договора подряда и (или) его разновидностей.
2. Подряд на выполнение работ для государственных нужд: особенности порядка заключения.
3. Ответственность подрядчика в договорах на выполнение проектных и изыскательских работ, на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ.

Глава 4. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг

- 1.6. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг**
- 1.7. Договор возмездного оказания услуг**
- 1.8. Транспортные обязательства**
- 1.9. Договор хранения. Отдельные виды хранения**
- 1.10. Договор имущественного страхования. Договор личного страхования.**

В результате изучения гл. 4 студент должен:

знать:

- понятие, признаки обязательств по оказанию услуг;
- разновидности договоров, входящих в систему обязательств;
- содержание договора возмездного оказания услуг и его разновидностей; транспортных обязательств; договора хранения и его разновидностей; договора страхования и его разновидностей; договора доверительного управления;
- основания и порядок заключение, исполнения и прекращения договора;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о системе обязательств и отдельных договорах;
- анализировать договорные условия договора возмездного оказания услуг и его разновидностей; договора перевозки грузов, пассажиров, багажа; договора хранения и

его разновидностей; договора страхования и его разновидностей; договора доверительного управления;

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области обязательств по оказанию услуг и их разновидностей;

- составлять договоры возмездного оказания услуг и его разновидностей; договора перевозки грузов, пассажиров, багажа; договора хранения и его разновидностей; договора страхования и его разновидностей; договора доверительного управления;

- оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;

- анализировать и решать юридические проблемы договора возмездного оказания услуг и его разновидностей; договора перевозки грузов, пассажиров, багажа; договора хранения и его разновидностей; договора страхования и его разновидностей; договора доверительного управления.

1.1. Данные обязательства относятся к договорным, их содержание определяется самими участниками на основе предписаний закона. Существенным условием в большинстве договоров является *предмет*.

Предметом договора являются *услуги*. Будучи одним из объектов гражданских прав, услуги выражаются в получении положительного эффекта, не связанного по общему правилу с созданием новой вещи или ее переработкой.

Услуги можно классифицировать на *материальные и нематериальные*.

Материальные услуги связаны с имуществом или с личностью потребителя услуги. Так, перевозка груза связана с имуществом – вещью, перевозимой в качестве груза. При перевозке груз остается в неизменном виде, но за счет его перемещения в пространстве отправитель (грузополучатель) приобретает возможность более эффективно осуществлять правомочия собственника или иного законного владельца груза (продать по более высокой цене, сдать в аренду за более высокую арендную плату, более продуктивно использовать средства производства в другой местности). Таким образом, при оказании материальной услуги имущество увеличивает свою «полезность», эффективность, не изменяясь физически.

Вместе с тем иногда оказание материальных услуг связано с получением овеществленного результата (услуги парикмахера, медицинские услуги). В целях разграничения результата услуги от результата работы можно выделить следующие признаки, характерные для вещественного результата услуги:

- синхронность оказания услуги и получения ее результата,

- неустойчивость материального результата,
- услуги способствуют поддержанию внешнего вида людей или животных, сохранению или восстановлению усредненного качества;
- оценка качества субъективна, и качество нормативными актами (ГОСТ, СНиП) не регулируется.

Нематериальные услуги не связаны с имуществом. К ним можно отнести услуги репетитора, юридические услуги и т.п. Помимо отсутствия связи с имуществом и материального результата для нематериальных услуг, характерно то, что, оказывая такие услуги, услугодатель не может в полном объеме гарантировать предполагаемый положительный результат (репетитор не может гарантировать поступление абитуриента в вуз). Кроме того, нематериальные услуги практически неотделимы от своего источника.

Существенным условием в большинстве договоров является его предмет. В договоре имущественного страхования существенными условиями также являются срок, страховая сумма, страховой интерес и страховой случай

Субъектный состав:

- В большинстве договоров услугодателем являются коммерческие организации или индивидуальные предприниматели. Как правило, им необходимо получение лицензии для занятия соответствующей деятельностью;
- Иногда устанавливаются особые требования к услугополучателю. Так в договорах перевозки багажа, пассажира, услугополучателем являются только физические лица.

По моменту заключения большинство договоров группы этих обязательств – консенсуальные. Вместе с тем встречаются и реальные договоры (договор перевозки груза). Встречаются договоры, которые могут быть как реальными, так и консенсуальными (хранение, страхование).

По соотношению прав и обязанностей большинство договоров относятся к взаимным.

По наличию или отсутствию встречного предоставления большинство договоров возмездные. Однако договор хранения может быть и безвозмездным.

Ответственность сторон строится по общим правилам, так и обладает определенной спецификой.

С целью облегчения усвоения материала, обобщения и систематизации знаний при подготовке к экзаменам, содержание глав, посвященных отдельным видам договоров будут изложены в следующем порядке:

1. понятие;
2. юридическая классификация договора по:
 - моменту заключения (консенсуальный/реальный);
 - наличию или отсутствию встречного предоставления (возмездный/безвозмездный);
 - соотношению прав и обязанностей (взаимный/односторонний);
3. стороны;
4. предмет и иные существенные условия;
5. форма договора;
6. содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

Предложенная структура материала соответствует принятому в цивилистике плану характеристики договора и общей логике анализа договора.

1.2. Основой договора возмездного оказания услуг является обязательство одной стороны договора (исполнителя) оказать определенные договором услуги, а другой стороны (заказчика) – оплатить их в установленном порядке и в установленный срок. Под **оказанием услуг** понимается совершение определенных действия или осуществление определенной деятельности. Существует толкование понятия услуги и как предпринимательской деятельности, направленной на удовлетворение потребностей других лиц, за исключением деятельности, осуществляемой на основе трудовых правоотношений.

Регулирование правовых отношений, возникающих в результате заключения договора возмездного оказания услуг, опирается на сам договор и нормы закона, которые в большинстве случаев носят диспозитивный характер, т. е. в таких случаях договором могут устанавливаться как более, так и менее жесткие правила (например, касающиеся ответственности сторон). Договор возмездного оказания услуг несколько отличается от отношений по договору подряда, хотя законодательством предусмотрено применение к нему правил параграфа 1, 2 гл. 37 «Подряд» ГК РФ (согласно ст. 783 ГК РФ). Так, ст. 780 ГК РФ предусматривает обязанность исполнителя оказать предусмотренные договором услуги лично, в то время как по договору подряда возможно привлечение посредников.

К услугам, подпадающим под регулирование гл. 39 ГК РФ «Возмездное оказание услуг», относятся: услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные (законом не определен четкий перечень таких услуг). Как правило, особенности договорных отношений по таким услугам определены соответствующими постановлениями Правительства РФ по конкретному виду деятельности.

Правила, касающиеся договора возмездного оказания услуг, **не могут быть применены** к следующим видам услуг (п. 2 ст. 779 ГК РФ):

- 1) все виды подряда;
- 2) выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ;
- 3) услуги по перевозке и транспортной экспедиции;
- 4) банковский вклад и банковский счет;
- 5) услуги по расчетам;
- 6) хранение;
- 7) поручение;
- 8) комиссия;
- 9) доверительное управление имуществом.

Договор возмездного оказания услуг является **консенсуальным, возмездным и взаимным**, кроме того, он часто заключается как **публичный договор** (например, предоставление гостиничных или медицинских услуг гражданам).

Сторонами договора являются:

- 1) заказчик (им может быть любое лицо с учётом его правосубъектности, но, как правило, специальные правила распространяют своё действие на определённый круг лиц, чаще – на граждан);
- 2) исполнителем также может быть любой субъект, но часто предметом договора является лицензируемая деятельность, а исполнителем должны выступать коммерческая организация или индивидуальный предприниматель.

Предметом является деятельность (действия) исполнителя, которую он должен осуществить. В специальных правилах предмет определяется более конкретно.

Срок договора не является существенным условием, он может определяться в зависимости от предмета или как разумный (ст.314 ГК РФ).

Цена договора также не является существенным условием, при необходимости она определяется по п.3 ст.424 ГК РФ либо может определяться специально установленными

тарифами исполнителя (при публичности договора). Кроме того, в отдельных случаях цена может регулироваться уполномоченными органами власти (например, стоимость коммунальных услуг или услуг связи).

Договор заключается в письменной форме (заказ-наряд, квитанция или иной документ) и должен содержать следующие сведения:

1) фирменное наименование и место нахождения организации-исполнителя (для индивидуального предпринимателя – фамилия, имя, отчество, сведения о государственной регистрации);

2) фамилия, имя, отчество, телефон и адрес потребителя;

3) дата приема заказа, сроки его исполнения;

4) цена оказываемой услуги (выполняемой работы), порядок ее оплаты;

5) марка, модель автомототранспортного средства, государственный номерной знак, номера основных агрегатов;

6) цена автомототранспортного средства, определяемая по соглашению сторон;

7) перечень оказываемых услуг (выполняемых работ), перечень запасных частей и материалов, предоставленных исполнителем, их стоимость и количество;

8) перечень запасных частей и материалов, предоставленных потребителем;

9) гарантийные сроки на результаты работы, если они установлены;

10) должность, фамилия, имя, отчество лица, принимающего заказ, его подпись, подпись потребителя;

11) другие необходимые данные, связанные со спецификой оказываемых услуг (выполняемых работ).

Содержание договора составляют права и обязанности сторон:

1) исполнитель обязан оказать услуги лично, если иное не предусмотрено договором. По общему правилу возложение исполнения на третье лицо (ст.313 ГК РФ) допускается только в случаях, предусмотренных договором или с согласия заказчика;

2) заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг;

3) риски между сторонами распределяются особым образом:

– 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 (по случайным причинам – *casus*), заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг;

– при наличии вины исполнителя в нарушении договора он лишается права на вознаграждение (если был выплачен аванс, он подлежит возврату);

4) заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов;

5) исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков.

1.3. Перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки. Общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. Например:

- 1) Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ;
- 2) Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»;
- 3) Федеральный закон от 08.11.2007 N 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта»;
- 4) Кодекс торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ;
- 5) Кодекс внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ.

Условия перевозки грузов, пассажиров и багажа отдельными видами транспорта, а также ответственность сторон по этим перевозкам определяются соглашением сторон, если ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами не установлено иное.

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

По договору перевозки пассажира 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 провоз багажа. 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.

Договор перевозки **груза** является **реальным** (договор перевозки пассажира - **консенсуальный**), **возмездным, взаимным, публичным** при перевозке транспортом общего пользования.

Сторонами договора являются:

Отправитель – любые дееспособные лица, специальные требования к отправителю не предъявляются.

Перевозчик – только предприниматели (коммерческие организации и индивидуальные предприниматели), имеющие лицензию на осуществление грузовых перевозок.

Грузополучатель – любой субъект гражданского права.

Пассажир – только физическое лицо (определение пассажира содержится в ст.2 Устава железнодорожного транспорта).

Согласно ст. 432 ГК РФ существенными являются условия о **предмете договора**, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Следует учесть, что без согласования этих условий нельзя говорить о заключении данного договора.

Предметом договора перевозки является непосредственное осуществление перевозки (доставки) грузов, пассажиров, багажа в пункт назначения за установленную в договоре плату. Вид транспорта, маршрут движения до пункта назначения, дополнительные услуги, оказываемые перевозчиком с целью более качественного выполнения договора, относятся к характеристике предмета договора.

Из определений договора перевозки, приведенных в ст. 785, 786 ГК РФ, следует, что договор перевозки является возмездным, следовательно, одним из существенных условий следует назвать **цену договора**. Для договора перевозки она называется провозной платой (ст. 790 ГК РФ). За перевозку грузов, пассажиров и багажа взимается провозная плата, установленная соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами. Плата за перевозку грузов, пассажиров и багажа транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в

порядке, установленном транспортными уставами и кодексами. Работы и услуги, выполняемые перевозчиком по требованию грузовладельца и не предусмотренные тарифами, оплачиваются по соглашению сторон. Перевозчик имеет право удерживать переданные ему для перевозки грузы и багаж в обеспечение причитающихся ему провозной платы и других платежей по перевозке (ст. 359, 360 ГК РФ), если иное не установлено законом, иными правовыми актами, договором перевозки или не вытекает из существа обязательства. В случаях, когда в соответствии с законом или иными правовыми актами установлены льготы или преимущества по провозной плате за перевозку грузов, пассажиров и багажа, понесенные в связи с этим расходы возмещаются транспортной организации за счет средств соответствующего бюджета. За перевозку грузов, пассажиров и багажа взимается **провозная плата**, установленная соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами. Плата за перевозку грузов, пассажиров и багажа транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами. Работы и услуги, выполняемые перевозчиком по требованию грузовладельца и не предусмотренные тарифами, оплачиваются по соглашению сторон. Перевозчик имеет право удерживать переданные ему для перевозки грузы и багаж в обеспечение причитающихся ему провозной платы и других платежей по перевозке (ст. 359, 360 ГК РФ), если иное не установлено законом, иными правовыми актами, договором перевозки или не вытекает из существа обязательства. В случаях, когда в соответствии с законом или иными правовыми актами установлены льготы или преимущества по провозной плате за перевозку грузов, пассажиров и багажа, понесенные в связи с этим расходы возмещаются транспортной организации за счет средств соответствующего бюджета.

Взаимоотношения транспортных организаций при перевозке грузов, пассажиров и багажа разными видами транспорта **по единому транспортному документу**, а также порядок организации этих перевозок определяются соглашениями между организациями соответствующих видов транспорта, заключаемыми в соответствии с законом о прямых смешанных (комбинированных) перевозках (ст. 788 ГК РФ).

Кроме того, заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю **накладной** или иного документа на груз, предусмотренного транспортными уставами и кодексами.

Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется **билетом**, формы которых устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

Перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом), договором перевозки или договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. Отправитель груза вправе отказаться от поданных транспортных средств, непригодных для перевозки соответствующего груза.

Погрузка (выгрузка) груза осуществляется транспортной организацией или отправителем (получателем) в порядке, предусмотренном договором, с соблюдением положений, установленных транспортными уставами и кодексами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. Погрузка (выгрузка) груза, осуществляемая силами и средствами отправителя (получателя) груза, должна производиться в сроки, предусмотренные договором, если такие сроки не установлены транспортными уставами и кодексами и издаваемыми в соответствии с ними правилами (ст. 791 ГК РФ).

Перевозчик обязан доставить груз, пассажира или багаж в пункт назначения в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, а при отсутствии таких сроков – в разумный срок.

В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

Перевозчик несет ответственность за несохранность груза или багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, управомоченному им лицу или лицу, управомоченному на получение багажа, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело. *Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком:*

1) в случае утраты или недостачи груза или багажа – в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;

2) 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;

3) в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, – в размере объявленной стоимости груза или багажа.

При этом законодательством определен перечень обстоятельств, наличие которых освобождает перевозчика от ответственности:

- 1) особые естественные свойства груза, вызвавшие утрату им своих потребительских свойств;
- 2) недостатки тары и упаковки, которые не могли быть замечены по наружному виду при приеме груза к перевозке;
- 3) сдача груза к перевозке без указания в накладной его особых свойств, требующих особых условий или мер предосторожности для сохранения груза при перевозке или хранении;
- 4) сдача к перевозке груза, влажность которого превышает установленную норму.

Основным видом ответственности по договору перевозки является уплата неустойки (штрафа). Для железнодорожного транспорта характерна уплата штрафов за:

- 2) задержку (простой) вагонов и контейнеров под погрузкой, выгрузкой, перегрузкой;
- 3) перегруз вагонов, контейнеров сверх грузоподъемности;
- 4) неочистку подвижного состава после выгрузки;
- 5) повреждение или утрату подвижного состава;
- 6) предъявление груза, запрещенного к перевозке.

1.4. По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (ст. 886 ГК РФ).

Правовое регулирование включает в себя:

- Общие нормы о хранении,
- Хранение на товарном складе,
- Специальные виды хранения (хранение в ломбарде, камерах хранения, гостиницах, банковской ячейки, секвестра).

Договор хранения является **реальным или консенсуальным (в случаях, когда выступает профессиональный хранитель), возмездным или безвозмездным, взаимным**

Стороны

Профессиональный хранитель – хранитель, являющийся коммерческой или некоммерческой организацией, одной из целей профессиональной деятельности которой является хранение. В этом случае договор хранения может содержать указание на то, что хранитель должен принять вещь на хранение в определенный срок.

Поклажедатель – любые субъекты гражданского права

Существенные условия – **предмет**, которым выступает услуга, деятельность по обеспечению сохранности имущества.

Объектом хранения являются вещи:

- Движимые, как правило (ГК РФ не исключает передачу и недвижимых вещей),
- Как индивидуально определенные, так и родовые.

К *опасным вещам* относятся легковоспламеняющиеся, взрывоопасные и иные опасные по своей природе вещи. Если поклажедатель не предупредил об их свойствах при сдаче их на хранение, такие вещи могут быть в любое время обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателью убытков. Поклажедатель отвечает за убытки, причиненные в связи с хранением таких вещей хранителю и третьим лицам. Если в такой же ситуации одной из сторон договора выступает профессиональный хранитель, то он наделяется тем же правом уничтожить вещь при условии, что она была сдана на хранение под неправильным наименованием и по ее внешнему виду нельзя определить ее опасные свойства. В этом случае уплаченное вознаграждение за хранение вещей не возвращается, а если оно не было уплачено (предусмотрено договором), хранитель может взыскать его полностью.

Передача вещи на хранение третьему лицу не допускается, за исключением случаев, если:

- 1) договором предусмотрено такое право хранителя;
- 2) хранитель вынужден к этому силой обстоятельств, делает это в интересах поклажедателя и лишен возможности получить его согласие.

При передаче вещи на хранение третьему лицу действует правило о сохранности первоначального договора и хранитель по нему отвечает за действия третьего лица как за свои собственные. При такой передаче вещи обязательно уведомление поклажедателя об этом.

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, а в случае, если вещь опасна, – на всю сумму вознаграждения. Если хранение прекращается досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, он не вправе требовать вознаграждения 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.

Возмещение расходов на хранение включается в вознаграждение за хранение. При безвозмездном хранении поклажедатель обязан возместить хранителю произведенные им необходимые расходы на хранение вещи. Эти правила применяются, если договором хранения не предусмотрено иное.

Чрезвычайные расходы на хранение – это расходы, которые превышают обычные расходы такого рода и которые стороны не могли предвидеть при заключении договора хранения. Такие расходы возмещаются сверх вознаграждения за хранение (если в договоре нет указания на иной способ возмещения). Они возмещаются хранителю, если поклажедатель дал согласие на эти расходы или одобрил их впоследствии. При необходимости произвести чрезвычайные расходы хранитель обязан запросить поклажедателя о его согласии. Если ответ не получен в срок, указанный хранителем, или в течение нормально необходимого для ответа времени, считается, что поклажедатель согласен на чрезвычайные расходы. В случае, когда хранитель произвел чрезвычайные расходы на хранение, не получив от поклажедателя предварительного согласия (хотя это было возможно) и поклажедатель впоследствии не одобрил их, хранитель может требовать возмещения чрезвычайных расходов лишь в пределах ущерба, который мог быть причинен вещи, если бы эти расходы не были произведены.

Соблюдение письменной формы желательно, а в некоторых случаях необходимо при заключении договора хранения. Такие случаи определены ст. 161, 887 ГК РФ:

- 1) сделки, совершаемые юридическими лицами между собой и с гражданами;

2) сделки граждан между собой на суммы, превышающие не менее чем в 10 раз минимальный размер оплаты труда;

3) если договор хранения предусматривает обязанность хранителя принять вещь на хранение.

Простая письменная форма договора хранения 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 (в случаях, если это предусмотрено законом или традиционно).

Форма заключенного договора хранения не влияет на право сторон ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем. То же относится и к вещи, переданной на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожаре, стихийном бедствии, внезапной болезни, угрозе нападения и т. п.).

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

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. Поклажедатель освобождается от этой ответственности, если заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок. Хранитель освобождается от обязанности принять вещь на хранение в случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана. Обе нормы законодательства диспозитивны, т. е. договором могут быть предусмотрены иные правила решения этого вопроса.

Хранитель обязан принять все предусмотренные договором хранения меры для того, чтобы обеспечить сохранность переданной на хранение вещи. При отсутствии в договоре условий о таких мерах или неполноте этих условий хранитель должен принять для сохранения вещи также меры, соответствующие обычаям делового оборота и существу обязательства, в том числе свойствам переданной на хранение вещи, если только необходимость принятия этих мер не исключена договором. В любом случае хранитель должен принять для сохранения переданной ему вещи меры, обязательность которых предусмотрена законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке (противопожарные, санитарные, охранные и т. п.). Если хранение осуществляется

безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своих вещах.

Хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной на хранение вещью, а равно предоставлять возможность пользования ею третьим лицам, за исключением случая, когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит договору хранения.

Хранитель обязан по первому требованию поклажедателя возвратить принятую на хранение вещь, хотя бы предусмотренный договором срок ее хранения еще не окончился. По истечении обусловленного срока хранения или срока, предоставленного хранителем для обратного получения вещи, поклажедатель обязан немедленно забрать переданную на хранение вещь. При неисполнении поклажедателем указанной обязанности (в том числе при его уклонении от получения вещи) хранитель вправе после письменного предупреждения поклажедателя самостоятельно продать вещь по цене, сложившейся в месте хранения.

Если стоимость вещи по оценке превышает 100 установленных законом минимальных размеров оплаты труда, хранитель должен продать ее с аукциона в порядке, предусмотренном законодательством. Сумма, вырученная от продажи вещи, передается поклажедателю за вычетом сумм, причитающихся хранителю, в том числе его расходов на продажу вещи (ст. 899 ГК РФ). Договором может быть установлена иная мера ответственности поклажедателя за невыполнение обязанности.

Хранитель обязан возвратить поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не предусмотрено хранение с обезличиванием. Вещь должна быть возвращена хранителем в том состоянии, в каком она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения, естественной убыли или иного изменения вследствие ее естественных свойств. Одновременно с возвратом вещи хранитель обязан передать плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не предусмотрено договором хранения.

Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение, по основаниям, предусмотренным ст. 401 ГК РФ «Основания ответственности за нарушение обязательств». Лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и

условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (т. е. в данном случае презумпция виновности). Заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли:

1) вследствие непреодолимой силы (т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств);

2) из-за свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать;

3) в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

За утрату, недостачу или повреждение принятых на хранение вещей после того, как наступила обязанность поклажедателя взять эти вещи обратно, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

Убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей, возмещаются хранителем в соответствии со ст. 393 ГК РФ «Обязанность должника возместить убытки». При определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, – в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения.

1.5. По договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату при наступлении предусмотренного в договоре события возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор, причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы.

По договору личного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату, уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором 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.

В ГК РФ введены некоторые определения данных выше понятий:

- 1) плата по договору страхования – страховая премия;
- 2) предусмотренное в договоре событие, наступление которого влечет выплату суммы по договору, – страховой случай;
- 3) лицо, в пользу которого заключен договор страхования, – выгодоприобретатель;
- 4) сумма, предусмотренная договором для выплаты при наступлении страхового случая, – страховая сумма.

Договор страхования является **реальным**, если иное не установлено в соглашении **возмездным, взаимным, публичным (договор личного страхования), договором присоединения, алеаторным (рисковым)**

Стороны

В качестве *страховщиков* договоры страхования могут заключать юридические лица, имеющие разрешения (лицензии) на осуществление страхования соответствующего вида. Требования, которым должны отвечать страховые организации, порядок лицензирования их деятельности и осуществления государственного надзора за этой деятельностью определяются законами о страховании.

Заключение договора страхования в пользу *выгодоприобретателя*, в том числе и тогда, когда им является застрахованное лицо, не освобождает страхователя от выполнения обязанностей по этому договору, если только договором не предусмотрено иное, либо обязанности страхователя выполнены лицом, в пользу которого заключен договор.

Страховщик вправе требовать от выгодоприобретателя, в том числе и тогда, когда выгодоприобретателем является *застрахованное лицо*, выполнения обязанностей по договору страхования, включая обязанности, лежащие на страхователе, но не выполненные им, при предъявлении выгодоприобретателем требования о выплате страхового возмещения по договору имущественного страхования. Риск последствий невыполнения или несвоевременного выполнения обязанностей, которые должны были быть выполнены ранее, несет выгодоприобретатель.

По договору имущественного страхования могут быть, в частности, застрахованы следующие имущественные интересы:

- 1) риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества (ст. 930 ГК РФ);

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 (ст. 931, 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 (ст. 933 ГК РФ).

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.

Существенными условиями в договоре имущественного страхования являются:

- 1) об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования;
- 2) о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая);
- 3) о размере страховой суммы;
- 4) о сроке действия договора.

Существенными условиями договора личного страхования являются:

- 1) о застрахованном лице;
- 2) о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страхового случая);
- 3) о размере страховой суммы;
- 4) о сроке действия договора.

Договор страхования должен быть заключен **в письменной форме**. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора страхования, за исключением

договора обязательного государственного страхования (ст. 969 ГК РФ). Договор страхования может быть заключен путем составления

одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком.

В этом случае согласие страхователя заключить договор на предложенных страховщиком условиях подтверждается принятием от страховщика указанных документов. Страховщик при заключении договора страхования вправе применять разработанные им или объединением страховщиков стандартные формы договора (страхового полиса) по отдельным видам страхования.

Содержание договора (права, обязанности, ответственность сторон)

Обязанности страхователя:

– уплата страховой премии (п.1 ст.954 ГК РФ). Такой характер обязанности страхователя, выражающей возмездность страхового обязательства, обусловлен тем значением, которое она приобретает для определения начала действия договора страхования. Страховая премия может вноситься как единовременно, так и в рассрочку (оплата страховой премии частями – страховыми взносами);

– сообщить страховщику известные обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (страхового риска), за исключением случая, если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику.

Обязанность страховщика – предоставление страховых выплат при наступлении страхового случая.

Исполнение обязательства по личному страхованию заключается в выплате страховщиком единовременно или периодически обусловленной договором суммы (страховой суммы) страхователю (выгодоприобретателю). Страховая сумма выплачивается независимо от сумм по другим договорам страхования, а также по социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения вреда, что обуславливается обеспечительной сущностью (природой) личного страхования.

Основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения:

- 1) умысел в действиях страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, вызвавший наступление страхового случая;
- 2) грубая неосторожность страхователя или выгодоприобретателя (п.1 ст.963 ГК РФ).

Вместе с тем страховщик обязан произвести страховое возмещение по договору страхования гражданской ответственности за причинение вреда жизни или здоровью и при причинении вреда по вине страхователя или застрахованного лица (п.2 ст.963 ГК). Не допускается освобождение страховщика от выплаты страховой суммы по договору личного страхования в случаях смерти застрахованного лица вследствие его самоубийства при условии действия договора страхования к этому времени не менее двух лет (п.3 ст.963 ГК РФ), так как за этот срок данное лицо частично внесло страховщику плату за страхование;

3) наступление страхового случая вследствие обстоятельств, отвечающих признакам непреодолимой силы (п. 1 ст. 202, п. 3 ст. 401 ГК), чрезвычайный и непредотвратимый характер которых не может быть подвергнут рисковому оценке (ядерные взрывы, радиация, военные действия, гражданские войны, забастовки и т.п.);

4) изъятие, конфискация, реквизиция, арест или уничтожение застрахованного имущества по распоряжению государственных органов, т.е. в результате применения мер публичного порядка.

Контрольные вопросы:

1. Правовой анализ «договора возмездного оказания услуг» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

2. Правовой анализ «договора перевозки и его разновидностей» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

3. Правовой анализ «договора хранения и его разновидностей» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;

- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

4. Правовой анализ «договора страхования и его разновидностей» с точки зрения:

- понятие и юридическая квалификация;
- Стороны;
- Предмет и иные существенные условия договора;
- Срок и цена договора;
- Права, обязанности и ответственность сторон;
- Особенности исполнения и прекращения договора.

Аналитические вопросы:

4. Соотнесите договор поручения, комиссии, агентирования: общее и различное
5. Проанализируйте судебную практику по делам, связанным с заключением договора страхования.
6. Банковские услуги: понятие, виды, особенности исполнения.
7. Права пассажиров в специальном транспортном законодательстве
8. Практика применения договора доверительного управления.

Раздел 5. Система внедоговорных обязательств

- 1.4. Юридическая сущность и разновидности внедоговорных обязательств
- 1.5. Обязательства вследствие причинения вреда (деликтные обязательства)
 - 1.5.1. Общие основания ответственности из причинения вреда
 - 1.5.2. Особенности возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина
- 1.6. Обязательства вследствие неосновательного обогащения (кондикционные обязательства)

знать:

- *понятие и особенности системы внедоговорных обязательств;*
- *деликтные обязательства, кондикционные обязательства, обязательства из односторонних действий;*

- основания и условия возникновения деликтной ответственности;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о внедоговорных обязательствах;

- определять порядок применения деликтных обязательств, кондикционных обязательств, обязательств из односторонних действий;

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области внедоговорных обязательств;

- оказывать правовую помощь субъектам гражданских правоотношений;

- анализировать и решать юридические проблемы в сфере деликтных обязательств, кондикционных обязательств, обязательств из односторонних действий.

1.1. В науке гражданского права широко распространено деление обязательств на две группы: договорные и внедоговорные. Это деление проводится по признаку оснований возникновения обязательств: договорные обязательства возникают из договоров, внедоговорные обязательства - из оснований, предусмотренных законом.

Внедоговорные обязательства в свою очередь делятся на обязательства из односторонних сделок и охранительные.

Из **односторонних сделок обязательства** возникают значительно реже, чем из договоров (действие в чужом интересе без поручения, публичное обещание награды, проведение конкурса, организация игр и пари). В силу ст.155 ГК РФ односторонняя сделка в виде исключения может создать обязанности не только для лица, которое совершило сделку, однако это возможно лишь тогда, когда прямое указание на этот счет содержится в законе либо в достигнутом между сторонами соглашении. Правовой режим обязательств, возникающих из односторонних сделок, предопределяется содержащейся в ст.156 ГК РФ нормой отсылочного характера, согласно которой на подобные сделки распространяются общие положения об обязательствах и общие положения о договорах.

Охранительные обязательства преследуют своей целью восстановление имущественной сферы лица, которому правомерными или неправомерными действиями был причинён какой-либо ущерб в отсутствие договорных отношений.

Закон устанавливает обязательство лица, причинившего вред личности или имуществу гражданина или имуществу юридического лица, возместить его в полном объеме. При этом по общему правилу речь идет об обязательстве того, кто действовал виновно, возместить причиненный им вред. В данном случае имеют место обязательства из причинения вреда (*деликтные обязательства*).

Охранительные обязательства могут возникнуть из неосновательного обогащения (неосновательного приобретения или сбережения имущества). В юридической литературе такие обязательства, имеющие своим происхождением римское частное право, получили название *кондикционные*.

1.2. Обязательства из причинения вреда (деликтные обязательства) являются одним из видов внедоговорных обязательств. В них *потерпевший* выступает в качестве кредитора, а *причинитель* – должника. Названные обязательства возникают между лицами, не состоявшими в договорных отношениях, хотя допускается их существование и между лицами, которые состоят в договорных отношениях, но причиненный вред не связан с нарушением договорных обязательств.

Содержанием деликтных обязательств выступает гражданско-правовая ответственность, т.е. претерпевание, несение известных тягот, дополнительного бремени, выступающее в качестве правового последствия за совершенное правонарушение. Сущность деликтного обязательства обусловлена и его основными функциями – *компенсационной (восстановительной) и охранительной*.

Основанием возникновения деликтного обязательства и одновременно *юридическим фактом*, порождающим соответствующее правоотношение, является *вред*, причиненный личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица. Под вредом понимаются *неблагоприятные для потерпевшего имущественные и неимущественные последствия*.

Основной принцип обязательства вследствие причинения вреда заключается в полном возмещении вреда лицом, его причинившим. В литературе этот принцип именуется *генеральным деликтом*, в соответствии с которым противоправность действия и *виновность причинителя вреда презюмируются (предполагается)*. Система обязательств базируется на принципе генерального деликта, который образует систему специальных деликтов, регулирующих ответственность за вред, причиненный:

- актами власти;
- несовершеннолетними и недееспособными лицами;
- источником повышенной опасности;
- жизни и здоровью гражданина;
- вследствие недостатков товаров, работ и услуг.

1.2.1. Причинение вреда другому лицу названо одним из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей в ст.8 ГК РФ в совокупности со следующими условиями, образующими *деликт (гражданское правонарушение)*:

1) *Противоправность действия (бездействие)* – действия всегда презюмируются противоправными, если они влекут причинение вреда. Противоправность действия (бездействие) как условие возникновения деликтной ответственности выражается в нарушении причинителем вреда одновременно, нормы права и субъективного права потерпевшего. Принцип генерального деликта исходит из следующего правила: всякое причинение вреда противоправно, если законом не установлено иное. Например, правомерным и не подлежащим возмещению является вред, возникший при исполнении предусмотренных законом обязанностей по тушению пожара.

2) *Причинно-следственная связь между действием (бездействием) и наступившим результатом (причинением вреда)* предполагает, что а) деяние причинителя по времени предшествует возникновению вреда; б) вред является следствием действий (бездействий) причинителя.

3) *Вина причинителя* – это отношение лица к своим делам и обязанностям. Если лицо проявляет необходимую заботливость и осмотрительность, которую можно требовать от него с учетом характера обстановки, в которой оно находится и действует, то такого субъекта следует признать невиновным в причинении вреда. Однако это относится к случаю, когда речь идет о неосторожности. Вина в форме умысла заключается в намеренных действиях либо бездействии, направленных на причинение имущественного вреда другому лицу.

В соответствии с п.2 ст.1064 ГК РФ лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Это значит, что вина лица, причинившего вред, предполагается – закон исходит из презумпции его вины и освобождает потерпевшего от доказывания вины причинителя вреда. Выделяется несколько форм вины: умысел, неосторожность, грубая небрежность и др. Однако нормы о деликтной ответственности, в отличие от уголовной ответственности, по общему правилу не придают значения тяжести или степени вины при определении размера вреда, подлежащего возмещению.

Умысел имеет место, когда лицо сознательно допускает или желает наступления неблагоприятных последствий в виде причинения вреда.

Неосторожность – это принятие лицом всех мер для предотвращения причинения вреда при той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась с

учетом характера обстановки, в которой оно находилось или осуществляло свою деятельность.

Грубая неосторожность – это непростительное нарушение простейших, элементарных требований заботливости и осмотрительности, известных каждому (нарушение очевидных общеизвестных правил поведения, например, пересечение водителем транспортного средства перекрестка на запрещающий сигнал светофора).

Необходимо учитывать, что в ряде случаев ответственность наступает независимо от вины – так называемая «безвиновная» ответственность (ст.1079 ГК РФ).

Существуют основания освобождения лица от возмещения причиненного им вреда:

1) необходимая оборона (ст.1066 ГК РФ) – вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению, если при этом не были превышены ее пределы. При причинении вреда в состоянии необходимой обороны вред возмещается на общих основаниях (ст.1064 ГК РФ) только в случае превышения ее пределов. Размер возмещения определяется судом в зависимости от степени в зависимости от степени вины как причинителя вреда, так и потерпевшего, действиями которого было вызвано причинение вреда. При этом суд, приняв во внимание имущественное положение лица, причинившего вред, вправе уменьшить подлежащую взысканию сумму⁵⁰;

2) *крайняя необходимость* (ст.1067 ГК РФ) – необходимость устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами. По общему правилу вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, должен быть возмещен причинившим его лицом. Однако суд может возложить обязанность возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред⁵¹;

3) *умысел потерпевшего* (ст.1083 ГК РФ) – вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит, однако не допускается отказ в возмещении вреда при причинении вреда жизни или здоровью гражданина;

4) *состояние аффекта* (временное, не исключающее дееспособности гражданина состояние, при котором он не может понимать значения своих действий или руководить ими) – гражданин, причинивший вред в таком состоянии, не отвечает за причиненный им

⁵⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 N 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина».

⁵¹ Там же.

вред (ст.1078 ГК РФ). Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда. Причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значения своих действий или руководить ими, – употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом.

Субъектами деликтного обязательства являются две стороны: должник – причинитель (делинквент) и кредитор – потерпевший.

Потерпевшим может выступать любое лицо вне зависимости от его правоспособности и дееспособности – физические и юридические лица, государство, муниципальные образования. Согласно п.1 ст.1064 ГК гражданин признается потерпевшим, если вред причинен его личности или имуществу, а юридическое лицо – если вред причинен его имуществу.

Причинителем также может являться любой субъект гражданского права, однако не всегда возмещение вреда осуществляется непосредственным причинителем – для выступления в качестве стороны деликтного обязательства необходимо обладать определённым уровнем правоспособности и дееспособности (деликтоспособностью).

Гражданское законодательство содержит ряд случаев, когда должником в деликтном обязательстве выступает *не сам причинитель, а другое лицо*: 1) ответственность за вред, причиненный работником юридического лица или гражданина, а также участниками (членами) хозяйственных товариществ и производственных кооперативов при осуществлении предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива в соответствии со ст.1068 ГК РФ несёт юридическое лицо либо гражданин.

При этом работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ. Работодатель, выступая должником по деликтному обязательству, обладает право регрессного требования к непосредственному виновнику о возмещении выплаченных сумм. Для правильной оценки действий работника, причинившего вред, и установления характера отношений работника и работодателя необходимо учитывать приоритет норм трудового законодательства. В случае, когда

сведения были распространены работником в связи с осуществлением профессиональной деятельности от имени организации, в которой он работает (например, в служебной характеристике), надлежащим ответчиком в соответствии со ст.1068 ГК РФ является юридическое лицо, работником которого распространены такие сведения⁵²;

2) вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению. Государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами вред возмещается за счет соответственно казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниципального образования (ст.1069 ГК РФ).

Состав условий гражданско-правовой ответственности за вред. Причиненный публичной властью, отличен от генерального деликта характером противоправности действий (бездействий) органов власти:

- противоправность выражается в незаконности акта или иного проявления власти;
- бремя доказывания противоправности действий публичной власти лежит на потерпевшем (исключение из общего правила деликтной ответственности).

Поскольку акты органов публичной власти по определению предполагаются законными, для возникновения ответственности необходимо предварительное судебное признание таких актов *недействительными*. Под действиями органов власти понимаются правовые акты, постановления, приказы и т.д., бездействие выражается в неисполнении органами и должностными лицами возложенных на них обязанностей.

При этом следует иметь ввиду, тот факт, что ненормативный правовой акт не был признан в судебном порядке недействительным, а решения или действия (бездействие) государственного органа – незаконными, само по себе не является основанием для отказа в иске о возмещении вреда, причиненного таким актом, решением или действиями (бездействием). В этом случае суд оценивает законность соответствующего ненормативного акта, решения или действий (бездействия) государственного или муниципального органа (должностного лица) при рассмотрении иска о возмещении вреда;

⁵² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 N 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

3) ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Ответственность по данному основанию имеет существенные особенности:

- ГК РФ ограничил субъектный состав причинителей вреда, указав только правоохранительные и судебные органы;
- исчерпывающе определен перечень незаконных вредоносных действий;
- незаконность действий правоохранительных органов, причинивших вред гражданину, должна быть доказана вступившим в силу оправдательным приговором, прекращением уголовного или административного дела по реабилитирующим потерпевшего основаниям

Ответственность правоохранительных органов выражается в возмещении вреда в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда;

4) юридическое лицо или гражданин, застраховавшие свою ответственность в порядке добровольного или обязательного страхования в пользу потерпевшего, возмещают вред только в случае, когда суммы страхового возмещения недостаточно для полного возмещения причиненного вреда, при этом они возмещают разницу между страховым возмещением и фактическим размером ущерба (ст.1072 ГК РФ). Указанная диспозиция содержится в актах судебного толкования⁵³;

5) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до четырнадцати лет несут родители (усыновители) или опекуны (организация для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей), если не докажут, что вред возник не по их вине. Также ответственность может быть возложена на образовательную, медицинскую или иную организацию, либо на лицо, обязанное осуществлять надзор за малолетним на основании договора, если указанные лица не докажут, что вред возник не по их вине при осуществлении надзора.

Для всех вышеуказанных лиц вина носит самостоятельный, отличный от вины самого малолетнего, характер и заключается в ненадлежащем осуществлении надзора. Обязанность лица по возмещению вреда не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда.

⁵³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 N 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина».

Однако если должник умер или не имеет 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 (ст.1073 ГК РФ);

6) вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, возмещается несовершеннолетним самостоятельно на общих основаниях (ст.1074 ГК РФ). Если у несовершеннолетнего нет имущества для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем (организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей), если они не докажут, что вред возник не по их вине. Вина указанных лиц заключается в ненадлежащем воспитании несовершеннолетнего и отсутствии необходимого надзора. Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующей организации по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним, прекращается по достижении причинителем 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. Суд может возложить ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним ребенком, на его родителя, лишённого родительских прав, в течение трех лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, стало следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей;

7) вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Аналогичное правило применяется, если вред причинен лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства. При этом 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 (п.3 ст.1078 ГК РФ);

8) ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст.1079 ГК РФ). Сущность этого обязательства заключается в том, что юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной

опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности. Главная особенность данного вида деликтной ответственности заключается в том, что обязательство за вред, причиненный источником повышенной опасности, возникает у владельца независимо от наличия или отсутствия его вины.

В теории гражданского права существует несколько точек зрения на понимание источника повышенной опасности:

1) это деятельность, которая, будучи связана с использованием определенных вещей, не поддается непрерывному и всеобъемлющему контролю человека, вследствие чего обуславливает высокую степень вероятности причинения вреда (Б.С. Антимонов) ;
2) свойства вещей или силы природы, которые при достигнутом уровне развития техники не поддаются полностью контролю человека и, не подчиняясь полностью контролю, создают высокую степень вероятности причинения вреда жизни или здоровью человека либо материальным благам (Е.А.Флейшиц) ;

3) определенные предметы материального мира (механизмы, устройства, автомашины и т.д.), проявляющие в процессе деятельности по их использованию (эксплуатации) вредоносность, не поддающуюся или не в полной мере поддающуюся контролю человека, в результате чего они создают опасность для окружающих (А.М.Белякова). Данная позиция представляется наиболее обоснованной.

По замыслу законодателя источником повышенной опасности следует признать любую деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и других объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами (ст.1079 ГК РФ). Учитывая, что гражданское законодательство не содержит исчерпывающего перечня источников повышенной опасности, суд, принимая во внимание особые свойства предметов, веществ или иных объектов, используемых в процессе деятельности, вправе признать источником повышенной опасности также иную деятельность, не указанную в перечне. При этом надлежит учитывать, что вред считается причиненным источником повышенной опасности, если он явился результатом его действия или проявления его вредоносных свойств. В противном случае вред возмещается

на общих основаниях (например, когда пассажир, открывая дверцу стоящего автомобиля, причиняет телесные повреждения проходящему мимо гражданину)⁵⁴;

Под владельцем источника повышенной опасности понимается организация или гражданин, эксплуатирующие источник повышенной опасности в силу принадлежащего им права собственности, права хозяйственного ведения, права оперативного управления либо по другим законным основаниям (по договору аренды, по доверенности на управление транспортным средством, в силу распоряжения компетентных органов о передаче организации во временное пользование источника повышенной опасности и т.п. – ч.2 п.1 ст.1079 ГК РФ).

Не признается владельцем источника повышенной опасности и не несет ответственности за вред перед потерпевшим лицо, управляющее источником повышенной опасности в силу трудовых отношений с владельцем этого источника. 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.

Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников (столкновения транспортных средств и т.п.) третьим лицам. Если вред причинён самим владельцам источников повышенной опасности при их взаимодействии (например, столкновение двух автомобилей в результате дорожно-транспортного происшествия), он подлежит возмещению на общих основаниях – в зависимости от степени вины каждого из владельцев. Исходя из этого, суды делают правильный вывод о том, что достаточным основанием для возложения ответственности по возмещению вреда на владельцев двух источников повышенной опасности является сам факт причинения вреда в результате взаимодействия источников повышенной опасности⁵⁵

⁵⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 N 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина».

⁵⁵ Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 01.11.2000 № 148 пв-2000пр.

Основной обязанностью причинителя вреда является его *возмещение* – вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Удовлетворяя требование о возмещении вреда, суд вправе обязать лицо, ответственное за причинение вреда, *возместить вред в натуре* (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или *возместить причиненные убытки*.

Сумма возмещения определяется исходя из стоимости поврежденного (утраченного) имущества (реального ущерба). При этом в некоторых случаях допускаются исключения из принципа полного возмещения вреда – изменение размера возмещения в сторону его уменьшения либо увеличения. Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда. Также с учётом грубой неосторожности потерпевшего, содействовавшей возникновению или увеличению вреда, размер возмещения должен быть уменьшен (ст.1083 ГК РФ). Однако вина потерпевшего не учитывается при возмещении вреда, причинённого жизни или здоровью гражданина (при взыскании дополнительных расходов, возмещении вреда в связи со смертью кормильца, а также при возмещении расходов на погребение). При грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или в возмещении вреда может быть отказано, если законом не предусмотрено иное.

Суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

Современное гражданское законодательство допускает возмещение не только реально наступившего вреда. Но и защищает от опасности причинения вреда в будущем. Данное обстоятельство может стать основанием к иску о запрещении деятельности, создающей такую опасность. Если причиненный вред является последствием эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность. Суд может отказать в иске о приостановлении либо прекращении соответствующей деятельности лишь в случае, если ее приостановление либо

прекращение противоречит общественным интересам. Отказ в приостановлении либо прекращении такой деятельности не лишает потерпевших права на возмещение причиненного этой деятельностью вреда.

1.2.2. Жизнь и здоровье человека бесценны и не могут быть возвращены выплатой денег. Гражданский кодекс лишь в максимально возможной степени обеспечивает определенную компенсацию понесенных потерпевшим или его близкими имущественных потерь. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина, производится по общим основаниям исполнения деликтных обязательств.

Основанием данного вида обязательства по возмещению вреда является причинение смерти, увечья, травмы, а также морального вреда, и это обуславливает статус потерпевшего – им может быть только *гражданин*.

Причем по действующим правилам возмещается не только *внедоговорный вред*, но и вред, причиненный жизни и здоровью гражданина при исполнении *определенных договоров*. Так, по правилам деликтной ответственности возмещается вред жизни и здоровью гражданина, причиненный, например, при осуществлении перевозки, предоставлении медицинских, туристических и иных услуг, а также при исполнении потерпевшим обязанностей военной службы, службы в полиции и других соответствующих обязанностей. Вред, причиненный повреждением здоровья или повлекший смерть работника при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей, возмещается в форме выплаты страхового обеспечения в соответствии с Федеральным законом от 24 июля 1998г. №125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний». Таким образом, правила ГК РФ о возмещении вреда, причинённого жизни или здоровью, носят характер общего закона и подлежат применению в случае отсутствия специального закона либо с илу прямого указания законодательства.

Необходимо разграничить особенности возмещения вреда в зависимости от того, чему был причинён вред – *жизни или здоровью гражданина*.

Особенности возмещения *вреда, причинённого здоровью*:
– вред выражается в причинении гражданину увечья или иного повреждении его здоровья (хронического или иного заболевания и т.п.). При утрате трудоспособности определяется степень данной утраты (в процентах);

– обязательство делинквента заключается в выплате следующих сумм в счёт возмещения вреда:

1) *утраченный потерпевшим заработок (доход)*, который он имел либо определенно мог иметь. 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.

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. Не полностью проработанные потерпевшим месяцы по его желанию заменяются предшествующими полностью проработанными месяцами либо исключаются из подсчета при невозможности их замены.

В случае увечья или иного повреждения здоровья несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцати лет (малолетнего) и не имеющего 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 РФ.

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 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.

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 принимаются во внимание 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.*

Объем и размер возмещения вреда могут быть увеличены законом или договором. Выплата возмещения производится ежемесячными повременными платежами. Ст.1090 ГК РФ допускает последующее изменение размера возмещения при условии:

- изменения степени трудоспособности потерпевшего;
- имущественного положения должника, в том числе в результате инвалидности или наступления пенсионного возраста, за исключением случаев, когда вред был причинен действиями, совершенными умышленно.

2) *дополнительно понесенные расходы*, вызванные повреждением здоровья, а именно расходы на: лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии. Дополнительные расходы возмещаются, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение. Дополнительные расходы возмещаются единовременно после подтверждения потерпевшим того, что он их произвёл. Суммы в возмещение дополнительных расходов могут быть присуждены на будущее время в пределах сроков, определяемых на основе

заключения медицинской экспертизы, а также при необходимости предварительной оплаты стоимости соответствующих услуг и имущества, в том числе приобретения путевки, оплаты проезда, оплаты специальных транспортных средств.

Особенности возмещения вреда, причинённого *смертью кормильца*:

1. Основанием возникновения обязательства является вина лица в причинении смерти потерпевшему, у которого на иждивении находились другие граждане;

2. Право на возмещение вреда имеют:

- нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;
- ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего 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;
- 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.

3. Установлены сроки возмещения вреда:

- несовершеннолетним до достижения восемнадцати лет;
- учащимся старше восемнадцати лет до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
- женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет пожизненно;
- инвалидам на срок инвалидности;
- одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

4. Каждому из кредиторов вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, определенного по правилам ст.1086 ГК РФ (средний заработок умершего лица

за последние 12 месяцев), которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. 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.

5. При определении размера возмещения пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенных как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются.

6. 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.

7. Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы. Пособие на погребение, полученное гражданами, понесшими эти расходы, в счет возмещения вреда не засчитывается.

Суммы выплачиваемого гражданам возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, при повышении стоимости жизни подлежат индексации в установленном законом порядке (ст.318, ст.1091 ГК РФ). Возмещение вреда, вызванного уменьшением трудоспособности или смертью потерпевшего, производится ежемесячными платежами. При наличии уважительных причин суд с учетом возможностей причинителя вреда может по требованию гражданина, имеющего право на возмещение вреда, присудить ему причитающиеся платежи единовременно, но не более чем за три года.

В случае 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-должника платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему по правилам, установленным законом или иными правовыми

1.3 Особое место в системе внедоговорных охранительных обязательств наряду с обязательствами из причинения вреда занимают обязательства из неосновательного обогащения (кондикционные обязательства).

В сжатом виде суть кондикционного обязательства может быть сведена к формуле «верни чужое». Это обязательство совсем не однопорядково другим отдельным видам обязательств. Оно универсально для всех случаев, когда одно лицо приобретает (сберегает) имущество за счет другого без правового основания и потому является родовым понятием по отношению ко всем обязательствам возвратить имущество, приобретенное (сбереженное) без достаточных оснований (Л.А.Маковский). О приобретении имущества можно говорить в случаях, когда у обогатившегося возникло то или иное имущественное право. Поступление вещей в фактическое владение не составляет обогащения (Е.А.Флейшиц).

Неосновательное обогащение часто имеет место в гражданском обороте: покупатель недвижимого имущества не зарегистрировал переход права собственности, продавец, остающийся собственником, неосновательно обогатился; плательщик коммунальных услуг перепутал номер лицевого счёта, деньги поступили на лицевой счёт соседа и т.д. – во всех этих случаях нет оснований для предъявления вещного, обязательственного иска, основания возникновения деликтного обязательства также отсутствуют, однако потерпевший понёс ущерб, а другое лицо неосновательно обогатилось за счёт потерпевшего.

Выделяют несколько *условий возникновения кондикционного обязательства* (из неосновательного обогащения):

- 1) оснований обогащения одного лица за счёт другого не имеется, или они отпали;
- 2) воля обогатившегося лица, потерпевшего или 3-х лиц не имеет значения.

Сторонами обязательства являются:

- 1) должник – неосновательный приобретатель;
- 2) кредитор (потерпевший).

Субъектами могут быть любые лица с учётом их правоспособности и дееспособности.

Объектом обязательства являются действия должника по возврату имущества кредитора.

Существуют *два вида неосновательного обогащения*:

- 1) неосновательное приобретение имущества – поступление имущества в хозяйственную сферу приобретателя без возникновения права на него или с возникновением права без законных оснований;

2) неосновательное сбережение – объём имущества должника (неосновательно обогатившегося лица) остался прежним, хотя должен был уменьшиться, при этом неосновательно уменьшилось имущество потерпевшего.

Ст.1102 ГК РФ содержит общие положения о возникновении обязательства: 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 для возникновения обязательства важен сам факт неосновательного обогащения, который может быть основан на различных юридических фактах – правомерных и неправомерных действиях сторон, третьих лиц, явления природы, поведение животных, главное – отсутствуют законные основания для приобретения или сбережения имущества. Главный принцип охранительных обязательств – никто не вправе обогащаться за чужой счёт без установленных законом или сделкой оснований, неосновательность обогащения делает его объективно противоправным.

По правовой природе кондикционные обязательства – это охранительные внедоговорные обязательства.

Основанием возникновения является любой юридический факт Основанием возникновения является гражданское правонарушение (деликт) Личность потерпевшего может отсутствовать (взыскание производится в доход государства) Потерпевший всегда конкретно определён Должником выступает только неосновательно обогатившееся лицо Должником может быть не только причинитель вреда, но и третье лицо.

ГК РФ использует нормы о неосновательном обогащении не только как особый вид обязательства, но и как универсальный способ защиты гражданских прав, допуская применение норм о нём к следующим требованиям (ст.1103 ГК РФ):

- 1) о возврате исполненного по недействительной сделке;
- 2) об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения;
- 3) одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством;
- 4) о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица.

Отдельные проблемы применения норм о неосновательном обогащении решены в Информационном письме Президиума Высшего арбитражного суда РФ от 11 января

2000г. №49 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении».

Содержание кондикционного обязательства составляет право кредитора требовать возврата неосновательного обогащения и обязанность должника произвести возврат имущества:

1) имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре (приоритет отдаётся принципу натуральной реституции). Кредитор 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;

2) при 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. Потерпевший вправе требовать возмещения стоимости неосновательного обогащения и в том случае, когда неосновательно приобретенное имущество не может быть использовано по назначению ввиду его полного износа⁵⁶;

3) 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;

4) установлено время исполнения обязательства – немедленно с момента, как лицо узнало о необоснованности обогащения, в противном случае должник также обязан возместить все убытки, причиненные просрочкой;

⁵⁶ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11.01.2000 N 49 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении».

5) должник обязан возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые он извлек или должен был извлечь из этого имущества с того времени, когда узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (ст.395 ГК РФ) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

Добросовестный должник имеет право на возмещение расходов по содержанию имущества – при возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества или 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;

6) существуют виды неосновательного обогащения, не подлежащего возврату исходя из социальных и гуманитарных интересов:

- имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное; имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;
- 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;
- 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.

Контрольные вопросы:

1. Понятие и система внедоговорных обязательств.
2. Основания и условия применения возникновения деликтных обязательств
3. Стороны деликта.
4. Кондикционные обязательства: понятие, особенности применения.

5. Обязательства из односторонних действий: публичный конкурс, обещание публичной награды.

Аналитические вопросы:

1. Источник повышенной опасности в юридической науке и практике.
2. Проанализируйте судебную практику по делам, вытекающим из неосновательного обогащения.
3. Особенности судопроизводства по делам, связанным с возмещением вреда жизни и здоровью.
4. Особенности правового регулирования игр и пари в РФ.

Раздел 6. Общие положения о наследовании

Глава 1. Юридическая характеристика наследования в российском законодательстве

1.1. Понятие наследования и наследственного права и их значение

1.2. Основания и особенности возникновения (изменения, прекращения) наследственного правоотношения

1.3. Субъект, объект и содержание наследственного правоотношения

1.4. Основания открытия наследства

1.5. Время и место открытия наследства

1.6. Призвание к наследованию

В результате изучения гл.1 студент должен:

знать:

- сущность и значение наследственного права, а также нормативную правовую базу, регулиующую наследственные правоотношения;

- основания, время и место открытия наследства, а также субъектов наследственных правоотношений, призываемых к наследованию и отстраняемых от него.

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о наследственных правоотношениях РФ;

- *применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области наследственных правоотношений;*
- *оказывать правовую помощь субъектам наследственных правоотношений;*
- *определять круг имущества, входящего в состав наследственной массы.*

1.1. Конституцией 1993г. провозглашена свобода частной собственности и свобода завещаний. Однако отношения собственности традиционно регулируются гражданским законодательством. Первая часть Гражданского кодекса 1994 года содержит раздел II «Право собственности и другие вещные права», однако в нём не содержатся положения о наследовании. При наследовании происходит переход всех прав и обязанностей умершего лица к другим лицам в полном объёме, а не только вещных прав. В порядке наследования переходят и обязательственные права, в связи с этим обстоятельством раздел «Наследственное право» традиционно для отечественного гражданского права следует после отдельных видов обязательств. Вместе с тем Гражданский кодекс 1964 года давно не соответствовал ни иным законодательным актам (прежде всего Конституции и Гражданскому кодексу 1994 года), ни правовым реалиям, существовала острая необходимость в создании нового наследственного законодательства. В 1997 году на рассмотрение Государственной Думы Федерального Собрания РФ был внесён проект третьей части Гражданского кодекса РФ, включающий нормы о наследовании. Третья часть Гражданского кодекса, содержащая раздел V «Наследственное право» была принята Государственной Думой 1 ноября 2001 года, подписана Президентом РФ 26 ноября 2001 года и вступила в действие с 1 марта 2002 года.

Наследование – переход всех имущественных прав и обязанностей умершего лица к другим лицам в порядке универсального правопреемства. Наряду с имущественными к наследникам переходят некоторые неимущественные права, например, право на защиту достоинства автора (умершего лица) (ст.150 ГК РФ). Особо необходимо подчеркнуть, что к наследникам переходят не только имущественные права, но и все обязанности умершего лица. Под имущественными правами и обязанностями подразумеваются, прежде всего, право собственности, права требования, право залога, обязательства. Однако некоторые права не могут переходить к наследникам. К таким правам относятся обязательства, связанные с личностью наследодателя: право на возмещение вреда, причинённого жизни и здоровью, право на получение алиментов, рентные обязательства.

Ст.1110 ГК РФ впервые даёт легальное определение наследования: переход имущества умершего к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть как единого целого в один и тот же момент.

Рассмотрение категории «наследственное право» следует осуществлять в объективном и субъективном смысле. Под *наследственным правом в объективном смысле* принято понимать совокупность правовых норм, регулирующих однородные общественные отношения, связанные с переходом имущества умершего к его наследникам и иным лицам (отказополучателям, кредиторам умершего и т.д.). Под *наследственным правом в субъективном смысле* понимается возможность конкретного субъекта гражданских правоотношений наследовать, т.е. принимать от конкретного умершего лица - наследодателя права и обязанности.

Традиционно различение отраслей права осуществляется на основании предмета, метода и принципов.

Предметом наследственного права являются общественные отношения, регулируемые нормами гражданского и иных отраслей права, по наследственному правопреемству имущества, имущественных прав и материальных благ, принадлежавших наследодателю на день открытия наследства.

Методу наследственного права свойственны следующие черты: автономия воли участников гражданских правоотношений; имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений; защита гражданских прав от правонарушений; имущественный характер ответственности (полное возмещение вреда и убытков).

Под *принципами* наследственного права понимаются основные идеи, заложенные в нормативные акты, регулирующие наследственные отношения.

К принципам наследственного права принято относить:

- универсальность наследственного правопреемства;
- свободу завещания;
- обеспечение прав и законных интересов наследников;
- учет воли наследодателя (как действительной, так и предполагаемой);
- дозволительную направленность и диспозитивность или свободу выбора у наследников, призванных к наследованию;
- охрану основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников и иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию;
- охрану наследства от противоправных и безнравственных посягательств.

1.2. Наследственное правоотношение является одной из разновидностей гражданских правоотношений и может быть определено как имущественное правоотношение, урегулированное нормами наследственного права.

Структуру наследственного правоотношения составляют следующие элементы: *субъекты, объекты и содержание* наследственного правоотношения.

Сюда же можно включить основания возникновения, изменения и прекращения наследственного правоотношения, которое в современной теории гражданского права не включается в состав гражданского правоотношения, а обычно рассматривается при характеристике элементов гражданского правоотношения. Под основанием возникновения, изменения и прекращения наследственного правоотношения следует понимать юридические факты, т.е. обстоятельства, с которыми в данном случае закон связывает возникновение, изменение и прекращение наследственного правоотношения. В качестве основания наследования выступает завещание и закон. В свою очередь, основания возникновения наследственного правоотношения, юридические факты, в зависимости от наличия или отсутствия волевого момента, могут быть разделены на *события* (смерть наследодателя) и на *действия* (принятие наследником наследства, отказ от наследства и т.д.). К важнейшим фактам также относятся *состояния* - степень родства наследника с наследодателем.

Юридические факты возникновения наследования по завещанию (основания): составление завещания наследодателем; смерть наследодателя; открытие наследства; принятие наследства. Необходимые юридические факты возникновения наследования по закону (основания): смерть наследодателя; наличие определенного состояния у наследника (степень родства); относимость степени родства наследника к определенной очередности наследников, призываемых к наследованию.

Юридические факты, являющиеся основаниями возникновения, изменения, прекращения наследственных правоотношений:

- противоправные действия (составление фиктивного завещания, принуждение наследодателя к составлению завещания в пользу определенного лица и т.д.);
- злостное уклонение от исполнения обязанности по содержанию наследодателя (при наличии подобной договоренности между наследодателем и наследником);

- лишение наследодателем наследника наследственных прав;
- лишение родительских прав наследников, в случае если наследодателями являются их дети;
- умолчание наследодателя о каком-либо наследнике при составлении завещания и др.

1.3. В наследственном правоотношении участвует ряд субъектов, но двумя центральными фигурами признаются наследник и наследодатель. Наследодатель – это умерший гражданин, имущество которого переходит к другим лицам. Наследодателем может быть любое физическое лицо: граждане РФ, иностранцы и лица без гражданства. Право наследовать и завещать имущество в соответствии со ст.18 Гражданского кодекса РФ является составной частью правоспособности, но право передать имущество по наследству (активная наследственная правоспособность), в отличие от права наследовать, не может быть ограничено. Уровень дееспособности лица на его право быть наследодателем не влияет.

Право быть наследником (пассивная наследственная правоспособность) также является составной частью правоспособности, но круг потенциальных наследников гораздо шире, поскольку наследовать имущество могут не только граждане РФ, иностранцы и лица без гражданства, но и юридические лица любой формы собственности, а также публично-правовые образования (государство в лице РФ и субъектов РФ, а также муниципальные образования). Впервые в круг наследников включены иностранные государства и международные организации, которые могут быть наследниками по завещанию. Юридические лица могут наследовать имущество только на основании завещания, а государство (РФ или её субъекты) может быть наследником по завещанию, а также по закону в отношении выморочного имущества. Вместе с тем наследственное право допускает возможность перехода имущества к гражданам, зачатым при жизни наследодателя и родившимся живыми после его смерти (в течение 300 дней после смерти).

Право гражданина быть наследником может быть ограничено. Ст. 1117 ГК РФ содержит перечень лиц, которые являются недостойными наследниками:

- 1) не могут быть наследниками ни по закону, ни по завещанию лица, которые своими противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в

завещании, способствовали или пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию, увеличению наследственной доли. Действия таких недостойных наследников (термин был введен ещё римским правом) должны носить только умышленный характер и быть подтверждены в судебном порядке. Однако ГК РФ содержит исключение из данного правила – прощение недостойного наследника (составление наследодателем завещания в его пользу после совершения указанных умышленных действий), в случае чего недостойный наследник будет наследовать имущество по завещанию;

2) не могут быть наследниками по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав (если они не были восстановлены в правах на момент открытия наследства);

3) суд может отстранить от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежащих на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Лишение родительских прав должно быть подтверждено решением суда. Злостное уклонение от уплаты алиментов может подтверждаться приговором суда, материалами гражданского дела о взыскании алиментов. Недостойным может быть наследник, имеющий право на обязательную долю, а также получатель завещательного отказа. Недостойный наследник или отказополучатель обязан вернуть всё, полученное по наследству по правилам о возврате неосновательного обогащения, в том числе стоимость полученных услуг или работ наследнику, который их предоставил (оказал, выполнил) – гл. 60 ГК РФ.

Объекты наследственного правоотношения - то, на что направлено наследственное правоотношение, т.е. наследство. В состав наследства входят вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности, принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства (ст. 1112 ГК РФ). *Не входят в состав наследства:* права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя (право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного здоровью или жизни гражданина, право умершего на получение пенсии и пособия по социальному страхованию, права и обязанности, переход которых не допускается Гражданским кодексом и др. законами); личные нематериальные права и другие нематериальные блага (права и обязанности, принадлежавшие наследодателю по договору социального найма жилого помещения; права и обязанности по договору поручения и др.).

Объекты наследования, которые переходят в порядке наследственного правопреемства, являются имущественные и некоторые неимущественные права и обязанности, составляющие единое целое (универсальное правопреемство).

Содержание наследственных правоотношений представляет собой совокупность прав и обязанностей его участников, возникающих с момента открытия наследства и оканчивающихся оформлением наследственных прав (принятие наследства).

1.4. Необходимым условием возникновения наследственного правоотношения является смерть гражданина либо объявление его умершим. Под понятием «*открытие наследства*» следует понимать юридический факт, с которым закон связывает начальный момент появления наследственного правоотношения и наделяет наследника возможностью принять наследство либо отказаться от него.

Юридические факты, в силу которых возникает наследственное правоотношение:

– *смерть гражданина*. Момент смерти определяется на основании медико-биологических данных, указывающих на необратимые изменения в организме человека, несовместимые с жизнью. Правила установления факта смерти регламентированы Инструкцией по констатации смерти человека на основании диагноза смерти мозга. Факт смерти удостоверяется в свидетельстве о смерти, выдаваемом органом загса на основании справки медицинского учреждения о смерти гражданина. Такое свидетельство выдается органом загса родственникам умершего гражданина либо их представителям в обмен на паспорт умершего;

– *объявление гражданина умершим* судом влечет за собой те же последствия, что и смерть гражданина. Под объявлением гражданина умершим понимается «юридическая смерть», устанавливаемая судом в порядке особого производства на основании норм материального права. Основания для объявления гражданина умершим указаны в ст. 45 ГК РФ.

Документами, подтверждающими факт смерти наследодателя и выступающими в качестве доказательств, свидетельствующих о месте открытия наследства, являются:

– свидетельство о смерти наследодателя, выданное органом загс.

В случае вынесения судом решения об объявлении гражданина умершим, установлении факта смерти либо факта регистрации смерти на его основании органами загс также выдается свидетельство о смерти.

– справка о смерти наследодателя, выданная органами загс на основании соответствующей копии актовой записи.

Иные документы, косвенно подтверждающие время смерти наследодателя не могут быть приняты нотариусом для возбуждения наследственного дела.

1.5. В соответствии со ст.1114 ГК РФ временем открытия наследства признаётся день смерти наследодателя. При объявлении лица умершим в судебном порядке днём смерти и, соответственно, временем открытия наследства признаётся день вступления в законную силу решения суда (10 дней со дня вынесения решения судом в окончательной форме). В некоторых случаях в решении суда может быть указана конкретная дата предполагаемой смерти (при наличии обстоятельств, угрожающих гибелью). В последнем случае временем открытия наследства признаётся день предполагаемой гибели. Для определения времени открытия наследства имеет значение только день смерти, но не час. В связи с этим, если лица умирают в течение одних календарных суток, но в разное время, то считается, что они умерли одновременно, при этом наследство после каждого из них открывается отдельно, и они друг после друга не наследуют.

Время открытия наследства имеет очень большое значение в связи с тем, что именно с этого времени начинается исчисляться срок для принятия наследства. Точно время открытия наследства определяется по дате, указанной в свидетельстве о смерти, а если в нём указан только месяц или год, то днём открытия наследства признаётся соответственно последний день месяца или 31 декабря соответствующего года.

Местом открытия наследства является последнее постоянное место жительства наследодателя (подтверждается справкой с места жительства, места работы или учёбы, выпиской из домовой книги и другими документами). Если последнее постоянное место жительства неизвестно, то местом открытия наследства является место нахождения имущества наследодателя или основной его части. При возникновении спора местом открытия наследства является место нахождения недвижимого имущества или его более ценной части, либо место нахождения наиболее ценной части движимого имущества (учитывается рыночная стоимость имущества)

Место открытия наследства необходимо определить для выбора нотариальной конторы, в которой будет оформляться соответствующее наследственное дело. Именно по месту открытия наследства наследники должны подавать заявления о принятии наследства и об отказе от наследства, об охране наследства, а кредиторы предъявлять претензии по долгам наследодателя. Сегодня оформлением наследственных прав

занимаются только государственные нотариальные конторы по месту открытия наследства, а в местностях, где отсутствуют государственные нотариальные конторы, их функции передаются частнопрактикующим нотариусам на основании специального распоряжения соответствующей нотариальной палаты субъекта РФ и регионального органа Министерства юстиции РФ (как это имеет место на территории всей Ростовской области).

Контрольные вопросы:

1. Понятие «наследование» и «наследственное право», принципы наследственного права.
2. Основания и элементы наследственных правоотношений.
3. Субъекты наследственного права.
4. Наследственная масса.
5. Основания наследования
6. Время и место открытия наследства, юридическое значение определения

Аналитические вопросы:

Недостойные наследники: основания, порядок, последствия признания.

Глава 2. Наследование по завещанию

- 1.1. Завещание: понятие и принципы
- 1.2. Форма завещания
- 1.3. Содержание завещания. Завещательный отказ и завещательное возложение.
- 1.4. Исполнение завещания
- 1.5. Отмена и изменение завещания. Признание завещания недействительным

В результате изучения гл. 2 студент должен:

знать:

- понятие и сущность завещания;
- особенности оформления нотариально удостоверенного завещания;
- другие формы завещания, предусмотренные гражданским законодательством (закрытое завещание, завещание составленное в чрезвычайных обстоятельствах);

- содержание завещания, особенности завещательных распоряжений;
- процедуру установления исполнения завещания;
- основания и порядок отмены и изменения завещания.

уметь:

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области наследования по завещанию;
- оказывать правовую помощь субъектам наследственных правоотношений;
- анализировать и решать юридические проблемы в наследования по завещанию.

1.1. Завещание – это личное распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти.

Выделяется несколько особенностей завещания:

- а) завещание является односторонней сделкой;
- б) завещание является фидуциарной сделкой, и составление завещания через представителя не допускается;
- в) не допускается составление совместных завещаний двух и более лиц;
- г) завещателем может быть только полностью дееспособное в момент его составления лицо.

В России сегодня выделяется несколько принципов составления завещания.

Принцип свободы завещательных распоряжений. Наследником по завещанию может быть любое физическое лицо, а также юридические лица, государство и муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. Завещатель вправе свободно определить круг наследников, их доли в наследстве, может лишить наследников по закону наследства или сделать специальные завещательные распоряжения. Физические лица не обязательно должны быть родственниками наследодателя. При этом могут быть подназначены наследники на тот случай, если назначенный наследник умрёт до открытия наследства, не примет его, откажется от него или будет лишён права наследовать имущество. Завещатель может указать в завещании конкретное имущество или не указывать его, сделав распоряжение типа «все мое имущество, какое окажется мне принадлежащим ко дню смерти». По общему правилу доли наследников, если они не определены завещанием, являются равными. Свобода завещания ограничивается только обеспечением интересов несовершеннолетних и (или)

нетрудоспособных наследников по закону первой очереди, а также иждивенцев наследодателя (ст.1149 ГК РФ).

Принцип тайны завещания: наследодатель не обязан кому-либо сообщать о наличии завещания и его содержании, а все лица, участвовавшие при составлении и удостоверении завещания, обязаны хранить в тайне сведения о факте составления, изменения и отмены завещания и его содержании. При нарушении тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда и применить другие способы защиты гражданских прав, предусмотренных гражданским законодательством.

1.2. Форма завещания является гарантией осуществления последней воли наследодателя. Преимущественной формой является *нотариально удостоверенное завещание*. Завещание является строго формальным документом, поэтому существуют определённые правила его составления:

- а) завещание составляется строго лично, оно не может быть составлено через представителя;
- б) завещатель должен обладать полной дееспособностью, хотя в свете ст.21 Гражданского кодекса РФ 1994 года дееспособность может наступить до достижения лицом совершеннолетия;
- в) не допускается составление завещания двумя и более лицами, эта сделка носит сугубо личный характер;
- г) завещание по общему правилу подлежит нотариальному удостоверению;
- д) круг лиц, которые могут быть свидетелями, рукоприкладчиками при составлении завещания и могут его удостоверить, строго ограничен (ч.2 ст.1124 ГК РФ);
- е) отсутствие свидетелей, когда по закону их присутствие является обязательным, влечёт ничтожность завещания, а несоответствие свидетелей указанным в ч.2 ст.1124 критериям является основанием оспоримости завещания;
- ж) на завещании должны быть указаны место и дата его составления, кроме закрытого завещания.

При удостоверении завещания нотариус проверяет дееспособность завещателя, выясняет его действительную волю, свидетельствует добровольность составления завещания и разъясняет положение закона о необходимых наследниках. Завещатель читает завещание и лично подписывает его в присутствии нотариуса. Нотариус удостоверяет завещание, оставляет у себя его экземпляр и вносит соответствующую

запись в реестр. В случае необходимости личную подпись завещателя заменяет рукоприкладство. Присутствие свидетеля при удостоверении завещания нотариусом возможно, но не обязательно. Нотариус обязан сохранять в тайне не только содержание завещания, но и сам факт обращения к нему за составлением завещания до смерти завещателя, а также предупредить об этом свидетеля и рукоприкладчика. Обязательным является разъяснение правила об обязательной доле в наследстве, о чём делается обязательная отметка в завещании.

К нотариально удостоверенным приравниваются следующие завещания:

- 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 и главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
- завещания граждан, находящихся во время плавания на судах или судах, плавающих под Государственным флагом РФ, удостоверенные капитанами этих судов;
- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
- 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;
- завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником места лишения свободы. В случае составления завещания гражданином РФ за пределами России, оно удостоверяется должностным лицом консульского учреждения РФ.

К такому завещанию применяются все правила о нотариальном удостоверении завещания, кроме того, ГК РФ 2001 г. ввёл ряд новых правил:

- при подписании и удостоверении завещания обязательно должен присутствовать свидетель;
- указанные должностные лица должны принять все меры для приглашения нотариуса и только при невозможности этого обязаны удостоверить завещание;
- при первой возможности завещание через органы юстиции (или непосредственно) должно быть направлено нотариусу по месту жительства завещателя.

1.3. В содержание завещания обязательно включается перечень наследников. Указание на наследственное имущество не является обязательным, допустимы формулировки такого типа: «... всё имущество, которое будет принадлежать мне ко дню моей смерти...». При этом нотариус не требует подтверждения прав завещателя на имущество, которое конкретно называется в завещании. Завещатель может указать доли наследников, а если он этого не сделает, доли предполагаются равными (ст.1122 ГК РФ). Передача имущества наследникам не может быть обусловлена встречными обязанностями наследников по отношению к завещателю при жизни последнего. В завещании может быть указан, кроме одного наследника, другой наследник, который может принять наследство, если первый назначенный завещателем наследник умрёт до открытия наследства или не примет его (институт подназначения наследника – ст.1121 ГК РФ). Также завещатель в завещании может лишить наследства одного или нескольких наследников, сделав об этом прямое указание в тексте завещания, или просто не указав своих наследников по закону в завещании (косвенное лишение права наследования).

Завещание может быть составлено также в пользу юридического лица, существующего на день открытия наследства (п.1 ст.1116 ГК РФ). К наследованию по завещанию не может быть призвано: ликвидированное юридическое лицо, в том числе вследствие признания его судом несостоятельным (банкротом); реорганизованное юридическое лицо (за исключением реорганизованного в форме выделения); правопреемник реорганизованного юридического лица.

В содержание завещания могут быть включены особые распоряжения:

- завещательный отказ;
- завещательное возложение;
- распоряжение о назначении исполнителя завещания.

Завещательный отказ. Завещатель может включить в завещание особое распоряжение наследнику о предоставлении какого-либо имущества из наследственной массы другим лицам как из числа наследников, так и не относящихся к таковым (отказополучателям). По своей природе завещательный отказ является обязательственным правоотношением, должником по которому выступает наследник, а кредитором – отказополучатель (легатарий). Предоставление отказа (легата) является обязанностью наследника, и если он принимает наследство, то становится обязанным предоставить имущество получателям отказа. Если наследник по завещанию имеет право на

обязательную долю, то он исполняет отказ лишь в части имущества, стоимость которого превышает размер его обязательной доли. Если наследник по завещанию не принимает наследство, то обязанность по исполнению завещательного отказа переходит к тем лицам, которые принимают наследство (независимо от основания наследования – по закону или по завещанию – ст.1140 ГК РФ).

Разновидностью завещательного отказа, который признаётся личным сервитутом (вещным правом), является право отказополучателя на пожизненное пользование жилым помещением, переходящим в порядке наследования к наследникам. Это право пользования может быть ограничено каким-либо сроком или нет. При этом оно сохраняет свою силу, и после смены собственника жилого помещения (данное право обременяет право собственности на жилое помещение). Однако этот сервитут прекращается смертью отказополучателя. Наследник исполняет завещательный отказ лишь в пределах действительной стоимости наследства. Получение отказа является правом, но не обязанностью отказополучателя, и он может воспользоваться им в течение трёх лет со дня открытия наследства (ст.1137-1138 ГК РФ). При этом, если отказополучатель умер ранее наследодателя, одновременно с ним, признан недостойным или не воспользовался своим правом в течение трёх лет, обязанный наследник освобождается от данной обязанности (кроме случаев подназначения другого отказополучателя).

Завещательное возложение представляет собой распоряжение завещателя, в силу которого на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону либо исполнителя завещания возлагается обязанность совершить определенное действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользующей цели.

Под общепользующей целью следует понимать цели, полезные как для общества в целом, так и для отдельных социальных групп (например, лиц пенсионного возраста, лиц определенной профессии, лиц, проживающих в определенной местности и т.п.). На законодательном уровне впервые предусмотрена возможность возложения на наследника обязанности по содержанию принадлежавших завещателю домашних животных и осуществлению необходимого надзора и ухода за ними. К завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, соответственно применяются правила ст.1138 ГК РФ об исполнении завещательного отказа.

Исполнитель завещания. При составлении завещания лицо может указать гражданина, которого он назначает исполнителем завещания (душеприказчиком). Это может быть любое дееспособное лицо как из числа наследников, так и постороннее. В

последнем случае требуется письменное согласие исполнителя завещания на его назначение таковым. Согласие с подписью душеприказчика вносится в текст завещания или составляется в виде приложения на отдельном листе. Исполнитель может дать своё согласие фактическим приступлением к исполнению обязанностей душеприказчика в течение одного месяца со дня открытия наследства.

Исполнитель завещания может быть освобожден от исполнения возложенных на него завещанием или законом обязанностей только на основании решения суда, вынесенного по инициативе исполнителя или по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином обязанностей по исполнению завещания (болезнь, признание ограничено дееспособным и др.)

Ст.1135 ГК РФ содержит перечень прав и обязанностей душеприказчика. При этом исполнитель завещания действует на основании свидетельства, выдаваемого нотариусом. По общему правилу душеприказчик действует безвозмездно, если завещание не предусматривает выплату ему вознаграждения (ст.1136), однако в любом случае он имеет право на возмещение всех расходов, связанных с исполнением завещания. Все указанные суммы выплачиваются за счёт наследства.

1.4. Устанавливая общие правила оформления и порядка совершения завещания, закон предъявляет ряд особых требований к оформлению *закрытого завещания, завещания в чрезвычайных обстоятельствах и завещательного распоряжения правами на денежные средства в банках.*

Абсолютной новеллой ГК РФ 2001г. является *закрытое завещание*. Главной целью учреждения данной формы завещания является наиболее полное сохранение тайны завещательного распоряжения. Закрытое завещание собственноручно составляется и подписывается завещателем, а нотариусу передаётся в закрытом конверте, при этом о содержании завещания никто не извещается, в том числе и нотариус. Для действительности закрытого завещания оно должно быть передано на хранение нотариусу путём совершения ряда действий:

- а) передача нотариусу в присутствии двух свидетелей заклеенного конверта с завещанием;
- б) проставление на конверте подписей двух свидетелей;
- в) запечатывание нотариусом конверта с завещанием в другой конверт в присутствии тех же свидетелей;

г) производство на втором конверте нотариусом надписи о принятии завещания (надпись включает сведения о завещателе, место и дату принятия завещания, имена и места жительства свидетелей);

д) разъяснение завещателю правила о праве на обязательную долю в наследстве (ст.1149 ГК РФ) с указанием этого на конверте;

е) принятие на хранение закрытого завещания с выдачей завещателю соответствующего документа, подтверждающего факт принятия закрытого завещания.

Исполнение закрытого завещания происходит после его вскрытия. Вскрытие производится не позднее чем через 15 дней по получении нотариусом свидетельства о смерти завещателя в присутствии двух свидетелей и пожелавших присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия нотариус оглашает текст завещания, составляет протокол, удостоверяющий вскрытие конверта, который подписывается нотариусом и двумя свидетелями, и передаёт наследникам нотариально удостоверенную копию протокола. Подлинник завещания и протокола хранится у нотариуса.

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах является вынужденной мерой российского законодателя. Данная форма завещания рассчитана на участвовавшие случаи захвата заложников, на ситуации в условиях аварий, катастроф, стихийных бедствий, когда имеются обстоятельства, угрожающие жизни лица лишаящие его возможности составить завещание в нотариальной или иной предусмотренной законом форме. Такое завещание может быть составлено в простой письменной форме собственноручно завещателем в присутствии двух свидетелей. Такое завещание подлежит исполнению только после установления факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ст.ст.264-268 ГПК РФ). Однако если в течение месяца после прекращения действия чрезвычайных обстоятельств лицо не совершит завещание в какой-либо из форм, указанных выше, завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу.

Силу нотариально удостоверенного завещания имеет *завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке*.

Распорядиться на случай смерти правами на денежные средства, находящиеся в банках и иных кредитных организациях, гражданин вправе путем составления завещания по общим правилам, установленным статьями 1124-1127 ГК РФ, либо совершения особого документа – завещательного распоряжения.

Основное требование закона к завещательному распоряжению – оно должно быть совершено в том банке, в котором находится соответствующий счет.

Предметом завещательного распоряжения могут быть права на денежные средства:

- Внесенные во вклад на основании договора банковского вклада (ст.834-844 ГК РФ). При этом вид вклада (вклад до востребования, срочный вклад) значения не имеет.
- Находящиеся на валютном, расчетном и других счетах в банках и иных кредитных организациях на основании банковского счета (ст.845-860 ГК РФ).

Завещательное распоряжение должно быть совершено в письменной форме с указанием даты его составления, собственноручно подписано завещателем и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на ее счете.

Исполнение завещательного распоряжения правами на денежные средства в банках осуществляется в соответствии с общими правилами о наследовании.

Денежные средства выдаются наследникам в зависимости от конкретного случая на основании:

- Свидетельства о праве на наследство по завещанию или по закону, выданное нотариусом или консульским должностным лицом Российской Федерации;
- Постановления нотариуса о возмещении расходов, вызванных смертью наследодателя;
- Свидетельства, выданного нотариусом исполнителю завещания;
- Свидетельства о праве собственности на долю в имуществе, находившемся в совместной собственности супругов, выданного нотариусом или консульским должностным лицом Российской Федерации;
- Копии решения суда с отметкой о вступлении его в законную силу или исполнительного листа в случае рассмотрения дела в судебном порядке.

1.5. Одним из проявлений принципа свободы завещания является право гражданина, совершившего завещание, в любой момент его изменить либо вовсе отменить, не указывая при этом причин.

Завещание может быть изменено или отменено завещателем *двумя способами*: составлением нового завещания; подачей заявления нотариусу, удостоверившему завещание об отмене завещания.

При этом следует иметь в виду следующее:

- новым завещанием может быть отменено или изменено любое завещание, в том числе завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке и завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах;
- распоряжением об отмене завещания может быть отменено любое завещание, в том числе завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке и завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах;
- завещанием в чрезвычайных обстоятельствах может быть отменено или изменено только завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах;
- завещательным распоряжением в банке может быть отменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке.

Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах или завещательным распоряжением правами на денежные средства в банке, не может быть изменено или отменено завещание, совершенное в нотариальной форме.

Отменяя или изменяя завещание составлением нового, завещатель вправе:

- отменить одно или несколько содержащихся в завещании завещательных распоряжений, не делая при этом новых распоряжений, вместо отмененных;
- отменить одно или несколько содержащихся в завещании завещательных распоряжений, заменив их новыми;
- изменить одно или несколько содержащихся в завещании завещательных распоряжений.

Так как завещание является односторонней сделкой, то на него распространяются все правила о сделках. В связи с этим завещание может быть признано недействительным полностью или в части.

ГК РСФСР не содержал норм, регулировавших вопросы недействительности завещаний. Применялись правила о недействительности сделок. Ст. 1131 ГК РФ в полном объеме восприняла правила о недействительности сделок. Это касается классификации оснований недействительности завещания, к которым относятся: недействительность завещаний с пороками субъективного состава (ст. 171, 172, 175, 176 ГК); недействительность завещания с пороками воли (ст. 177-179 ГК РФ); недействительность завещания с пороками формы (ст. 1124 ГК); недействительность завещания с пороками содержания (ст. 169, 170 ГК РФ).

Завещание может быть недействительно в случае признания его таковым судом - оспоримое завещание, либо независимо от такого признания - ничтожное завещание.

Оспаривание недействительности завещания, а также применение последствий недействительности завещания по основаниям, зависящим от обстоятельств конкретного дела, возможно только в судебном порядке по иску лица, права и законные интересы которого нарушены.

Если лицо считает свои права нарушенными и утверждает, что завещание составлено под влиянием угроз, обмана или насилия, то такое завещание может быть оспорено по его иску в суде.

В интересах несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан иски о признании завещания недействительным подают законные представители, опекуны, попечители (ст. 1167 ГК РФ).

Суд должен при анализе обстоятельств дела и самого завещания установить, влияют ли опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления на волеизъявление завещателя. *Не служат основанием недействительности завещания явные опiski.* Ранее, т.е. до вступления в силу части третьей ГК, в практике судов встречались случаи, когда суд не признавал завещание недействительным из-за незначительности допущенных нарушений при его составлении.

Если завещание ничтожно по соответствующим основаниям (например, притворное завещание), то обращение в суд за признанием ничтожности такого завещания не требуется. Однако, если подобное завещание исполнено, заинтересованное лицо может обратиться в суд с иском о применении последствий недействительности сделки.

При этом, следует иметь ввиду, что недействительность части завещания не влечет недействительности прочих частей, если судом будет признано, что они были бы включены в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Признание завещания недействительным не лишает наследников и отказополучателей права наследовать по закону либо на основании другого действительного завещания, если такое имеется.

Впервые Гражданский кодекс РФ содержит правила о *толковании завещания*. Эта норма введена в связи с тем, что закрытое завещание и завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах, составляются завещателем самостоятельно. При этом если завещатель не обладает достаточными знаниями в юриспруденции, то завещание может быть противоречивым или непонятным. Закон ввёл несколько правил толкования завещания:

- 1) субъектами толкования являются нотариус, исполнитель завещания или суд;
- 2) при толковании принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в завещании слов и выражений;
- 3) производится сопоставление неясных положений завещания с другими положениями и со смыслом всего завещания в целом;
- 4) должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Контрольные вопросы:

1. Завещание: понятие и принципы
2. Форма завещания
3. Содержание завещания. Завещательный отказ и завещательное возложение.
4. Особенности оформления отдельных видов завещания
5. Отмена и изменение завещания

Аналитические вопросы:

1. Закрытое завещание: опыт зарубежного регулирования
2. Анализ судебной практики по делам, связанным с признанием завещания недействительным

Глава 3. Наследование по закону

- 1.1. Общие положения наследования по закону
- 1.2. Очередность призвания наследников к наследованию по закону
- 1.3. Наследование по закону нетрудоспособными иждивенцами
- 1.4. Наследование выморочного имущества

В результате изучения гл. 3 студент должен:

знать:

- нормы законодательства о наследовании по закону, очередности и правилах призвания к наследованию по закону;

- правовые особенности наследования иждивенцами наследодателя;

- правовой режим выморочного имущества;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о наследовании по закону;
- определять очередность наследников по закону и правила определения их долей;
- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области наследования по закону;
- составлять заявления и другие процедурные документы в области наследования.

1.1. Гражданский кодекс существенно расширил круг наследников по закону, включив в него не только родственников вплоть до пятой степени родства, но и пасынков и падчериц, отчима и мачеху. Кроме того, наследуют по закону как и прежде, переживший супруг, усыновители и усыновленные, нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

Наследование по закону возможно только:

- если наследодатель умер, не оставив завещания;
- имущество было завещано, однако впоследствии завещание было признано недействительным или было недействительным (ничтожным) с момента его совершения;
- завещатель отменил ранее составленное завещание и не оставил нового;
- отсутствует завещательное распоряжение денежными средствами в банке (при условии, что эти средства не указаны в завещании);
- при наличии определенных юридических фактов – отношения супружества, родства, усыновления, иждивенчества.

Отличие наследования по закону от наследования по завещанию состоит в том, что последнее происходит в соответствии с не противоречащей волей наследодателя, выраженной им в завещании, а наследование по закону осуществляется в соответствии с выраженной в законе волей законодателя.

Все наследники по закону делятся на восемь очередей. Существуют два правила принятия наследства наследниками по закону: все наследники одной очереди наследуют имущество в равных долях; наследники последующей очереди призываются к наследству только при полном отсутствии наследников предыдущей очереди или при непринятии ими наследства (отказа от наследства).

Правила очередности не распространяются на наследование обязательной доли.

1.2. Главным принципом при определении круга наследников по закону является кровное родство. При этом очередь наследников прямо зависит от степени родства. Под *родством* понимается кровная связь лиц, происходящих от общего предка. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого (при этом рождение самого наследодателя не учитывается). Различают *прямую* и *боковую* линию родства.

ГК РФ 2001г. года устанавливает следующую очередность наследников по закону:

К наследникам *первой очереди* относятся супруг (состоящий в зарегистрированном браке на день открытия наследства), дети (в том числе усыновлённые) и родители (усыновители) наследодателя. Супружество подтверждается свидетельством органа ЗАГС о регистрации брака, а родственные отношения – свидетельством о рождении (усыновлении). При возникновении споров состояние в родственных отношениях и факт усыновления могут устанавливаться в суде в порядке особого производства (установление фактов, имеющих юридическое значение). Если ко дню открытия наследства в живых нет детей наследодателя, то к наследованию призываются внуки (правнуки) наследодателя, причём все потомки одного ребёнка наследодателя наследуют ту долю, которая причитается их родителю (наследование по праву представления). Внуки наследуют только при отсутствии детей, а правнуки – при отсутствии детей и внуков.

К наследникам *второй очереди* относятся родные (полнородные и неполнородные) братья и сёстры наследодателя, дед и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Если братья (сестры) умерли ранее открытия наследства, то наследуют их дети (племянники, племянницы) по праву представления.

В *третью очередь* наследуют имущество полнородные и неполнородные братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя), а если они умерли по времени открытия наследства, то к наследованию по праву представления призываются их дети (двоюродные братья и сестры наследодателя).

В *четвёртую очередь* наследуют прадедушки и прабабушки наследодателя.

В *пятую очередь* наследуют дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сёстры дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

К наследникам *шестой очереди* относятся дети двоюродных внуков и внучек (двоюродные правнуки и правнучки), дети двоюродных братьев и сестёр (двоюродные племянники и племянницы), дети двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тёти).

Наследниками *седьмой очереди* при исключении из принципа кровного родства являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Наследники по праву представления призываются к наследованию только, если их предок умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем. При этом они не будут наследовать имущество, если наследник по закону, после смерти которого они могут наследовать по праву представления, был лишён наследства наследодателем или являлся недостойным наследником.

При отсутствии у лица наследников первой – седьмой очередей или нетрудоспособных иждивенцев имущество признаётся выморочным и переходит в собственность государства. Также имущество переходит к государству, если все наследники по закону и завещанию отказались от наследства или лишены права наследования. Сегодня выморочное имущество переходит в собственность РФ (за определенными исключениями, которые будут раскрыты в параграфе, определяющем правовой режим вымороченного имущества), а порядок наследования выморочного имущества должен определяется специальным федеральным законом, как установлено в ч.3 ст.1151 ГК РФ.

Право представления – переход доли наследника по закону, умершего до открытия наследства, к его наследникам в равных долях.

Наследование по праву представления может иметь место только в тех случаях, когда:

- наследник умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем, т.е. в один и тот же день;
- нет наследования по завещанию.

По праву представления наследуют родственники наследника по закону, прямо названные в законе. Потомки наследников по завещанию не наследуют по праву представления.

По праву представления наследство переходит к:

- *внукам наследодателя*, а также *их потомкам* (относятся к наследникам первой очереди).

Даже если внук наследодателя еще не родился на момент открытия наследства, но был зачат при жизни наследодателя, то и в этом случае происходит наследование по праву представления.

- *детям* полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (относятся к наследникам второй очереди);

- *двоюродным братьям и сестрам* наследодателя (относятся к наследникам третьей очереди).

К наследникам по праву представления переходит лишь доля наследника по закону (а не по завещанию), умершего до открытия наследства либо одновременно с наследодателем. При этом указанная доля делится между ними поровну. К таким наследникам применяются правила о лишении их права наследования и о признании недостойными наследниками.

Не наследуют по праву представления:

- потомки лица, лишенного завещанием наследства при признании его недостойным наследником;

- потомки наследника по закону, который умер до открытия наследства либо был объявлен судом умершим; либо умер одновременно с самим наследодателем.

При наследовании по закону приравниваются к кровным родственникам:

- усыновитель и его потомки (т.е. единокровные дети усыновителя, его внуки, правнуки и т.д.) в отношении усыновленного;

- усыновленный и его потомки (дети, внуки, правнуки) в отношении усыновителя;

- потомки усыновителя и потомки усыновленного в отношении друг друга.

Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям или одному из них, а также, по общему правилу, и по отношению к другим родственникам.

Прекращение имущественных прав и обязанностей родителей в отношении усыновленных детей и наоборот означает прекращение права наследования по закону, но не по завещанию.

При отмене усыновления отношения кровных родителей и детей могут быть восстановлены. Это относится и к праву наследования по закону.

Не допускается наследование по закону между:

- усыновленным и его родителями, т.е. лицами, от которых он происходит (кровными родственниками);

- потомками усыновленного и его родителями (кровными);

- усыновленным и потомками его кровных родителей;

- потомками усыновленного и его кровными братьями и сестрами;
- потомками усыновленного и потомками его кровных братьев и сестер.

Из этого правила существуют *важные исключения*. Так, по решению суда могут быть сохранены правовые связи усыновленного и кровных родственников. В этих ситуациях усыновленный будет наследовать как после кровных родственников, сохранивших с ним правовые связи, так и после усыновителей, а после смерти усыновленного, соответственно, наследовать будут как усыновители, так и кровные родственники.

При отсутствии в решении суда об усыновлении указания о сохранении отношений с определенными лицами эти отношения прекращаются.

Допускается наследование после смерти таких родственников самим усыновленным и потомками усыновленного (они наследуют по праву представления). Допускается наследование по закону после смерти усыновленного (или его потомков) упомянутыми кровными родственниками.

Наследование по закону между усыновленным и его родственниками по происхождению не исключает наследования по закону между усыновленным (его потомками) и усыновителем (его потомками) по правилам ст. 1147 ГК РФ. В подобной ситуации усыновленный может быть наследником и после смерти своего усыновителя, и после смерти своей родной матери (отца, другого родственника).

1.3. Также к числу наследников по закону относятся нетрудоспособные иждивенцы наследодателя. Таковыми признаются лица, которые не менее одного года до смерти наследодателя состояли на его иждивении, т.е. если помощь наследодателя была основным источником их существования.

Сегодня выделяется *две категории* нетрудоспособных иждивенцев: относящиеся к числу наследников по закону первой – седьмой очереди (они призываются к наследованию наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследству независимо от совместного проживания с наследодателем). Для таких лиц отнесение к числу нетрудоспособных иждивенцев влечёт изменение очерёдности наследования (например, родная сестра, состоящая на иждивении наследодателя и относящаяся к наследникам второй очереди, будет наследовать одновременно и наравне с наследниками первой очереди); иждивенцы, не относящиеся к наследникам с 1 по 7 очередь (более дальней степени родства, или не являющиеся родственниками), но проживающие совместно с наследодателем не менее года до его смерти, наследуют наравне с

наследниками той очереди, которая призывается к наследству. При отсутствии других наследников по закону данная категория нетрудоспособных иждивенцев призывается к наследованию самостоятельно как наследники *восьмой очереди*.

В наиболее трудных случаях факт нахождения лица на иждивении может устанавливаться в судебном порядке. Иждивенцы наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследству.

Закон предоставляет завещателю полную свободу при определении круга наследников. При этом у завещателя могут быть лица, которые являются его иждивенцами в силу закона и которые имеют право на получение от него содержания при его жизни и одновременно являются наследниками первой очереди, то есть имеют право на получение имущества после его смерти. Такие лица имеют право на получение части имущества даже в случае составления завещания в пользу других лиц. Такое право именуется правом на обязательную долю в наследстве.

Лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве (необходимые наследники):

- 1) несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
- 2) нетрудоспособный супруг наследодателя;
- 3) нетрудоспособные родители наследодателя;
- 4) нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, имеющие право наследования.

Размер обязательной доли составляет не менее $\frac{1}{2}$ от той доли, которая причиталась бы наследнику при наследовании по закону. Например, при наличии трёх наследников по закону первой очереди имеется завещание в пользу одного из них, при этом одним из наследников является несовершеннолетний ребёнок, доля которого при наследовании по закону составила бы $\frac{1}{3}$. Завещание составлено в пользу супруги на всё имущество умершего. Ребёнок имеет право на обязательную долю в размере не менее $\frac{1}{2}$ от $\frac{1}{3}$, т.е. его обязательная доля составляет не менее $\frac{1}{6}$ всего наследственного имущества.

Право на обязательную долю удовлетворяется преимущественно из незавещанной части имущества. При этом в обязательную долю засчитывается всё имущество, полученное необходимым наследником по какому-либо основанию, включая имущество, полученное в силу завещательного отказа.

Преимущество наследования по завещанию выражается в возможности лишения необходимого наследника права на обязательную долю или уменьшении её размера в

целях реализации последней воли наследодателя, выраженной в завещании. Это возможно в том случае если необходимый наследник наследственным имуществом при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию использовал его при жизни завещателя для проживания (жилое помещение) или в качестве источника получения средств к существованию (творческая мастерская и т.д.). Только суд может вынести решение об уменьшении размера обязательной доли или отказать в её присуждении с учётом имущественного положения необходимого наследника.

1.4. Согласно ст. 1151 ГК РФ имущество умершего считается выморочным, в случае, если:

- отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию;
- никто из наследников не имеет право наследовать;
- все наследники отстранены от наследования;
- никто из наследников не принял наследство;
- 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. Из этого общего правила есть исключения. Так, Федеральным законом «О внесении изменений в статьи 1116, 1151, 1162 и 1175 части третьей Гражданского кодекса РФ» установлено, что выморочное имущество в виде расположенного на территории РФ жилого помещения переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором оно расположено, а если оно расположено в субъекте РФ - городе федерального значения - в собственность такого субъекта РФ. Иное выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность РФ.

Специфика приобретения выморочного имущества Российской Федерации:

- не требуется принятия такого имущества государством;
- не подлежит применению норма о сроке принятия наследства;
- государство не вправе отказаться от наследства;
- государству выдается свидетельство о праве на выморочное имущество.

Контрольные вопросы:

1. Основания наследования по закону

2. Очередность наследников по закону, их состав
3. Порядок определения долей при наследовании по закону
4. Наследование по праву представления
5. Назовите порядок и правила наследования нетрудоспособными иждивенцами
6. Правовой режим выморочного имущества

Аналитические вопросы:

1. Что такое обязательная доля в наследстве: субъекты этого права и порядок исчисления обязательной доли?
2. В чем специфика наследования пережившего супруга?

Глава 4. Принятие наследства и отказ от него

1.1. Принятие наследства

1.2. Срок для принятия наследства

В результате изучения гл. 4 студент должен:

знать:

- нормы законодательства о понятии и способах, правилах принятия наследства;
- правила отказа от наследства и его последствия;
- нормативно-установленную процедуру оформления наследственных прав;

уметь:

- ориентироваться в законодательстве о принятии наследства;
- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций в области принятия и отказа от наследства;
- составлять заявления и другие процедурные документы в области принятия и отказа от наследства;
- оказывать правовую помощь субъектам наследственных правоотношений;
- анализировать и решать юридические проблемы в сфере оформления наследственных прав.

1.1. Под *принятием наследства* понимается совершение наследником определённых действий, после чего он становится собственником наследственного

имущества. Не требуется принятия наследства для приобретения выморочного имущества.

Выделяется ряд правил принятия наследства:

- 1) принятие должно быть безоговорочным (не допускается принятие наследства под условием или с оговорками);
- 2) наследник принимает не только активы наследодателя, но и его долги (универсальность акта принятия наследства);
- 3) считается, что наследник принял всё имущество, если он принял часть имущества, в том числе если погасил долги наследодателя;
- 4) наследник, призываемый к наследованию по нескольким основаниям, может принять наследство по одному из оснований, по нескольким или по всем основаниям;
- 5) принятие наследства одним наследником не означает принятие его остальными наследниками;
- 6) акту принятия наследства придаётся обратная сила, и наследство признаётся принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия или от государственной регистрации.

ГК РФ 2001 года допускает возможность принятия наследства двумя способами:

1. *Формальное принятие наследства* – осуществляется путем личной подачи наследником по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство.

2. *Фактическое принятие наследства*. В соответствии с п.2 ст. 1153 ГК РФ признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности, если наследник:

- вступил во владение или управление наследственным имуществом;
- принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя;
- получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Доказательствами фактического принятия наследства в зависимости от конкретной ситуации могут быть:

— справка жилищно-эксплуатационной организации (либо местной администрации или жилищно-строительного кооператива) о том, что наследник проживал совместно с наследодателем на момент его смерти;

— справка указанных органов о том, что до истечения 6 месяцев со дня открытия наследства наследником было взято какое-либо имущество наследодателя. Количество взятых вещей и их ценность юридического значения не имеют;

— справка налоговой инспекции об оплате наследником налогов на недвижимое имущество, принадлежавшее наследодателю, или квитанция об уплате налогов на имущество наследодателя от имени наследника;

— наличие у наследника сберегательной книжки наследодателя при условии, что нотариус будет располагать данными о получении ее наследником до истечения установленного законом срока для принятия наследства (получение конкретным наследником денежной суммы на похороны наследодателя; наличие акта описи нотариуса, производившего принятие мер к охране наследственного имущества и передавшего сберегательную книжку на хранение наследнику; акты жилищно-коммунальных органов, администрации, комиссии по организации похорон аналогичного содержания; документы о пересылке кем-либо наследнику этой книжки по почте и т.п.);

— справка местной администрации о том, что наследник производил уход за наследуемым домом (квартирой), производил в нем ремонт;

— справка местной администрации о том, что наследник производил посадку каких-либо насаждений на земельном участке, принадлежавшем наследодателю по праву собственности;

— нотариально удостоверенный договор, согласно которому наследник после открытия наследства оплатил долги наследодателя и т.п.

Пункт 2 ст.1153 ГК РФ допускает опровержение презумпции о фактическом принятии наследства, т.е. наследник, вступивший в фактическое владение наследственным имуществом, считается принявшим наследство, пока не доказано иное.

Фактическое вступление во владение хотя бы частью наследственного имущества рассматривается как принятие всего имущества, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось.

1.2. Кодекс 2001 года установил определённый срок для принятия наследства: шесть месяцев со дня открытия наследства. Если наследодатель был объявлен умершим

судом и в решении указана предполагаемая дата его гибели, днём открытия наследства является день предполагаемой гибели, но срок для принятия наследства исчисляется со дня вступления в законную силу решения суда. Именно в течение шести месяцев наследник должен принять наследство одним из вышеуказанных способов. Если право на наследство у лица возникает лишь при отказе от наследства других наследников или признании их недостойными, то оно может принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у него права наследования. В случае, если право наследования возникает у лица вследствие непринятия наследства другими наследниками, оно может принять наследство в течение трёх месяцев со дня окончания шестимесячного срока со дня открытия наследства.

Если срок для принятия наследства пропущен лицом по уважительной причине, он может быть восстановлен судом (в порядке искового производства), однако наследник должен обратиться в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска срока отпали. При этом суд определяет доли всех наследников заново, а выданные ранее свидетельства о праве на наследство признаются недействительными.

Наследник, пропустивший срок, может принять наследство без обращения в суд при согласии других наследников (согласие даётся в письменной форме и свидетельствуется нотариусом или иным лицом, имеющим право удостоверить доверенности), при этом ранее выданные свидетельства о праве на наследство аннулируются нотариусом, а записи в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество на основании постановления нотариуса изменяются. Наследнику передаётся часть имущества, сохранившегося в натуре, или денежные средства, вырученные от продажи другого имущества соответственно его доле.

Лица, ставшие наследниками в результате наследственной трансмиссии, могут принять имущество в течение оставшейся части срока для принятия наследства, а если эта часть менее трёх месяцев, то срок удлиняется до трёх месяцев.

Контрольные вопросы:

1. Понятие и правила принятия наследства
2. Способы принятия наследства: формальный и фактический. Последствия непринятия наследником наследства
3. Срок для принятия наследства. Наследственная трансмиссия
4. Правила, порядок и последствия отказа от наследства.

Аналитические вопросы:

1. Восстановление срока для принятия наследства
2. Фактический способ принятия наследства: порядок и последствия
3. Порядок получения свидетельства о праве на наследство.

Глоссарий

<http://www.glossary.ru> (наиболее полное собрание терминов и определений гуманитарных и других наук)

1. **Агентский договор** – одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала
2. **Акт** – официальный документ, имеющий юридическую силу; в зависимости от статуса органа, принявшего (выпустившего) А., разделяются на государственные, региональные, ведомственные и т.д.;
3. **Акт гражданского состояния** – действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан.
4. **Актив** – совокупность имущества и денежных средств, принадлежащих предприятию, фирме, компании (здания, сооружения, машины и оборудование, материальные запасы, банковские вклады, ценные бумаги, патенты, авторские права, в которые вложены средства владельцев, собственность, имеющая денежную оценку). В широком смысле слова – любые ценности, обладающие денежной стоимостью. Активы принято делить на материальные (осязаемые) и нематериальные (неосязаемые), к последним относятся интеллектуальный продукт, патенты, долговые обязательства других предприятий, особые права на использование ресурсов.
5. **Активы акционерного общества** – собственный капитал общества – сумма его активов (совокупность используемых им основных и оборотных средств), уменьшенная на сумму его обязательств.
6. **Акцепт** – совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.
7. **Акционер** – владелец акции; лицо, обладающее акцией и пользующееся всеми вытекающими из этого правами.
8. **Акционерное общество** – это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

9. **Акция** – это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации. Акция является именной ценной бумагой.
10. **Алеаторная сделка** – сделка, связанная с риском; состояние неопределенности, возникающее в момент совершения сделки, касается суммы сделки, предмета обязательства или распределения прав и обязанностей между сторонами сделки.
11. **Альтернативное обязательство** – обязательство, содержание которого составляет не одно какое-либо определенное действие должника, а два или более определенных действия, совершение одного из которых является исполнением обязательства.
12. **Аналогия закона** – применяется при рассмотрении ситуаций, когда отношения, по поводу которых возник спор, не регламентированы нормами гражданского права и даже договорами для внесения определенности во взаимоотношения участников конфликта. Аналогия закона заключается в том, что к соответствующим отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходное отношение.
13. **Аналогия права** – при невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.
14. **Арбитражный управляющий** – лицо, назначаемое арбитражным судом, которому передаются функции внешнего управления имуществом должника.
15. **Аренда** (имущественный найм) – арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.
16. **Арендатор** – физическое или юридическое лицо, в соответствии с заключенным договором аренды и за плату приобретающее право временного владения и пользования имуществом другого лица (арендодателя) – собственника этого имущества.
17. **Арендная плата** – плата за предоставленное в порядке аренды имущество.
18. **Арендодатель** – собственник имущества, предоставляющий его по договору аренды другим лицам во временное владение и пользование или во временное пользование (внаем).
19. **Ассортимент** – перечень видов и разновидностей продукции и товаров, различаемых по отдельным показателям (признакам).

20. **Ассоциация** – некоммерческое юридическое лицо; объединение коммерческих либо некоммерческих организаций для координации их деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов.
21. **Аукцион** – продажа с публичных торгов, при которой продаваемый товар или имущество приобретаются лицом, предложившим наивысшую цену.
22. **Аффилированная группа** – группа связанных между собой аффилированных лиц, осуществляющих единое руководство различными фирмами либо владеющих долями в капитале разных компаний и проводящих согласованную политику.
23. **Аффилированные лица** – физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность;
24. **Багаж** – личные вещи пассажира или члена экипажа транспортного средства.
25. **Баланс (балансовый отчет)** – финансовый отчет, показывающий финансовое положение данной организации на определенную дату; баланс отражает объем капитала и его структуру: по составу, размещению или основным направлениям вложения (актив), по источникам образования (пассив); статьи актива располагаются по принципу убывания ликвидности, статьи пассива – в порядке закреплённости за компанией, начиная с краткосрочных обязательств и кончая статьями собственного капитала.
26. **Банк** – кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц. Финансовый институт, специализирующийся на краткосрочном кредитовании промышленности и торговли, а также на различных видах банковского обслуживания частной клиентуры (ведение текущих счетов, предоставление коммерческих, потребительских и ипотечных займов и т.д.).
27. **Банковская гарантия** – способ обеспечения обязательства, не являющийся аксессуарным по отношению к основному (обеспеченному) обязательству. 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.

28. **Банковская ставка** – величина ссудного процента банка, который ему выплачивается за пользование его кредитными ресурсами.
29. **Банковская тайна** – обязанность банковских работников в интересах клиентов не разглашать сведений о состоянии их счетов и осуществляемых ими операциях.
30. **Банкротство** – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.
31. **Бартер** – прямой безденежный обмен товарами или услугами; оформляется единым договором (контрактом), в котором производится оценка товаров (услуг) с целью создания условий для эквивалентности обмена, для определения страховых сумм, оценки претензий, начисления санкций, таможенного учета и т.д.
32. **Безакцептные платежи** – платежи, осуществляемые на основании платежных требований в тех случаях, когда для оплаты не требуется согласие плательщика, о чем делается специальная пометка в документе: "Без акцепта".
33. **Безвестное отсутствие** – установленный в судебном порядке факт длительного отсутствия гражданина в месте его постоянного жительства.
34. **Безвозмездный договор** – это договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.
35. **Бездокументарные ценные бумаги** – ценные бумаги, существующие не в форме документа на бумажном носителе, а фиксируемые в памяти ЭВМ и иными подобными способами. В случаях, определенных законом, или в порядке, им установленном, депозитарий, получивший специальную лицензию, может по договору с эмитентом (депозитарному договору) производить фиксацию прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в т.ч. в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т.п.).
36. **Безналичная форма расчетов** – условия, правила и порядок документального оформления безналичных расчетов между юридическими лицами, которые осуществляются посредством безналичных перечислений по расчетным, текущим и валютным счетам организаций и учреждений, системы корреспондентских счетов банковских учреждений, клиринговых зачетов взаимных требований через расчетные палаты, а также с помощью векселей, чеков, заменяющих наличные деньги.
37. **Безналичные расчеты** – форма денежного обращения, при которой хранение и движение денежных средств происходит без участия наличных денег, посредством

зачисления денег на банковский счет и перечисления со счета плательщика на счет получателя.

38. **Бенефициар** – получатель денег по аккредитиву или страховому полису или доходов от имущества, находящегося в доверительном управлении.

39. **Бесплатная акция** – дополнительные акции, выпущенные в порядке капитализации резервов компании, распространяемые среди акционеров акционерного общества без последующей оплаты.

40. **Беспспорное списание средств** – способ взыскания средств со счета в кредитном учреждении без согласия его владельца.

41. **Бессрочное долговое обязательство** – обязательство, исполнения которого владелец может потребовать в любое время в пределах общей, у нас 3-летней давности.

42. **Бесхозяйная вещь** – это вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

43. **Биржа** – организация с правами юридического лица, формирующая рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам.

44. **Благотворительная деятельность** – добровольная деятельность граждан и юридических лиц по бескорыстной (безвозмездной или на льготных условиях) передаче гражданам или юридическим лицам имущества, в том числе денежных средств, бескорыстному выполнению работ, предоставлению услуг, оказанию иной поддержки.

45. **Брачный договор** – соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

46. **Бухгалтерский баланс** (в бухгалтерском учете) – способ группировки и обобщения информации об имуществе организации (актив Б. б.), его источниках и прочих обязательствах (пассив Б. б.) на отчетную дату в денежном выражении. Б. б. состоит из частей (актив и пассив), которые делятся на разделы, а те, в свою очередь, на статьи баланса.

47. **Бухгалтерский учет** – производимое на основе хозяйственной документации сплошное, непрерывное и взаимосвязанное отражение хозяйственной деятельности предприятия в стоимостном выражении.

48. **Валовая выручка** – суммарная денежная выручка предприятия от реализации произведенных товаров, работ, услуг, а также собственных материальных ценностей.

49. **Валюта** – 1) Денежная единица страны (например, рубль – валюта России, доллар – валюта США и т.д.) и ее тип (золотая, серебряная, бумажная); 2) денежные знаки иностранных государств, а также кредитные средства обращения и платежа, выраженные в иностранных денежных единицах (векселя, чеки и т.д.) и используемые в международных расчетах (иностранная В.).
50. **Валютный контроль** – ограничение обращения иностранной валюты в целях устранения дефицита платежного баланса и предотвращения потоков "горячих денег", дестабилизирующих курс национальной валюты.
51. **Варрант** – залоговое свидетельство, часть двойного складского свидетельства; удостоверяет право залога на переданный товарному складу товар.
52. **Векселедатель (эмитент)** – лицо, выпустившее в обращение бездокументарный вексель, обязательство уплаты по которому учтено (зафиксировано) оператором расчетов
53. **Векселедержатель** – владелец векселя, имеющий право на получение указанной в нем суммы денег.
54. **Вексель** – ордерная ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю).
55. **Вексель переводной** – ценная бумага, которая выписывается кредитором (векселедателем) и представляет особый письменный приказ плательщику, об уплате в указанный срок определенной суммы денег, указанной в переводном векселе, третьему лицу (векселедержателю).
56. **Вексель простой** – ценная бумага, удостоверяющая безусловное денежное обязательство векселедателя уплатить по наступлении срока определенную сумму денег владельцу векселя (векселедержателю)
57. **Вещное право** – субъективное гражданское право, объектом которого является вещь. Разновидность имущественных прав. Лицо, обладающее вещным правом, осуществляет его самостоятельно, не прибегая для этого к содействию других лиц
58. **Вещь** – предмет материального мира, находящийся в естественном состоянии в природе или созданный трудом человека, и являющийся основным объектом в имущественном правоотношении.
59. **Виндикационный иск** – иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения.

60. **Внедоговорное обязательство** – обязательство из правонарушения или неосновательного обогащения.
61. **Внешнее управление** – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности.
62. **Возмездный договор** – это договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей.
63. **Временные жильцы** – граждане, вселенные нанимателем жилого помещения на срок не более 6 месяцев, которые безвозмездно пользуются жилым помещением и не приобретают на это помещение никаких прав.
64. **Встречная оферта** – ответ на оферту, выражающий согласие заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте.
65. **Двусторонняя реституция** – возвращение сторонами полученного по сделке. Общее последствие недействительности сделки.
66. **Дееспособность** – способность самостоятельно осуществлять права и исполнять обязанности, нести ответственность по совершенным сделкам и за причиненный вред.
67. **Действие** – юридический факт, зависящий от воли субъектов права.
68. **Деликт** – противоправное причинение вреда имуществу или личности.
69. **Добросовестный приобретатель** – приобретатель, который не знал и не мог знать о том, что приобретает имущество у лица, не уполномоченного отчуждать имущество.
70. **Доверенность** – письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (представляемым) другому лицу (представителю) для представительства перед третьими лицами.
71. **Договор** – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.
72. **Договор аренды** – договор, в силу которого арендодатель обязуется предоставить арендатору определенное имущество во временное владение и пользование или во временное пользование, а арендатор должен уплачивать за это арендодателю арендную плату. При этом плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, поступают в собственность арендатора.
73. **Договор аренды (фрахтования на время) транспортного средства** – договор, по которому арендатору за плату предоставляется транспортное средство во временное владение и пользование с оказанием арендодателем услуг по управлению им и его технической эксплуатации или без оказания такого рода услуг.

74. **Договор банковского вклада (депозита)** – это договор, 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.

75. **Договор банковского счета** – это договор, по которому банк обязуется 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 может использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться этими средствами.

76. **Договор безвозмездного пользования (договор ссуды)** – это договор, 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.

77. **Договор в пользу третьего лица** – это договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица.

78. **Договор дарения** – это договор, по которому 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.

79. **Договор доверительного управления имуществом** – это договор, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

80. **Договор займа** – это договор, по которому одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные

родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

81. **Договор комиссии** – это договор, 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.

82. **Договор коммерческого найма жилого помещения** – договор, по которому одна сторона – собственник жилого помещения частного фонда коммерческого использования (наймодатель) – передает другой стороне (нанимателю) жилое помещение для проживания в нем за плату.

83. **Договор коммерческой концессии** – это договор, 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 принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности, на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

84. **Договор контрактации** – это договор, по которому производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

85. **Договор мены** – это договор, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

86. **Договор об организации перевозки грузов** – это договор, по которому перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец – предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки.

87. **Договор перевозки** – это договор, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

88. **Договор подряда** – это договор, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

89. **Договор поручения** – это договор, в силу которого одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия, права и обязанности из которых возникают непосредственно у доверителя.

90. **Договор поставки** – это договор, по которому поставщик (продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность), обязуется передать в обусловленный срок или сроки покупателю 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, а покупатель обязуется принять товары и оплатить их.

91. **Договор присоединения** – это договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или в иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

92. **Договор проката** – договор аренды, по которому арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.

93. **Договор простого товарищества** – это договор, 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.

94. **Договор розничной купли-продажи** – это договор, 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, а покупатель обязуется принять товар и оплатить его.

95. **Договор складского хранения** – это договор, по которому товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

96. **Договор смешанный** – договор, в котором содержатся элементы различных моделей, предусмотренных законом или иными правовыми актами. При этом к

отношениям сторон применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре.

97. **Договор товарного кредита** – договор кредита, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками.

98. **Договор транспортной экспедиции** – это договор, 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.

99. **Договор управления многоквартирным домом** – это договор, по которому одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья либо органов управления жилищного кооператива или органов управления иного специализированного потребительского кооператива) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

100. **Договор финансирования под уступку денежного требования** – это договор, по которому одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование. Денежное требование к должнику может быть уступлено клиентом финансовому агенту также в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом.

101. **Договор финансовой аренды (договор лизинга)** – это договор, по которому одна сторона (арендодатель) обязуется приобрести в собственность указанное другой стороной (арендатором) имущество у определенного арендатором продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей, а арендатор обязуется принять имущество, уплатить арендные платежи и, если иное не предусмотрено договором, возвратить арендодателю переданное в аренду имущество по истечении срока аренды.

102. **Договор фрахтования (чартер)** – это договор, по которому одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

103. **Договор энергоснабжения** – это договор, 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.

104. **Договору на выполнение научно-исследовательских работ** – это договор, по которому исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а заказчик обязуется принять результат исследования и оплатить работу.

105. **Документарная форма эмиссионных ценных бумаг** – форма эмиссионных ценных бумаг, при которой владелец устанавливается на основании предъявления оформленного надлежащим образом сертификата ценной бумаги или, в случае депонирования такового, на основании записи по счету депо.

106. **Доля идеальная** – условно представляемая, выражаемая дробью или процентами часть в субъективном праве собственности на общую вещь.

107. **Доля реальная** – часть общей вещи, предоставленная в пользование сособственнику.

108. **Досудебная санация** – меры по восстановлению платежеспособности должника, принимаемые собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства.

109. **Дочернее хозяйственное общество** – это общество, решения которого в силу преобладающего участия в уставном капитале, либо в соответствии с заключенным договором, либо в силу иных причин предопределяются основным хозяйственным обществом или товариществом.

110. **Жилищно-строительный кооператив** – потребительский кооператив, добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц на основе членства в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье, а также управления жилыми и нежилыми помещениями в кооперативном доме. Члены жилищно-строительного кооператива своими

средствами участвуют в строительстве, реконструкции и последующем содержании многоквартирного дома.

111. **Жилищный накопительный кооператив** – потребительский кооператив, созданный как добровольное объединение граждан на основе членства в целях удовлетворения потребностей членов кооператива в жилых помещениях путем объединения членами кооператива паевых взносов.

112. **Жилищный фонд** – совокупность всех жилых помещений, находящихся на территории Российской Федерации. Виды: (в зависимости от формы собственности) частный жилищный фонд, государственный жилищный фонд, муниципальный жилищный фонд; (в зависимости от цели использования) жилищный фонд социального использования, специализированный жилищный фонд, индивидуальный жилищный фонд, жилищный фонд коммерческого использования.

113. **Жилое помещение** – это изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан (отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства).

114. **Завещание** – односторонняя сделка, распоряжение имуществом на случай смерти.

115. **Завещательное возложение** – возложение на наследника обязанности совершить действие имущественного характера в пользу неопределенного круга лиц.

116. **Завещательный отказ** – распоряжение наследодателя, согласно которому наследник обязан совершить какое-либо действие имущественного характера в пользу указанного в завещании третьего лица (отказополучателя). Влечет возникновение обязательства между отказополучателем и наследником, обязательство возникает с момента принятия наследства.

117. **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.

118. **Закладная** – именная распорядительная ценная бумага, которая удостоверяет следующие права владельца: 1) право на получение исполнения по денежному обязательству, обеспеченному ипотекой, без представления других доказательств существования этого обязательства; 2) право залога на имущество, обремененное ипотекой. Это право может возникнуть как в силу договора ипотеки, так и в силу закона.

119. **Зачет** – основание прекращения обязательства, односторонняя сделка, посредством которой при неравенстве двух встречных однородных требований одно обязательство,

меньшее по объему, погашается полностью, а другое – в части, равной меньшему; при равенстве требований оба обязательства прекращаются полностью.

120. **Земельный участок** – часть поверхности земли (в том числе поверхностный почвенный слой), границы которой описаны и удостоверены в установленном порядке уполномоченным государственным органом, а также все, что находится над и под поверхностью земельного участка, если иное не предусмотрено федеральными законами о недрах, об использовании воздушного пространства и иными федеральными законами.

121. **Изобретение** – техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), отвечающее следующим признакам: (1) новизна, (2) изобретательский уровень, (3) промышленная применимость. Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. Не считаются изобретениями: (1) открытия, (2) научные теории и математические методы; (3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; (4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; (5) программы для электронных вычислительных машин; (6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

122. **Имущество** – объект гражданских прав, вещи и имущественные права.

123. **Индивидуально-определенная вещь** – вещь, обладающая особенностями, отличающими ее от массы вещей подобного рода.

124. **Индоссамент** – передаточная надпись, посредством которой передаются права по ордерной ценной бумаге. Односторонняя сделка.

125. **Иррегулярное хранение (хранение вещей с обезличением)** – договор хранения, особенность которого составляет право хранителя смешивать вещи, принятые на хранение вещи у одного поклажедателя, с вещами того же рода и качества, принятыми у других поклажедателей (хранение с обезличением). Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

126. **Исковая давность** – это срок для судебной защиты нарушенного права.

127. **Исполнение в натуре** – исполнение предметом, соответствующим условиям обязательства.

128. **Источник повышенной опасности** – деятельность, которая, будучи связана с использованием определенных вещей, не поддается непрерывному и всеобъемлющему контролю человека, вследствие чего обуславливает высокую степень вероятности причинения вреда. Под источником повышенной опасности понимаются также предметы материального мира (механизмы, устройства, автомашины и т.д.), проявляющие в процессе деятельности по их использованию (эксплуатации) вредоносность, не поддающуюся или не в полной мере поддающуюся контролю человека, в результате чего они создают опасность для окружающих.

129. **Казенное предприятие** – унитарное предприятие, наделенное право оперативного управления на закрепленное за ним имущество. Имущество к.п. является неделимым и принадлежит собственнику – государству, субъекту РФ или муниципальному образованию. Казенные предприятия создаются в распорядительном порядке. Собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия.

130. **Коммерческая тайна** – конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

131. **Коммерческий представитель** — это лицо, постоянно и самостоятельно представляющее при заключении договоров в сфере предпринимательской деятельности.

132. **Коммориент** – (в наследственном праве) лицо, умершее одновременно с наследодателем. Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют один после другого. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

133. **Кондикционный иск** – иск о возврате имущества, приобретенного или сбереженного законного основания.

134. **Конкурсное производство** – процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

135. **Коносамент** – товарораспорядительная ценная бумага; документ, удостоверяющим факт заключения договора морской перевозки груза и свидетельствующий о получении груза перевозчиком.

136. **Кредитный договор** – это договор, 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.

137. **Кредитование счета** – условие договора банковского вклада или банковского счета, в соответствии с которым банк (в пределах суммы, установленной договором) осуществляет платежи несмотря на отсутствие денежных средств на счете.

138. **Крестьянское (фермерское) хозяйство** – это объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии. Фермерское хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. К предпринимательской деятельности фермерского хозяйства, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила гражданского законодательства, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона или существа правовых отношений.

139. **Ликвидация (юридического лица)** – прекращение деятельности юридического лица без перехода его прав и обязанностей к другим юридическим лицам.

140. **Лицензионный договор** – это договор, по которому одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) прав использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности только в тех пределах и теми способами, которые предусмотрены договором. Виды лицензионных договоров: исключительная лицензия, неисключительная лицензия, принудительная лицензия.

141. **Лицензия** – 1. специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. 2. Лицензионный договор.

142. **Лицензия исключительная** – лицензионный договор, лицензионный договор, предоставляющий лицензиату право использования результата интеллектуальной

деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам.

143. **Лицензия неисключительная (простая)** – лицензионный договор, лицензионный договор, предоставляющий лицензиату право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам.

144. **Лицензия принудительная** – предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности судебным решением по требованию заинтересованного лица в случаях, предусмотренных законом.

145. **Место жительства гражданина** – место (жилое помещение), где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

146. **Мировое соглашение** – процедура банкротства, применяемая на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами.

147. **Наблюдение** – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях обеспечения сохранности имущества должника, проведения анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов.

148. **Наследование** – переход прав и обязанностей правопреемника (наследодателя) к правопреемникам (наследникам).

149. **Наследственная трансмиссия** – переход права на принятие наследства. К наследованию открывшегося наследства взамен наследника, умершего после открытия наследства, призываются правопреемники умершего наследника. Они осуществляют перешедшее к ним право принять наследство. Отношения наследственной трансмиссии характеризуются следующими особенностями: (1) наследник, призванный к наследованию и обладающий субъективным правом на наследование (правомочием принять наследство и правомочием отказаться от наследства), умер после открытия наследства, к которому призван, не успев принять его; (2) право на наследование, которое принадлежало умершему наследнику, передается его наследникам, замещающим умершего наследника, в объеме и содержании правомочия принять наследство, к которому был призван умерший наследник, или отказаться от этого наследства.

150. **Наследство** – совокупность прав и обязанность, которые переходят от наследодателя к наследникам.

151. **Насчитурус** – наследник, зачатый при жизни наследодателя и родившийся после смерти наследодателя. При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника.
152. **Негаторный иск** – иск об устранении препятствий в осуществлении права собственности, не связанных с лишением владения.
153. **Недвижимая вещь** – (1) земельные участки, (2) вещи, тесно связанные с земельными участками, перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их ценности и назначению, (3) воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.
154. **Недостаток товара (работы, услуги)** – несоответствие товара (работы, услуги) или обязательным требованиям, предусмотренным законом либо в установленном им порядке, или условиям договора, или целям, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используется, или целям, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) по описанию.
155. **Несостоятельность (банкротство)** – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.
156. **Неустойка** – 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.
157. **Ничтожная сделка** – сделка, которая не влечет никаких юридических последствий независимо от признания ее недействительности судом.
158. **Облигация** – это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может также предусматривать право ее владельца на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. Доходом по облигации являются процент и/или дисконт.
159. **Обратная сила акта гражданского законодательства** – применение норм акта гражданского законодательства к отношениям, возникшим до введения акта в действие.

160. **Общественная организация** – это основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан.
161. **Общество с ограниченной ответственностью** – это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.
162. **Объекты гражданских прав** – конкретные материальные и нематериальные блага, которые составляют предмет деятельности субъектов гражданского правоотношения.
163. **Обычай делового оборота** – сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.
164. **Обязательство** – это относительное правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.
165. **Обязательство взаимное** – обязательство, каждый участник которого является кредитором и должником одновременно.
166. **Обязательство долевое** – вид обязательства с множественностью лиц, при котором каждый из должников обязан предоставить исполнение только в пределах падающей на него доли, и каждый из кредиторов получает исполнение в пределах доли.
167. **Обязательство одностороннее** – обязательство, в котором одна сторона выступает только как кредитор, другая – только как должник.
168. **Обязательство солидарное** – вид обязательства со множественностью лиц. Сущность солидарности на стороне должника состоит в предоставлении кредитору права предъявлять требования как всем должникам совместно, так и любому из них в отдельности, как в полном объеме, так и в части долга. При этом, если кредитор не получил полного удовлетворения от одного из солидарных должников, он имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. При солидарности на стороне кредитора любой из солидарных кредиторов вправе предъявить требование об исполнении.

169. **Оговорка о сохранении права собственности** – условие договора купли-продажи, согласно которому продавец сохраняет право собственности до оплаты товара покупателем или до наступления иного предусмотренного договором обстоятельства. Виды: простая и расширенная.
170. **Ограниченное вещное право** – право, объектом которого является вещь, находящаяся в собственности другого лица. Отличается двумя признаками (1) абсолютная защита; (2) не прекращается при переходе права собственности на вещь.
171. **Односторонняя сделка** – сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны.
172. **Орган юридического лица** – лицо или группа лиц, которые непосредственно представляют интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами права.
173. **Оспоримая сделка** – сделка, которая может быть признана судом недействительной по иску заинтересованного лица, указанного в законе.
174. **Отступное** – один из способов прекращения обязательства по соглашению сторон. Смысл отступного состоит в том, что взамен первоначально указанного в обязательстве предмета исполнения предоставляется иной предмет исполнения. Отступное является платой за отказ от исполнения, указанного в первоначальном обязательстве, средством освобождения должника от необходимости совершать первоначальное исполнение.
175. **Оферта** – это предложение заключить договор, в котором содержатся существенные условия этого договора.
176. **Перестрахование** – деятельность по защите одним страховщиком (перестраховщиком) имущественных интересов другого страховщика (перестрахователя), связанных с принятым последним по договору страхования (основному договору) обязательств по страховой выплате.
177. **Пожертвование** – дарение вещи или права в общеполезных целях.
178. **Полезная модель** – техническое решение, относящееся к устройству, и отвечающее признакам (1) новизны и (2) промышленной применимости. Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. Полезная модель является промышленно применимой, если она 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.

179. **Полное товарищество** – это 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.

180. **Потребитель** – гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

181. **Потребительский кооператив** – добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

182. **Право общей собственности** – право двух или более лиц сообща и по своему усмотрению владеть, пользоваться, распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

183. **Правоспособность** — признаваемая законом способность лица иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособность физических лиц характеризуется качествами абстрактности, неотчуждаемости, равенства.

184. **Предварительный договор** – это договор, устанавливающий обязанность сторон заключить в будущем основной договор и определяющий существенные условия этого договора.

185. **Предпринимательская деятельность** – самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

186. **Предприятие** – имущественный комплекс, включающий в себя вещи, имущественные права, необходимые для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе право на коммерческое обозначение, право на товарный знак, а также долги предприятия.

187. **Представительство** – обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения юридического лица, выполняющее функцию представления и защиты интересов юридического лица.

188. **Претензионный срок** – срок, установленный законом или договором для предъявления к обязанному лицу требования в досудебном порядке. Несоблюдение

претензионного или иного досудебного порядка урегулирования споров, предусмотренного договором или законом, может служить основанием оставления иска без рассмотрения.

189. Приватизация жилых помещений – бесплатная передача в собственность граждан Российской Федерации на добровольной основе занимаемых ими жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде.

190. Производственный кооператив (артель) – добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

191. Промышленный образец – 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. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия. Не признаются патентоспособными промышленными образцами: (1) решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия; (2) объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений; объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

192. Профессиональный хранитель – коммерческая либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности.

193. Публичная оферта – предложение заключить договор, выражающее намерение заключить договор с первым, кто отзовется.

194. Публичный договор – это договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в

отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

195. **Публичный сервитут** – сервитут, установленный в пользу неопределенного круга лиц.

196. **Реальный ущерб** – это расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

197. **Реквизиция** – прекращение права собственности на имущество, необходимое для устранения последствий эпидемий и иных чрезвычайных ситуаций. Право собственности прекращается во внесудебном порядке с возмещением стоимости изымаемого имущества.

198. **Реклама** – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

199. **Реорганизация** – это прекращение одного или нескольких юридических лиц с переходом их прав и обязанностей в порядке правопреемства к создаваемым юридическим лицам.

200. **Самовольная постройка** – жилой дом, другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законом и иными правовыми актами, либо созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

201. **Сберегательный (депозитный) сертификат** – ценная бумага (именная или на предъявителя), которая удостоверяет сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат, или в любом филиале этого банка.

202. **Сделка** – это действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

203. **Сделка абстрактная** – сделка, на действительность которой не влияет отсутствие или недействительность основания сделки.

204. **Сделка каузальная** – сделка, которая является недействительной при отсутствии или недействительности основания.

205. **Сделка односторонняя** – сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одного лица.
206. **Секрет производства (ноу-хау)** – сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем сведений введен режим коммерческой тайны.
207. **Сервитут** – право ограниченного пользования чужим объектом недвижимого имущества, например, для прохода, прокладки и эксплуатации необходимых коммуникаций и иных нужд, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.
208. **Складское свидетельство** – товарораспорядительная ценная бумага, которая удостоверяет право его держателя требовать выдачи товара со склада, а также распоряжаться им путем передачи документа. Складское свидетельство удостоверяет заключение договора складского хранения и принятия товара на склад.
209. **Сложная вещь** – разнородные вещи, которые образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению. Единый объект гражданских прав.
210. **Служебное произведение** – произведение, созданное в пределах установленных для автора (работника) трудовых обязанностей.
211. **Событие** – юридический факт, не зависящий от воли субъектов права. Виды: абсолютное и относительное.
212. **Сострахование** – страхование одного и того же объекта страхования несколькими страховщиками по одному договору страхования.
213. **Страхование** – отношение по защите интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплачиваемых страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков.
214. **Страховая выплата** – денежная сумма, установленная федеральным законом и (или) договором страхования и выплачиваемая страховщиком страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю при наступлении страхового случая.

215. **Страховая сумма** – денежная сумма, которая установлена федеральным законом и (или) определена договором страхования и исходя из которой устанавливаются размер страховой премии (страховых взносов) и размер страховой выплаты при наступлении страхового случая. При осуществлении страхования имущества страховая сумма не может превышать его действительную стоимость (страховую стоимость) на момент заключения договора страхования. Стороны не могут оспаривать страховую стоимость имущества, определенную договором страхования, за исключением случая, если страховщик докажет, что он был намеренно введен в заблуждение страхователем. При осуществлении личного страхования страховая сумма устанавливается страховщиком по соглашению со страхователем.

216. **Страховой риск** – предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления.

217. **Страховой случай** – совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

218. **Страховые агенты** – постоянно проживающие на территории Российской Федерации и осуществляющие свою деятельность на основании гражданско-правового договора физические лица или российские юридические лица (коммерческие организации), которые представляют страховщика в отношениях со страхователем и действуют от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными полномочиями.

219. **Страховые брокеры** – постоянно проживающие на территории Российской Федерации и зарегистрированные в установленном законодательством Российской Федерации порядке в качестве индивидуальных предпринимателей физические лица или российские юридические лица (коммерческие организации), которые действуют в интересах страхователя (перестрахователя) или страховщика (перестраховщика) и осуществляют деятельность по оказанию услуг, связанных с заключением договоров страхования (перестрахования) между страховщиком (перестраховщиком) и страхователем (перестрахователем), а также с исполнением указанных договоров (далее – оказание услуг страхового брокера). При оказании услуг, связанных с заключением указанных договоров, страховой брокер не вправе одновременно действовать в интересах страхователя и страховщика.

220. **Субсидиарная ответственность** – субсидиарный должник отвечает в случае, когда основной отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование.
221. **Существенные условия договора** – это условия, без которых договор признается незаключенным.
222. **Существенный недостаток товара (работы, услуги)** – неустранимый недостаток или недостаток, который не может быть устранен без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляется неоднократно, или проявляется вновь после его устранения, или другие подобные недостатки.
223. **Титульное владение** – владение вещью на основании договора или на ином соответствующем закону основании (титуле).
224. **Товарищество на вере (коммандитное товарищество)** – это 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 (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.
225. **Товарищество собственников жилья** – некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.
226. **Товарный знак** – обозначение, служащее для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.
227. **Товарный склад** – субъект предпринимательской деятельности, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которые в виде направления своей коммерческой деятельности осуществляют комплекс услуг по хранению товаров.
228. **Убытки** – денежная оценка имущественного вреда. Складываются из реального ущерба и упущенной выгоды.
229. **Унитарное предприятие** – коммерческая организация, созданная РФ, субъектом РФ или муниципальным образованием и не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

230. **Упущенная выгода** – это неполученные доходы, которые лицо, чье право нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

231. **Условие отлагательное** – обстоятельство, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет, и с которым стороны сделки связали возникновение прав и обязанностей.

232. **Условие отменительное** – обстоятельство, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет, и с которым стороны сделки связали прекращение прав и обязанностей.

233. **Условная сделка** – сделка, в которой стороны связали возникновение или прекращение прав и обязанностей с наступлением обстоятельства, относительно которого неизвестно в момент совершения сделки, наступит оно или не наступит.

234. **Учредительный договор** – это договор, по которому учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

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

236. **Филиал юридического лица** – обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения юридического лица, выполняющее все функции юридического лица, в том числе функцию представления и защиты его интересов.

237. **Финансовое оздоровление** – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

238. **Фирменное наименование** – обозначение коммерческой организации, под которым она выступает в гражданском обороте. Оно включает в себя, во-первых, указание на организационно-правовую форму юридического лица, во-вторых, собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

239. **Фонд** – не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных

взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

240. **Франшиза** - определенная часть имущественных потерь (убытков) страхователя (выгодоприобретателя), не подлежащая возмещению страховщиком, установленная в договоре имущественного страхования как одно из его условий. Франшиза устанавливается в абсолютном или относительном размере к страховой сумме (или оценке объекта страхования) либо в процентах к размеру ущерба.

241. **Ценная бумага** – это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

242. **Цессия** – это двустороннее соглашение (договор), в соответствии с которым одна сторона (первоначальный кредитор, cedent) передает, а другая сторона (новый кредитор, цессионарий) принимает право (требование) исполнения обязательства должником.

243. **Частный сервитут** – сервитут, установленный в пользу конкретного лица.

244. **Чек** – это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю.

245. **Эманципация несовершеннолетнего** – объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет и имеющего постоянный доход, полностью дееспособным.

246. **Юридический состав** – совокупность юридических фактов, необходимая для возникновения, изменения или прекращения правоотношения.

247. **Юридический факт** – основание возникновения, изменение или прекращения правоотношения.

248. **Юридическое лицо** – это организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Библиографический список

Основная литература

1. *Абрамова Е.Н., Аверченко Н.Н., Байгушева Ю.В.* Гражданское право. М.: РГ-пресс, 2012.
2. *Аксенова Т.Г., Бараненков В.В., Бараненкова И.В.* Гражданское право. М.: Инфра-М, 2012.
3. *Адексеев С.С., Гонгало Б.М., Мурзин Д.В.* Гражданское право. М., 2012.
4. *Анисимов А.П., Рыженков А.Я., Чаркин С.А.* Гражданское право России. Особенная часть. 3-е изд., пер. и доп. Учебное пособие. М.: Издательство Юрайт, 2015.
5. *Анисимов А.П., Рыженков А.Я., Чаркин С.А.* Гражданское право России. Общая часть 3-е изд., пер. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2014.
6. *Андряхина А.М.* Все о наследственных спорах. - Система ГАРАНТ, 2008.
7. *Алексеев В.А.* Недвижимое имущество: государственная регистрация и проблемы правового регулирования. - "Волтерс Клувер", 2007.
8. *Баринова М.А., Максименко С.Т.* Римское частное право: учебное пособие для ВУЗов. - "ЗАО "Юстицинформ", 2006.
9. *Бегичев А.В.* Наследование предприятия. - "Волтерс Клувер", 2006.
10. *Булаевский Б.А.* Наследственное право / Под ред. К.Б. Ярошенко. - "Волтерс Клувер", 2005.
11. *Белов В.А.* Гражданское право. Актуальные проблемы теории и практики, - Отв. ред., М.: Издательство Юрайт, 2009.
12. *Беспалов Ю.Ф., Якушев П.А.* Гражданское право в схемах: учебное пособие М., 2015.
13. *Белов В.А.* Гражданское право Т.1. Общая часть. Введение в гражданское право. 3-е изд., пер. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2014.
14. *Белов В.А.* Гражданское право. Т.4. Особенная часть. Относительные гражданско-правовые формы. Учебник. М.: Издательство Юрайт, 2014.
15. *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 3-е стереотипное. – М.: Статут, 2001.
16. *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества: Изд. 4-е стереотипное. – М.: Статут, 2002.
17. *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг: Изд. дополненное и исправленное. – М.: Статут, 2002.

18. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга четвёртая: Договоры о перевозке, буксировке, экспедиции и иных услугах в сфере транспорта. – М.: Статут, 2003.
19. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга пятая: В 2 т. Т. 1: Договоры о займе, банковском кредите и факторинге. Договоры, направленные на создание коллективных образований. – М.: Статут, 2003.
20. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга пятая: В 2 т. Т. 2: Договоры о банковском вкладе, банковском счете; банковские расчеты. Конкурс, договоры об играх и пари. – М.: Статут, 2006.
21. Власов Ю.Н. Наследственное право РФ. М.: ЮРАЙТ, 2000.
22. Гришаев С.П. Гражданское право. М., 2012.
23. Горелик А.П. Наследственное право. Учебное пособие. М., 2008.
24. Гражданское право. Часть третья: Учебник / Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. М., 2003.
25. Гражданское право: В 4 т. Т. 2: Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права / Отв. ред. Е.А. Суханов. - "Волтерс Клувер", 2008.
26. Гражданское право. В 4 т. Т. 1: Общая часть / Отв. ред. - Е.А. Суханов. "Волтерс Клувер", 2008.
27. Гришаев С.П. Наследственное право. - Система ГАРАНТ, 2005.
28. Гражданское право: учебник для студ. вузов: в 3 т. Т. 1 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2013.
29. Гражданское право: учебник для студ. вузов: в 3 т. Т. 2 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2013.
30. Гражданское право: [авт.: С. С. Алексеев, Б. М. Гонгало, Д. В. Мурзин и др.] ; под общ. ред. С. С. Алексеева ; Ин-т частного права. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. ; Екатеринбург : Проспект : Ин-т частного права, 2013.
31. Гражданское право / [авт. кол.: П. В. Алексий и др.] ; под ред. : М. М. Рассолова, П. В. Алексия, А. Н. Кузбагарова. - 4-е изд., перераб. и доп. - М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2011.
32. Гонгало Б.М. Учение об обеспечении обязательств. Вопросы теории и практики / Б.М. Гонгало. – М.: Статут. 2014.
33. Договорное право: учебное пособие/ В.В.Калеминаа, Е.А.Рябченко. М.: Издательство «Омега-Л», 2015.
34. Договорное право: учебное пособие / [Н.Д. Эриашвили и др.]; под ред. Е.В. Богданова, Н.Д. Эриашвили. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2009.

35. *Зайцева Т.И., Крашенинников П.В.* Наследственное право в нотариальной практике: комментарии (ГК РФ, часть третья, раздел V), методические рекомендации, образцы документов, нормативные акты, судебная практика. Практическое пособие. - "Волтерс Клувер", 2005.
36. *Ивакин В.Н.* Гражданское право. Особенная часть. 6-е изд., испр. и доп. Учебное пособие. М.:Издательство Юрайт, 2015.
37. *Корнеева И.Л.* Наследственное право Российской Федерации: Учебное пособие. М., 2007.
38. *Михайленко Е.М.* Гражданское право. Общая часть. 4-е изд., пер. и доп. Учебное пособие. М.:Издательство Юрайт, 2014.
39. Российское гражданское право: учебник для студ. вузов: в 2 т. Т. 2 / под ред. Е.А. Суханова. – М.: Статут, 2013.
40. *Юкша Я.А.* Гражданское право. М., 2013.

Рекомендуемая литература

1. *Алексеев С.С., Васильев А.С., Голофаев В.В., Гонгало Б.М.* Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Части первая, вторая, третья, четвертая (под ред. Степанова С.А.). - 2-е изд., перераб. и доп. - "Проспект; Екатеринбург: Институт частного права", 2010 г.
2. *Белых В.С.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. - "Проспект", 2010 г.
3. *Беляева О.А.* Аукционы и конкурсы. Комментарий судебно-арбитражной практики. - "Контракт", "Волтерс Клувер", 2010 г.
4. *Белов В.А.* Право собственности и ограниченные вещные права //Законодательство. 2009. № 12.
5. *Белов В.А.* К проблеме содержания вещных прав //Законодательство. 2009. № 8.
6. *Богданов В.В.* Гражданско-правовая ответственность в преддоговорных отношениях // Журнал российского права. № 2
7. *Боголюбов С.А.* Земельное законодательство и Концепция развития гражданского законодательства //Журнал российского права. 2010., №1.
8. *Бурыкин Д.А.* Изменения в законодательстве об обществах с ограниченной ответственностью и государственной регистрации юридических лиц: цели и вероятные последствия реформы корпоративного законодательства //Российский юридический журнал. 2010. № 5.

9. *Болдырев В.А.* Современная история и перспективы развития конструкции унитарного предприятия //Российский юридический журнал. 2010. № 3.
10. *Вавилин Е.В.* Осуществление и защита гражданских прав. / Российская акад. наук, Ин-т государства и права. - М.: "Волтерс Клувер", 2009 г.
11. *Воронцова И.В., Соловьева Т.В.* Постановления Европейского Суда по правам человека в гражданском процессе Российской Федерации Под ред. О.В. Исаенковой. - "Волтерс Клувер", 2010 г.
12. *Витрянский В.В.* Некоторые основные положения Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации об обязательствах //Журнал российского права. 2010. № 1.
13. *Витрянский В.В.* Роль институтов гражданского права в минимизации последствий экономического кризиса //Журнал российского права. 2011. № 1.
14. *Вахрамеева Т.И.* О возмездных правоотношениях в российском гражданском праве //Гражданин и право. 2010. № 3.
15. *Вершинин В.Б.* Защита прав личности как комплексная правовая категория // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 1.
16. *Галиновская Е.А.* К вопросу о вещных правах на землю // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2010. № 3.
17. *Гутников О.В.* Оптимизация видов юридических лиц в соответствии с потребностями гражданского оборота //Журнал российского права. 2011. № 1.
18. *Ганижев А.Я.* Проблема правового статуса органа юридического лица и пути ее разрешения в российском гражданском законодательстве // Журнал российского права. 2010. № 7.
19. *Габов А.В.* О проблеме определения момента возникновения акций как объектов гражданских прав // Журнал российского права. 2009. № 3.
20. *Гришаев С.П.* Государство как участник гражданско-правовых отношений. - Система ГАРАНТ, 2009 г.
21. *Гришаев С.П.* Комментарий к Федеральному закону "Об ипотеке (залоге недвижимости)". - Система ГАРАНТ, 2010 г.
22. *Груздев В.В.* Возникновение договорного обязательства по российскому гражданскому праву. - "Волтерс Клувер", 2010 г.
23. Гражданско-правовые способы защиты права собственности на недвижимость: науч.-практич. пособие по применению гражданского законодательства /Под общ. ред. В.Н. Соловьева. - "Издательство Юрайт", 2010 г.

24. *Гульбин Ю.Т.* Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации // Законодательство. 2010. № 4.
25. *Голубцов В.Г.* Государство как частноправовой субъект: правовая природа и особенности // Журнал российского права. 2010. № 10.
26. *Дикусар В.М., Храпова Е.В.* Недвижимое имущество как объект гражданских прав // Жилищное право. 2009. № 1.
27. *Долинская В.В., Фалеев В.В.* Миноритарные акционеры: статус, права и их осуществление (отв. ред. В.В. Долинская). - "Волтерс Клувер", 2010 г.
28. *Добровольский В.И.* Ответственность рейдера по российскому законодательству. - "Волтерс Клувер", 2010 г.
29. *Данилов Е.П.* Справочник адвоката: консультации, защита в суде, образцы документов /Под ред. Эппель О.П. - 5-е изд., перераб. и доп. - "Юрайт"; "Юрайт-Издат", 2010 г.
30. *Добрачёв Д.В.* Взыскание основного денежного долга и убытков в гражданском праве России. - "Волтерс Клувер", 2010 г.
31. *Егорова М.А.* Односторонний отказ от исполнения гражданско-правового договора. 2-е изд., перераб. и доп. - "Статут", 2010 г.
32. *Ефимов А.Ф., Толчеев Н.К.* Настольная книга судьи по земельным спорам (под ред. Н.К. Толчеева) - 2-е издание, перераб. и доп. - "Проспект", 2009 г.
33. *Егорова М.А.* Аннулирование договора в российском законодательстве // Журнал российского права. 2010. № 1
Жук А.В. Понятие и содержание исключительного (имущественного) интеллектуального права на изобретение // Законодательство. 2008. № 12.
34. *Емельянов В.И.* Разумность, добросовестность, незлоупотребление гражданскими правами. - "Система ГАРАНТ", 2009 г.
35. *Желонкин С.С.* Недействительность сделок: актуальные вопросы применения отдельных норм Гражданского кодекса Российской Федерации // Право и экономика. № 4.
36. *Желтова Е.В.* Инициатива как базис гражданско-правового договора // Законодательство. 2010. № 4.
37. *Жилин Г.А.* Правосудие по гражданским делам: актуальные вопросы. - "Проспект", 2010 г.
38. *Замотаева Т.Б. , Верещак С.А.* Проявление принципа добросовестности в договорных обязательствах // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 9.

39. Защита права собственности и иных прав на имущество: комментарии, судебная практика и образцы документов / Под ред. М.Ю. Тихомирова. - "Изд. Тихомирова М.Ю.", 2011 г.
40. *Иванова Н.А.* Конкуренция исков при защите гражданских прав добросовестного приобретателя // Экономическое правосудие на Дальнем Востоке России. 2009. № 5-6.
41. *Илюшина М. Н.* Содержание принципа добросовестности в предпринимательских договорах // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 9.
42. *Кутафин О.Е.* Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования как субъекты гражданского права // Журнал российского права. 2007. №1.
43. Комментарий к Федеральному закону "Об обществах с ограниченной ответственностью" / Под ред. М.Ю. Тихомирова. - "Изд. Тихомирова М.Ю.", 2010 г.
44. *Куликов Е.С.* Соглашение о задатке в гражданском праве России: монография. - "Волтерс Клувер", 2011 г.
45. *Кулаков В.В.* Обязательство и осложнения его структуры в гражданском праве России. - 2-е изд., перераб. и доп. - РАП; "Волтерс Клувер", 2010 г.
46. *Коряковцев В.Г.* Изменения в устав общества с ограниченной ответственностью. - Система ГАРАНТ, 2009 г.
47. *Кратенко М.В.* Злоупотребление свободой договора: частноправовые и публично-правовые аспекты. - "Волтерс Клувер", 2010 г.
48. *Ким Д. Ч.* Особенности ограниченных вещных прав // Законодательство. 2009. № 7.
49. *Кулаков В.В.* К концепции совершенствования общих положений обязательственного права России // Законодательство. 2009. № 6.
50. *Канаев А.А.* Институт объективной ответственности в гражданском (частном) праве // Законодательство. 2010. № 2.
51. *Корнилова Н.В.* Публично-правовые образования как субъекты права собственности // Экономическое правосудие на Дальнем Востоке России. 2008. № 6.
52. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический)./ под ред. С.А.Степанова. Москва; Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015.
53. *Лысенко А.Н.* Имущество в гражданском праве России. - "Деловой двор", 2010 г.
54. *Литовкин В.Н.* Жилищное законодательство и Концепция развития гражданского законодательства // Журнал российского права. 2010. № 1.
55. *Лескова Ю.Г.* Тенденции развития законодательства о некоммерческих организациях // Законодательство. 2010. № 5.

56. *Ломидзе О.Г., Сармин Н.А.* Абстрактность и стабилизация положения субъекта в гражданском законодательстве России // *Законодательство*. 2008. № 12.
57. *Моргунова Е.А., Погуляев В.В., Корчагина Н.П.* Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации: Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / Под общ. ред. Е.А. Моргуновой. - "Юстицинформ", 2010 г.
58. *Муратова А.Р.* О сущности и правовой природе полномочия представителя в гражданском праве // *Законы России: опыт, анализ, практика*. 2009. № 7.
59. *Мозолин В.П.* О дальнейших путях развития гражданского права // *Журнал российского права*. 2007. № 3.
60. *Мозолин В.П.* Роль гражданского законодательства в регулировании комплексных имущественных отношений // *Журнал российского права*. 2010. № 1.
61. *Манджиев А.Д.* Обязательства с отрицательным содержанием // *Законодательство*. 2010. № 5.
62. *Мильков М.А.* Правовые основания исполнения обязательства третьим лицом // *Судья*. 2010. № 3.
63. *Мильков М.* Комплекс правоотношений, возникающих в процессе обеспечения исполнения обязательства // *Судья*. 2010. № 2.
64. *Николюкин С.В.* Посреднические договоры. - Юстицинформ, 2010 г.
65. *Нуждин Т.А.* Нетипичные объекты вещных прав в современной российской цивилистике: обзорно-критический анализ // *Гражданин и право*. 2010. № 7, 8.
66. *Останина Е.А.* Зависимость правовых последствий сделки от отлагательного и отменительного условий. - "Юстицинформ", 2010 г.
67. *Оболонкова Е.В.* Односторонний отказ от исполнения обязательства: Научно-практическое исследование. - Юридическая фирма "Контракт"; "Волтерс Клувер", 2010 г.
68. *Оглоблина О.М.* Дарение недвижимого имущества: комментарии и образцы документов. Второе издание, с изменениями и дополнениями. - "Изд. Тихомирова М.Ю.", 2009 г.
69. *Осипенко К.О.* Соглашения участников (акционеров) в российском и английском праве // *Законодательство*. 2010. № 4.
70. *Подшивалов Т.П.* Преддоговорная ответственность и совершенствование гражданского законодательства // *Право и экономика*. 2010. № 9.
71. *Поротикова О.А.* Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом. - "Волтерс Клувер", 2008 г.

72. Приобретательная давность: Комментарии и судебная *Санникова Л.В.* Услуги в гражданском праве России. - "Волтерс Клувер", 2006 г.
73. *Погосян Е.В.* Формы разрешения спортивных споров: монография. - "Волтерс Клувер", 2011 г.
74. *Радченко С.Д.* Злоупотребление правом в гражданском праве России. - "Волтерс Клувер", 2010 г.
75. *Романец Ю.В.* Вопросы реализации этического принципа свободы в российском гражданском праве // Законодательство. 2010. № 8.
76. *Ротко С.В.* Вексель, деньги и денежные обязательства: правовая регламентация в процессе развития гражданского законодательства // Журнал российского права. 2010. № 7.
77. *Рожкова М.А.* Судебная практика по делам о защите деловой репутации юридических лиц и предпринимателей. - Система ГАРАНТ, 2010 г.
78. *Санникова Л.В.* Обязательства об оказании услуг в российском гражданском праве. - "Волтерс Клувер", 2007 г.
79. *Слепенкова О.А.* К вопросу о соотношении принципов и пределов осуществления гражданских прав // Российский юридический журнал. 2009. N 4.
80. *Свириденко О. М.* Институт несостоятельности (банкротства) в системе гражданского права // Журнал российского права. 2011. № 1.
81. *Севостьянов М.В., Шаронов С.А.* Гражданско-правовое регулирование концертных услуг и охрана прав их участников: Научно-практическое пособие. - Система ГАРАНТ, 2010 г.
82. *Саблин М.Т.* Взыскание долгов: от профилактики до принуждения: практическое руководство по управлению дебиторской задолженностью. - "Волтерс Клувер", 2011 г.
83. *Синицын С.А.* К проблеме владения правом в российском, германском и австрийском гражданском праве // Законодательство. 2010. № 10.
84. Самовольная постройка: комментарии, официальные разъяснения, судебная практика / Под ред. М.Ю. Тихомирова. - Изд. Тихомирова М.Ю., 2010 г.
85. *Скоробогатова В.В.* Дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет // Гражданин и право. 2010. № 3.
86. *Трифонов А.С.* Правовой режим земель промышленности. - "Волтерс Клувер", 2007 г.
87. *Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю.* Компенсация морального вреда: комментарии, судебная практика и образцы документов (под ред. М.Ю. Тихомирова). - "Изд. Тихомирова М.Ю.", 2011 г.

88. *Толстой Ю.К.* О Концепции развития гражданского законодательства // Журнал российского права. 2010. № 1.
89. *Титова Т.С.* Некоторые проблемы правового статуса давностного владельца недвижимости до истечения срока приобретательной давности // Законодательство. 2010. № 5.
90. *Шейнин Л.Б.* Недвижимость: пробелы и несоответствия правового регулирования. - "Деловой двор" 2010 г.
91. *Щенникова Л.В.* Идеология гражданского законодательства // Законодательство. 2010. № 4.
92. *Шокотько М.А.* Некоторые аспекты определения правового режима имущества, находящегося в государственной и муниципальной собственности // Образование и право. 2010. № 3.
93. *Эрделевский А.М.* Сделки. Исковая давность. - Система ГАРАНТ, 2008 г.

Практикум по гражданскому праву (письменные задания, задачи, тестовые задания)

Раздел 1. Общие положения гражданского права

Глава 1. Введение в гражданское право

Письменные задания

- 1) Составьте, опираясь на ст.2 ГК РФ схему «Отношения, регулируемые гражданским законодательством»
- 2) Определите, являются ли гражданско-правовыми отношения, возникающие при следующих обстоятельствах: акционерное общество «Русский Лен» передало государственному унитарному автотранспортному предприятию для доставки в магазин «Меркурий», принадлежащий обществу с ограниченной ответственностью «Зенит», свою продукцию – 20 тыс. м льняных тканей на сумму 260 млн. руб. При проверке груза на складе магазина обнаружилась недостача товара на сумму 44 млн руб.
- 3) Определите, можно ли применять нормы гражданского права к отношениям, возникшим из следующих фактов: начальник отдела компьютерной техники в научно-исследовательском институте Кондратюк по небрежности вывел из строя принтер стоимостью 700 долл. США, а также стер из памяти переданного ему для ремонта компьютера информацию о результатах эксперимента, над которым в течение нескольких месяцев работал коллектив института.
- 4) Определите, можно ли считать гражданско-правовыми отношения, возникающие при следующих обстоятельствах: федеральный казенный завод «Взлет» заключил договор с государственным образовательным учреждением – колледжем технического образования «Эврика» о передаче колледжу в безвозмездное пользование оборудования на общую сумму 120 млн. руб. для организации учебного производства металлоизделий. Министерство обороны РФ, в подчинении которого находился завод, возражало против безвозмездной передачи оборудования и потребовало от руководства завода заключить с колледжем договор аренды этого оборудования.
- 5) Найдите в ГК РФ нормы, которыми следует руководствоваться при решении следующих вопросов:
 - об ответственности СМИ за распространение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина и организации;
 - о недействительности сделок, направленных на ограничение правоспособности и дееспособности гражданина;
 - о прекращении доверенности в случае смерти гражданина, выдавшего доверенность;
 - об ответственности за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.
- 6) Выпишите точные наименования изданий, в которых осуществляется официальная публикация законов Российской Федерации, Указов Президента РФ, нормативных актов министерств и ведомств, постановлений Пленумов Верховного Суда РФ.

Раздел 2. Гражданское правоотношение

Глава 1. Понятие, особенности и структура гражданских правоотношений

Письменные задания

- 1) Составьте схему «Виды гражданских правоотношений» с указанием по какому принципу выделяются те или иные виды
- 2) Письменно ответьте на следующие вопросы:

- сохраняется ли у гражданина субъективное право собственности на вещь (например, картину) если она у него похищена? Если да, то каково содержание этого субъективного права?

- кто является уполномоченной стороной, а кто является обязанной стороной в правоотношении собственности?

Глава 2. Общая характеристика осуществления и защиты гражданских прав.

Письменные задания

1) Используя ГК РФ, покажите, в каких нормах получают конкретное закрепление принципиальные положения ст.10 ГК РФ

2) Используя ФЗ от 26.07.2006 г. № 135 –ФЗ «О защите конкуренции» составьте схемы:

- возможных соглашений коммерческих юридических лиц, ограничивающих конкуренцию;
- видов и форм злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке;
- видов и форм недобросовестной конкуренции.

3) Используя ФЗ от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», составьте схему видов и форм недобросовестной рекламы.

4) Составьте схему «Способы защиты гражданских прав»

5) ссылаясь на нормы ГК РФ, приведите примеры защиты гражданских прав следующими способами:

- самозащита права;
- признание права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- прекращение или изменение правоотношения.

Глава 3. Субъекты гражданских прав

Письменные задания

1) Напишите проект решения суда по делу об ограничении дееспособности гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками. Фабулу придумайте так, чтобы решение содержало отказ в удовлетворении просьбы заявителя

2) Напишите проект заявления 17-ти летнего гражданина в суд о признании его полностью дееспособным с обоснованием этой просьбы при условии, что отец подростка согласен на его эмансипацию, а мать категорически возражает.

3) Составьте проект решения суда по делу, при рассмотрении которого выяснилось, что в результате несчастного случая погибли отец и мать детей 10 и 17 лет, у которых нет близких родственников. Со ссылкой на закон обоснуйте, какими лицами и какие действия должны быть предприняты в целях охраны законных интересов и прав этих детей?

4) Родионов и Петрухина, имевшие двух малолетних детей, расторгли брак. Родионов сказал, что уезжает на заработки в Якутию, но никто не должен знать где он находится. Бывшей жене он посоветовал через год подать заявление в суд о признании его безвестно отсутствующим, что позволит ей получать пенсию на двоих детей по случаю потери кормильца. По заявлению Петрухиной через год суд вынес такое решение, на основании

которой ей была назначена пенсия на детей. Спустя два года после вынесения данного решения стало известно, что Родионов осужден и отбывает наказание. Обоснуйте, какими лицами и какие действия должны быть предприняты в приведенной ситуации. Напишите проекты соответствующих документов.

5) Составьте схему «Обстоятельства, от которых зависит решение вопроса о возврате имущества лицу, объявленному умершим, в случае его явки»

Глава 4. Объекты гражданских прав

Письменные задания

- 1) Составьте таблицу материальных и нематериальных объектов гражданских прав согласно действующему российскому законодательству
- 2) Составьте схему соотношения понятий «главная вещь и принадлежность», «сложная вещь», «делимая вещь», « неделимая вещь»
- 3) Составьте схему классификации ценных бумаг с точки зрения цивилистической теории и современного российского законодательства
- 4) Покажите схематически соотношение понятий «деньги», «денежные суррогаты», «валюта», «ценные бумаги», «лигитимационные знаки», «оборотные документы», «документы на предъявителя»
- 5) Обоснуйте незаконность утверждения о неправомерности выпуска векселей физическими лицами

Глава 5. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений

Письменные задания

- 1) Приведите примеры оснований возникновения гражданских прав и обязанностей, предусмотренных ст.8 ГК РФ
- 2) Назовите случаи, когда для возникновения гражданского правоотношения требуется наличие фактического состава
- 3) Составьте схему «Формы сделок»
- 4) Приведите примеры сделок, предусмотренных российским гражданским законодательством:
 - односторонних, двусторонних и многосторонних
 - реальных и консенсуальных
 - возмездных и безвозмездных
 - условных
 - фидуциарных
 - алеаторных (рисковых)
- 5) Выпишите из ГК РФ нормы, закрепляющие правила о том, когда и в каких случаях конклюдентные действия и молчание могут рассматриваться как форма заключения сделки
- 6) Приведите примеры письменных доказательств, на которые можно сослаться в подтверждение факта совершения сделки
- 7) Составьте перечень норм ГК РФ, в соответствии с которыми нарушение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность

8) Составьте проекты завещаний:

- подписанного непосредственно наследодателем и удостоверенного нотариусом
- подписанного рукоприкладчиком и удостоверенного лицом, имеющим право совершать нотариальные действия
- совершенного в чрезвычайных обстоятельствах

9) Используя ГК РФ, опишите формы пороков воли и случаи несоответствия воли и волеизъявления участников сделки.

10) Постройте схему признаков, свидетельствующих о незаконности содержания сделки в части: предмета; основных прав и обязанностей; способов защиты и ответственности

11) Пользуясь ГК РФ составьте примерный перечень ничтожных и оспоримых сделок

12) Подготовьте проект искового заявления с требованием о признании недействительной мнимой сделки

13) Составьте таблицу с указанием видов недействительных сделок со ссылками на нормы ГК РФ, влекущих последствия в виде:

- двухсторонней реституции
- односторонней реституции
- недопущения реституции
- взыскания убытков в пользу потерпевшего

взыскания в доход государства всего полученного стороной (причитающегося стороне) о сделке

Глава 6. Гражданско-правовые сроки. Представительство.

Письменные задания

1) Составьте таблицу «Классификация сроков» в российском гражданском праве. Приведите пример по каждому виду сроков

2) Составьте таблицу «Требования, на которые не распространяются правила об исковой давности». Приведите пример по каждому виду требований.

3) Пользуясь ГК РФ, составьте таблицу «Виды представительства»

4) Составьте проекты:

- доверенности на получение стипендии
- доверенности на покупку (продажу) жилого дома (квартиры), принадлежащего продавцу на праве собственности
- доверенности на управление автомобилем
- генеральной доверенности, выданной руководителем юридического лица директору филиала
- доверенности, выданной руководителем юридического лица адвокату на представительство интересов юридического лица в суде со всеми возможными полномочиями

Глава 7. Общие положения о праве собственности и вещном праве. Приобретение и прекращение права собственности.

Задача №1. Члены крестьянских хозяйств, расположенных в соседних деревнях, МаксUTOва и Мыльникова заключили договор о продаже коровы. Деньги за корову МаксUTOва получила сполна. Поскольку Мыльникова не заготовила для коровы кормов, женщины договорились, что корова останется у МаксUTOвой и в мае, не позднее 20-го числа, будет доставлена продавцом покупателю.

В мае МаксUTOва тяжело заболела и смогла отправиться с коровой в соседнюю деревню лишь в первых числах июня. Перегоняя корову через мостик, МаксUTOва поскользнулась и упала вместе с коровой в реку. МаксUTOва и корова погибли.

Мыльникова потребовала от членов крестьянского хозяйства, в которое входила МаксUTOва, возврата денег, уплаченных за корову. Члены хозяйства с этим не согласились и потребовали от Мыльниковой возмещения расходов на прокорм коровы.

Кто прав в этом споре? Решите дело.

Задача №2. Соловьёв заключил с бригадой рабочих договор на капитальный ремонт своей дачи. При разборке изразцовой печи один из рабочих обнаружил шкатулку с золотыми монетами и драгоценностями. Узнав об этом, собственник дачи потребовал передачи ему шкатулки с обнаруженными ценностями. Рабочий отказался от передачи ценностей, заявив, что они принадлежат ему, поскольку он их нашёл. На свою долю в ценностях стали претендовать и другие члены бригады, выполнявшие ремонтные работы.

Органы милиции обнаруженные ценности изъяли и передали финансовому органу, который зачислил их в доход казны. Между собственником дачи, рабочими и финансовым органом возник спор: кто имеет право на ценности и как их разделить.

Как и в каком порядке может быть разрешён данный спор?

Задача №3. К фермерскому хозяйству Огурцова пристала корова. Поскольку корову было нечем кормить, фермер забил её, мясо продал на рынке, а шкуру передал на кожевенный завод в обмен на изделия из кожи.

Через два месяца объявился собственник коровы.

К кому и какие требования он может предъявить?

Задача №4. Член жилищно-строительного кооператива Журавлёв полностью выплатил паевой взнос за квартиру. В связи с выездом на постоянное жительство за границу Журавлёв решил квартиру продать, и подыскал себе покупателя не из числа членов кооператива. Когда Журавлёв обратился в правление ЖСК за справкой о принадлежности квартиры, ему в этом было отказано. Отказ правление мотивировало тем, что, согласно уставу кооператива, жилой дом, в котором находится квартира Журавлёва, является собственностью кооператива, а потому именно кооперативу принадлежит право продажи квартиры. Журавлёву кооператив согласен выплатить вырученную от продажи квартиры сумму.

Законны ли действия правления? В каком порядке Журавлёв может их оспорить?

Задача №5. Ливанов построил жилой дом, допустив нарушения утверждённого проекта. Вместо двухэтажного Ливанов возвёл трёхэтажный дом, жилая площадь в доме составила 110 кв.м. против 60 кв.м., предусмотренных проектом. На участке Ливанов возвёл теплицу и гараж, которые по проекту не значились, и обнёс забором участок в два раза более того, который был ему отведён. Комиссия поселковой администрации отказалась принять дом в эксплуатацию и зарегистрировать право собственности и потребовала привести дом в соответствие с проектом, снести теплицу и гараж, перенести забор в границы выделенного участка. Ливанов требования комиссии выполнить отказался, мотивируя свой отказ тем, что возникший спор может быть разрешён только судом.

Дайте оценку сложившейся ситуации. Как и в каком порядке может быть разрешён возникший спор?

Задача №6. ЗАО «Диетика на Пушкинской» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительными пунктов 6.1, 6.2, 6.3, 8 распоряжения правительства Москвы от 12.07.2002г. Исковые требования мотивированы тем, что оспари-

ваемым распоряжением нарушаются права собственника, которым является общество, по владению, пользованию и распоряжению нежилыми помещениями, находящимися в здании, расположенном по адресу: Москва, ул.Б.Дмитровка, д.11, стр.1.

Истец полагает, что оспариваемые пункты распоряжения противоречат закону и нарушают права общества, являющегося собственником помещений, находящихся в здании, расположенном по указанному адресу, в силу следующего. В распоряжении предписано Департаменту государственного имущества обеспечить освобождение здания от собственников и арендаторов помещений и оформить передачу здания после его реконструкции «Московской государственной академии акварели и изящных искусств С.Андряки». Возврат же помещений обществу после реконструкции здания не предусмотрен, что фактически свидетельствует об изъятии имущества у собственника. Поскольку орган, издавший распоряжение, не является собственником всего здания, он не вправе самостоятельно и без согласования с собственником части строения изымать у него имущество. Согласно пункту 2 статьи 235 Гражданского кодекса РФ принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме предусмотренных данной статьей случаев. Абзацем третьим пункта 2 статьи 235 названного Кодекса установлено, что обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация), производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков в порядке, установленном статьей 306 Кодекса.

Имеет ли место нарушение норм ГК РФ о праве собственности? Какие нормы нарушены? Какое решение должен вынести суд?

Задача №7. В арбитражный суд обратилось общество с ограниченной ответственностью с иском к акционерному обществу о признании права собственности на нежилое помещение. Исковые требования обоснованы договором, заключенным сторонами в январе 1995 года, согласно которому они должны до 01.07.95 заключить договор купли-продажи здания.

Предъявленный в обоснование исковых требований договор был оценен судом как предварительный договор, содержание которого представляет собой обязательство сторон по заключению в будущем договора о продаже имущества на условиях, предусмотренных предварительным договором.

При решении вопроса о приобретении права собственности ответчик основывал своё возражение на пункте 2 статьи 218 Гражданского кодекса РФ, согласно которому право собственности на имущество, которое имеет собственник, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества. Кроме того, свои намерения по продаже имущества путем заключения основного договора стороны не реализовали.

Какое решение должен вынести суд?

Задача №8. Филиппов является собственником земельного участка в г.Мценске по адресу: ул.Торговая, 9. Площадь земельного участка составляет 720 кв.м. На участке расположен жилой дом площадью 36 кв.м. и гараж площадью 40 кв.м. Филиппов, нуждаясь в дополнительной жилой площади на свободной земле построил за свой счёт двухэтажный дом площадью 230 кв.м. Однако при обходе жилых домов органами местного самоуправления на предмет соблюдения градостроительных норм Филиппову было указано, что его постройка является самовольной и она подлежит сносу. Филиппов возразил, что дом построен на его собственной земле за его счёт и не является самовольной постройкой.

Проанализируйте спорную ситуацию и определите, возникло ли у Филиппова право собственности на новый дом, а если не возникло, что необходимо предпринять.

Задача №9. 15 мая 2003г. умер Г.Давидович. Его единственным наследником являлся сын – Р.Давидович. В состав наследства входил жилой дом по адресу: г.Биробиджан, ул.Советская, 7. Однако при оформлении наследственных прав у нотариуса выяснилось, что данный дом числится в собственности за неким Ивановым. При этом Р.Давидович представил договор купли-продажи дома, совершённый в нотариальной письменной форме его отцом с Ивановым в 1947г. Данный договор не был зарегистрирован в БТИ, однако с 1947г. Г.Давидович оплачивал все налоги, коммунальные платежи, ремонтировал и содержал жилой дом за свой счёт. Нотариус посоветовал решить вопрос о праве собственности на дом в судебном порядке.

Какое основание может повлечь возникновение права собственности у Р.Давидовича? В каком порядке он может приобрести право собственности на жилой дом?

Задача №10. Яковлев является собственником санатория в г.Невельске. В 2006г. в Невельске произошло землетрясение, при этом санаторий, находящийся в стороне от эпицентра, не пострадал и сохранился в неизменном виде. Решением городской Администрации от 12.06.2006г. санаторий был изъят у Яковлева для расселения жителей города, лишившихся жилья, а ему выплачена сумма 2 300 000 руб. В январе 2008г. Яковлев обратился с иском в суд о возврате ему санатория, так как все граждане, расселённые в нём, получили постоянное жильё и санаторий простаивает, не используя по назначению.

Определите, имеются ли основания для возврата санатория. Как должен поступить суд?

Раздел 3. Гражданско-правовые основы обязательственного и договорного права

Глава 1. Общие положения об обязательствах

Задача №1. Цементный завод по договору поставки должен был отгрузить во втором квартале текущего года в адрес строительного треста 100 вагонов цемента. Фактически было отгружено 80 вагонов. Строительный трест взыскал с цементного завода неустойку за недопоставку продукции и потребовал восполнения недогруза. Завод отклонил требование треста на том основании, что за допущенную недопоставку он уже понёс наказание в виде уплаты неустойки.

Основательны ли возражения завода?

Задача №2. Завод подъёмно-транспортного оборудования в соответствии с заключённым договором должен был поставить порту порталный кран в I квартале будущего года. Однако в связи с отказом других покупателей поставка оказалась возможной уже в текущем году. Полагая, что порт заинтересован в скорейшей поставке крана, завод немедленно отгрузил его и выставил счёт для оплаты. Порт, получив кран, оплатил счёт и приступил к его монтажу, одновременно предъявив к заводу иск о взыскании штрафа за досрочную поставку.

Подлежит ли иск удовлетворению?

Задача №3. Козлов взял займы у Зинченко денежную сумму с обязательством возвратить её через два месяца. В обусловленный срок к Зинченко пришёл Ивлев и предложил принять долг за Козлова, поскольку он должен Козлову такую же сумму. Козлов не возражал против такого способа расчётов. Зинченко отказался принять предложенное Ивлевым исполнение, поскольку между Козловым и им была достигнута

договорённость о конфиденциальности данной сделки. Кроме того, Ивлев предложил лишь основную сумму долга без учёта 10% годовых, оговоренных соглашением с Козловым. Ивлев отправил всю сумму долга почтовым переводом на имя Зинченко и передал Козлову почтовую квитанцию.

Правомерны ли возражения Зинченко? Является ли Козлов лицом, надлежаще исполнившим обязательство?

Задача №4. Гуреев обратился в суд с иском к Солнцевскому отделению Сберегательного банка РФ о взыскании невыплаченных процентов по вкладу, ссылаясь на то, что 6 февраля 1995 г. заключил с ответчиком договор банковского вклада, по окончании срока которого получил свой вклад и проценты по заниженной банком ставке.

Решением Солнцевского районного суда г.Москвы в иске отказано.

Как установил суд, в период действия договора банк неоднократно снижал в одностороннем порядке процентную ставку.

Разрешая спор и отказывая в иске, суд сослался на ст.28 Закона РСФСР от 2 декабря 1990 г. «О банках и банковской деятельности в РСФСР», предусматривающую, что банки самостоятельно определяют условия, на которых они осуществляют операции по приему вкладов населения, поэтому, как считал суд, с учетом того, что истец с условиями вклада был ознакомлен, ответчик вправе был в одностороннем порядке изменить процентные ставки по вкладу заявителя.

Истец подал кассационную жалобу, в которой указал следующее.

Согласно п.1 ст.422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом, и иным правовым актам (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Действующее на время заключения договора (февраль 1995 г.) законодательство не предусматривало право какой-либо из сторон при заключении договора банковского вклада включать в договор условие о возможности последующего одностороннего его изменения или расторжения.

В соответствии со ст.310 ГК РФ только законом могли быть предусмотрены случаи одностороннего отказа от исполнения обязательства, возникшего из договора, либо одностороннего изменения его условий.

Обоснованное ли решение вынес суд? Как должна разрешить жалобу кассационная инстанция?

Задача №5. Между райпо и Денисовым С.П. заключен договор купли-продажи от 23.02.96 № 162, согласно которому последний обязался передать в собственность райпо три автомобиля ГАЗ-31029 и один автомобиль ГАЗ-31029-51К. Фактически автомобили получил Шоров Н.Ш. на основании писем, заменяющих доверенность и подписанных начальником коммерческого отдела райпо. Факт получения автомобилей покупателем подтверждается гарантийным обязательством председателя райпо, и взыскал их стоимость. Шоров Н.Ш. работником райпо не является, а у Денисова отсутствуют данные о передаче им автомобилей покупателю по договору. По мнению райпо в нарушение установленных правил и договора отпуск четырех автомобилей произведен не покупателю, а иному физическому лицу.

Исполнил ли Денисов своё обязательство?

Задача №6. Европейский банк реконструкции и развития обратился в Арбитражный суд города Москвы с иском к компании «Руником С.А.» о взыскании суммы невозвращенного кредита, процентов за пользование им и неустойки.

Исковые требования заявлены по кредитному договору от 29.08.97 № 274-к, права кредитора по которому истцом приобретены согласно договору уступки требования от 23.02.99.

Как следует из материалов дела, между акционерным коммерческим банком «СБС-Агро» и компанией «Руником С.А.» заключен кредитный договор от 29.08.97 № 274-к о предоставлении последней кредита в сумме 15920771,8 доллара США на срок до 31.12.97 под 20 процентов годовых. Дополнительными соглашениями от 24.09.97, от 01.10.97, от 31.12.97 и 05.01.99 к кредитному договору сторонами изменялся размер процентной ставки и срок возврата кредита продлен до 28.10.98.

Согласно договору уступки требования от 23.02.99 банк «СБС-Агро» передал права кредитора по данному кредитному договору Европейскому банку реконструкции и развития.

Уступка совершена в объеме и на условиях, существовавших к моменту перехода прав требования. Размер основного долга компании на это время составлял 143111972,54 доллара США (не считая подлежащих уплате процентов и неустойки).

Считая себя кредитором, Европейский банк реконструкции и развития обратился в арбитражный суд с иском к компании «Руником С.А.» о взыскании суммы невозвращенного кредита, процентов и неустойки.

Ответчиком в заседание суда первой инстанции представлено дополнительное соглашение от 05.01.98 к кредитному договору, в котором предусмотрено, что все денежные обязательства ответчика (заемщика) считаются исполненными с даты предъявления им или третьим лицом соответствующего платежного поручения в банк плательщика. По мнению ответчика обязательство прекращено его исполнением за должника третьим лицом путем передачи компанией «Руником ЛТД» в АКБ «СБС-Агро» 25.10.98 заявления на перевод суммы задолженности по кредиту на счет компании «Руником С.А.»

По мнению истца, данное условие противоречит нормам Гражданского кодекса РФ, касающимся надлежащего исполнения обязательств (статьи 309, 316, 408).

Какое решение должен вынести суд?

Задача №7. Между КБ «Альба Альянс» и Автобанком был заключен договор от 15.12.95 № 23 об операциях на межбанковском рынке. Предметом данного договора является проведение сделок между сторонами по операциям покупки/продажи безналичной иностранной валюты против безналичных российских руб., предоставление сторонами друг другу межбанковских депозитов, а также работа с прочими межбанковскими инструментами на внутреннем валютном и рублевом рынках России.

К данному генеральному договору стороны подписали приложение от 16.02.96 № 1, предметом которого является заключение сделок в рамках генерального договора по принципу взаимозачета встречных платежей в рамках предусмотренного законодательством встречного исполнения обязательств.

Из смысла заключенного договора следует, что исполнение сторонами обязательств носит встречный характер, что соответствует статье 328 Гражданского кодекса РФ.

По системе «Рейтер дилинг» 01.10.97 стороны заключили опционную сделку на покупку коммерческим банком «Альба Альянс» 70 000 000 долл. США у Автобанка за 1 750 050 000 руб. Это право КБ «Альба Альянс» должен оплатить путем перечисления Автобанку суммы 1 750 050 000 руб.

Местом исполнения обязательств для Автобанка определен корреспондентский счет в расчетном центре Банка России, а для КБ «Альба Альянс» – счет в Bank of New York.

КБ «Альба Альянс» 24.09.98 сделал заявление об использовании своего права на приобретение 70 000 000 долл. США. Однако в течение банковского дня 25.09.98 денежные средства в российских рублях Автобанку не поступили.

Вместо перечисления средств на счет Автобанка КБ «Альба Альянс» внес деньги в депозит нотариуса города Москвы И.Г.Юдаевой, о чем нотариус поставил в известность ответчика 25.09.98 по окончании рабочего дня – в 18 час. 10 мин.

Статья 327 Гражданского кодекса РФ содержит исчерпывающий перечень оснований для исполнения обязательства путем внесения долга в депозит. КБ «Альба Альянс» ссылаясь на то, что Автобанк уклонился от принятия исполнения (подпункт 4 пункта 1 статьи 327 Гражданского кодекса РФ).

Обоснованно ли КБ «Альба-Альянс» исполнил обязательство внесением денег в депозит нотариуса? Надлежаще ли он исполнил обязательство (по всем элементам исполнения)?

Задача №8. Оленева обратилась в суд с иском к своей матери о продлении срока для принятия наследства, разделе наследственного имущества. Она, в частности, сослалась на то, что однокомнатная квартира размером 20,9 кв.м являлась общей совместной собственностью ее родителей, после смерти (3 марта 1993 г.) ее отца свидетельство о праве на наследство по закону на всю квартиру выдано ее матери, что она считает незаконным, поскольку также является наследницей по закону.

Решением Бабушкинского районного суда г.Москвы от 2 сентября 1998 г. за Оленевой признано право на 1/4 часть стоимости квартиры в сумме 1 100 400 руб. и эта сумма взыскана в ее пользу с матери. Разрешая спор и взыскивая в пользу Оленевой с ее матери 1 100 400 руб., суд признал, что истица имеет право на 1/4 часть квартиры как наследница по закону после смерти отца, которому на праве собственности принадлежала эта часть упомянутой квартиры. В мотивировочной части решения суд указал, что согласно оценке квартиры, произведенной 28 ноября 1997 г. Центром по работе с недвижимостью Мосприватизации, ее стоимость на указанный день составила 176 064. доллара США, что по официальному курсу этой валюты на день рассмотрения дела составило 4 401 600 руб., поэтому в пользу Оленевой следует взыскать 1 100 400 руб.

Истица подала кассационную жалобу, указав, что суд указал стоимость всей квартиры в долларах США, а в пользу заявительницы взыскал стоимость 1/4 части этой квартиры в рублях по официальному курсу доллара США на день рассмотрения дела, а не на день исполнения решения суда, т.е. не на день платежа, что противоречит ст.317 ГК РФ и что с учетом уровня инфляции в стране нарушает права истицы

Какое решение должна вынести кассационная инстанция?

Задача №9. ЗАО «Экватор» и Акционерным коммерческим банком «Токобанк» 26.12.97 заключен договор на предоставление ЗАО «Экватор» кредита на 3 000 000 руб. со сроком погашения до 15.10.98. В пункте 1 данного соглашения указано, что банк в соответствии с кредитным договором предоставляет ЗАО «Экватор» вексельный кредит на сумму 3 000 000 руб. путем выдачи банком четырех простых векселей: двух векселей по 1 000 000 руб., одного – 600 000 руб. и одного – 400 000 руб. Пунктом 2 соглашения предусматривается обязанность банка в течение трех рабочих дней перечислить сумму кредита (3 000 000 руб.) по реквизитам, указанным заемщиком.

Согласно акту приема-передачи ценных бумаг от 26.12.97 банк передал заемщику четыре простых векселя на сумму 3 000 000 руб. с оплатой по предъявлении. В тот же день посредством индоссамента векселя переданы заемщиком российско-вьетнамскому предприятию с иностранными инвестициями «RVC Ltd». В свою очередь последнее 26.12.97 предъявило банку к оплате один вексель на сумму 400 000 руб., а 29.12.97 – три векселя (два – по 1 000 000 руб. и один – на 600 000 руб.). Все векселя банком оплачены.

В обусловленный срок (до 15.10.98) кредит, предоставленный векселями на сумму 3 000 000 руб., заемщик не погасил.

В ответ на требование о возврате суммы выданного кредита с процентами ЗАО «Экватор» заявил о том, что фактически кредит в сумме 3 000 000 руб. в денежном выражении заемщику не выдавался, поэтому у истца отсутствует право требования возврата денежных средств от ответчика.

Однако банк сослался на положения статьи 320 Гражданского кодекса РФ, согласно которым должнику, обязанному передать одно или другое имущество либо совершить одно из двух действий, принадлежит право выбора, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное.

Кто прав в данном споре? Должно ли ЗАО «Экватор» возвращать сумму кредита с процентами?

Задача №10. Общество с ограниченной ответственностью «Торговый центр «Мебель» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к государственному предприятию «Магазин «Мебель» Управления торговли Московского гарнизона (далее ГП «Магазин «Мебель»)) о взыскании 21 998 руб. 30 коп. стоимости поставленной согласно договору от 23.10.96 N 24 мебели и 24 638 руб. 96 коп. неустойки за просрочку ее оплаты.

Решением от 19.08.97 исковые требования удовлетворены в части основного долга – в полном объеме, в части взыскания пени – в размере 21 998 руб. 30 коп. Как следует из искового заявления, ООО «Торговый центр «Мебель» согласно договору от 23.10.96 № 24 отпустило, а ГП «Магазин «Мебель» получило на основании доверенности от 31.10.96 N 64, выданной на имя Пушкарского Н.В., мебель на общую сумму 21 998 руб. 30 коп. В подтверждение отпуска товара истец представил накладную от 04.11.96 № 500.

В связи с неоплатой поставленного товара ООО «Торговый центр «Мебель» обратилось с иском к ГП «Магазин «Мебель» о взыскании основной задолженности и пеней согласно пункту 4.2 договора.

В возражениях на иск ГП «Магазин «Мебель» представило письмо от 27.10.97 Управления внутренних дел администрации Липецкой области о результатах исследования оттиска печати, нанесенного на договор и доверенность, которые показали, что указанный оттиск не совпадает с оттиском печати ГП «Магазин «Мебель», и письмо от 27.11.98 следственного отдела Правобережного ОМ УВД города Липецка о возбуждении уголовного дела по факту мошеннических действий в отношении ООО «Торговый центр «Мебель».

По мнению ответчика в силу статьи 312 Гражданского кодекса РФ в случае исполнения обязательства ненадлежащему лицу риск возможных последствий падает на кредитора.

Имело ли место ненадлежащее исполнение обязательств? Обоснованное ли решение вынес суд?

Глава 2. Исполнение обязательств

Задача №1. Закрытое акционерное общество «Интерлита» обратилось в Арбитражный суд с иском к открытому акционерному обществу «Карелэнергоо взыскании задолженности по договору на отпуск воды и прием сточных вод.

Исковые требования основаны на договоре уступки требования, заключенном между муниципальным унитарным предприятием «Петрозаводскводоканал» (первоначальным кредитором) и истцом (новым кредитором).

Решением суда первой инстанции с общества «Карелэнерго» в пользу общества «Интерлита» взыскана сумма долга.

Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа отменил решение суда, обществу «Интерлита» в иске отказал, поскольку договор уступки требования не

соответствует требованиям закона и в силу статьи 168 Гражданского кодекса РФ является ничтожной сделкой.

Суд кассационной инстанции указал, что предметом договора цессии является право требования, принадлежащее предприятию на основании обязательства, возникшего из договора на отпуск воды и прием сточных вод. Данный договор является публичным, правоотношения сторон по нему не прекращались, состав лиц в основном обязательстве остался неизменным и это обязательство не прекратилось на момент заключения договора уступки требования. Следовательно, требования параграфа 1 главы 24 Гражданского кодекса РФ о безусловной замене лица в обязательстве при совершении сделки уступки требования были нарушены, т.к. замены кредитора в обязательстве не производилось.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд РФ, о пересмотре в порядке надзора указанного постановления суда кассационной инстанции, МУП и общество «Интерлита» ссылаются на неправильное применение судом норм материального права, поскольку положения параграфа 1 главы 24 Гражданского кодекса РФ не содержат требования о безусловной замене лица в обязательстве при переходе прав кредитора к другому лицу в отношении денежного долга, образовавшегося по договору на отпуск воды и прием сточных вод за определенный период.

Какое постановление должен вынести Президиум Высшего Арбитражного суда?

Задача №2. Закрытое акционерное общество «Эверест Ц» (ЗАО «Эверест Ц») обратилось в Арбитражный суд с иском к открытому акционерному обществу «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») о взыскании на основании договора уступки требования 104 572 руб. суммы провозных платежей, излишне уплаченной обществом с ограниченной ответственностью «МЭСС» (ООО «МЭСС») за перевозку грузов. Общество «Российские железные дороги» предъявило встречный иск обществу «Эверест Ц» о признании недействительным указанного договора уступки права требования в силу его ничтожности.

Решением суда первой инстанции первоначальный иск удовлетворен, в удовлетворении встречного иска отказано.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд РФ, о пересмотре решения в порядке надзора общество «Российские железные дороги» просит отменить данные судебные акты, в удовлетворении первоначального иска отказать, ссылаясь на нарушение судами норм материального права по следующим мотивам.

Общество «МЭСС» отгрузило 14 полувагонов и платформ с круглыми лесоматериалами со станции отправления Иркутск-сортировочный Восточно-Сибирской железной дороги до пограничных станций перехода Забайкальск-экспортный Забайкальской железной дороги и Наушки Восточно-Сибирской железной дороги. За указанные перевозки железная дорога взимала провозную плату по ставкам Тарифной политики железных дорог государств-участников Содружества Независимых Государств, применение которых грузоотправитель считал неправомерным, поскольку, по его мнению, плата за спорные перевозки должна исчисляться по ставкам прейскуранта № 10-01 «Тарифы на грузовые железнодорожные перевозки». Согласно статье 388 Гражданского кодекса РФ уступка требования кредитором другому лицу допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору. Не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Расчеты за перевозку грузов первоначальным кредитором (обществом «МЭСС») с перевозчиком осуществлялись в порядке предварительной оплаты через технологический центр по обработке перевозочных документов железной дороги (ТехПД). Перечисленные средства учитывались на лицевом счете, открытом в ТехПД.

Поскольку услуги по перевозке оказываются железной дорогой значительному числу контрагентов, и в целях устранения затруднений в ходе исполнения обязательств, законодательством установлен специальный порядок предъявления претензий и исков к перевозчику грузов железнодорожным транспортом.

Кроме того, как указывает ответчик, личность первоначального кредитора имеет для него существенное значение, поскольку нарушенное право последнего могло быть восстановлено путем внесения записи на лицевом счете, тем более что в претензии грузоотправителем (первоначальным кредитором) предъявлено альтернативное требование.

Какое решение должен вынести суд надзорной инстанции?

Задача №3. В соответствии с подписанным между ООО «Русская лизинговая компания» (компанией) и государственным унитарным предприятием «Государственная инвестиционная корпорация» (корпорацией) соглашением о предоставлении поручительства, корпорация заключила договор поручительства с закрытым акционерным обществом «Коммерческий банк «Гута-банк» (далее – банк), согласно которому корпорация (поручитель) отвечает за исполнение компанией (должником) обязательств по возмещению банку (кредитору) сумм, выплаченных по банковской гарантии. Ответственность поручителя и должника перед кредитором является солидарной.

Поручитель возместил банку суммы, уплаченные им по банковской гарантии за должника, в связи с чем к корпорации перешли права кредитора из исполнения банковской гарантии, которые она передала обществу с ограниченной ответственностью «Рэлит-М» (обществу) по договору об уступке требования.

ООО «Рэлит-М» обратилось в Арбитражный суд с иском к ООО «Русская лизинговая компания» о взыскании основного долга и пени по соглашению, заключенному ответчиком с государственным унитарным предприятием «Государственная инвестиционная корпорация».

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд указал, что договор поручительства заключен не в обеспечение выполнения обязательств должника, а в обеспечение банковской гарантии, и к корпорации, как указано в пункте 1.1 договора поручительства, перешло в регрессном порядке право требования, вытекающее из исполнения обязательств по указанной гарантии. Таким образом, установив, что свое право на иск общество основывает на договоре уступки регрессного требования, суды со ссылкой на абзац второй пункт 1 статьи 382 Гражданского кодекса РФ признали этот договор ничтожным и отказали в удовлетворении иска.

Обосновано ли вынесенное решение нормами ст.ст.365, 379, 382, 387, 388 ГК РФ.

Задача №4. Крышкин обратился в суд с иском к Акционерному инвестиционно-коммерческому промышленно-строительному банку (АИК Промстройбанк) «Ставрополье» – ОАО о возмещении убытков в сумме 300 тыс. руб.

В заявлении истец ссылаясь на то, что 9 июня 1995 г. между АИК Промстройбанк «Ставрополье» – ОАО в лице филиала в г. Ессентуки и ТОО КП «Амонд» был заключен кредитный договор на сумму 90 тыс. руб. сроком до 8 декабря 1995 г. В обеспечение возврата кредита филиалом банка был заключен договор поручительства от 30 мая 1995 г. с АООТ «Иноземцевский винзавод». Поручитель принял на себя солидарную с заемщиком ответственность. 30 марта 1997 г. указанный банк и Крышкин заключили договор уступки требования.

Согласно данному договору, по мнению Крышкина, банк передал ему права по взысканию с должника как задолженности по процентам, так и суммы самого кредита. Об имевших место до заключения этого договора фактах погашения должником кредита в

сумме 90 тыс. руб. он информирован банком не был, чем нарушено его право на получение суммы кредита. Кроме того, при зачислении этих денежных средств банком нарушена очередность погашения требований по денежному обязательству, предусмотренная ст. 319 ГК РФ. Поскольку банк несвоевременно передал ему подлинники договоров, он был лишен возможности воспользоваться своим правом требования к поручителю. В связи с этим истец считал недействительным переданное ему банком по договору от 30 марта 1997 г. право требования к АО «Иноземцевский винзавод» и просил суд о взыскании с банка причиненных ему убытков в сумме 300 тыс. руб.

Проанализируйте доводы истца и решите дело.

Задача №5. Решением Арбитражного суда Пермской области ЗАО «Гайвинский сельский строительный комбинат» признано банкротом и в отношении должника открыто конкурсное производство. При этом Арбитражный суд обязал администрацию города Перми принять имущество должника (в счёт погашения долга перед г.Пермью), а именно: насосную станцию с оборудованием, ограждением, дорожным покрытием, водопроводными и канализационными сетями, кабельной линией; объездную автомобильную дорогу с кольцевой развязкой.

ЗАО «Гайвинский сельский строительный комбинат» в лице конкурсного управляющего и отделение общества инвалидов заключили договор уступки права требования, согласно которому ЗАО передало в рамках межбюджетных расчётов обществу инвалидов право требования к РФ в лице ее уполномоченных органов компенсации в виде стоимости имущества, передаваемого администрации города Перми, в размере 10 234 126 руб.

При заключении договора стороны исходили из того, что объем прав должника установлен, оценка объектов инженерной инфраструктуры произведена специализированной организацией – закрытым акционерным обществом «Пермский центр оценки», имущество принято в муниципальную собственность по остаточной стоимости, переданные объекты не финансировались за счет государственных капитальных вложений.

Однако Комитет кредиторов посчитал, что в материалах дела отсутствует баланс ЗАО «Гайвинский сельский строительный комбинат», из которого было бы возможно установить балансовую стоимость объектов. При таких обстоятельствах следует признать договор уступки требования беспредметным и недействительным.

Определите, насколько права кредиторы ЗАО «Гайвинский сельский строительный комбинат», считая договор уступки права требования недействительным.

Задача №6. Производственным кооперативом был заключен договор займа с предпринимателем. Предприниматель, получив сумму займа и имея денежное требование к акционерному обществу, возложил на это общество исполнение своего обязательства по возврату займа займодавцу (п. 1 ст. 313 ГК РФ), о чем сообщил письмом кооперативу. Кооператив по договору должен был оплатить акционерному обществу поставленный товар, но, полагая, что у него с наступлением срока возврата займа появилось право требования возврата суммы займа с акционерного общества, направил последнему письмо о зачете встречного однородного требования, в результате чего, по мнению ответчика, его обязательство по оплате полученного товара прекратилось (ст. 410 ГК РФ).

Акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском о взыскании с кооператива платы за поставленный товар. При этом истец ссылался, что возложение исполнения обязательства не представляет собой случая перемены лица в обязательстве, ибо не является переводом долга (ст. 391 ГК РФ). У акционерного общества не возникло обязательства перед кооперативом. Лицом, обязанным возвратить заем кооперативу, продолжает оставаться предприниматель (заемщик). Основания для прекращения

обязательства по оплате товара зачетом у кооператива отсутствуют, так как у него не имеется встречного требования к акционерному обществу.

Обоснованы ли доводы АО и какое решение может вынести суд?

Задача №7. Между фермерским хозяйством и акционерным обществом заключен договор займа. Фермерское хозяйство сумму займа получило, однако своевременно причитающиеся заимодавцу проценты не уплатило и заем не вернуло. Глава фермерского хозяйства, считая, что по договору поставки он имеет встречное денежное требование к акционерному обществу, направил обществу заявление о прекращении своих обязательств по договору зачетом встречного однородного требования. При этом в момент получения указанного заявления акционерным обществом срок исполнения им денежных обязательств по договору поставки не наступил.

Акционерное общество предъявило иск к главе фермерского хозяйства о взыскании сумм займа, процентов за пользование займом, а также неустойки за двухлетнюю просрочку уплаты этих сумм.

Ответчик иск не признал, сославшись на то, что его обязательства по возврату займа и процентов по нему прекращены зачетом встречного однородного требования, заявление о котором он сделал два года назад.

Какое решение должен вынести Арбитражный суд?

Задача №8. Между Нижегородским региональным фондом подготовки финансовых и управленческих кадров (далее – фонд) и ЗАО «Нижегородский медицинский центр» (центром) заключен договор целевого финансирования. В обеспечение этого договора центр (залогодатель) и фонд (залогодержатель) заключил соглашение о залоге согласно которому в залог переданы девять простых векселей, эмитированных ЗАО «Народная аптека» (обществом), на общую сумму 1 800 000 руб. По условиям соглашения предмет залога остается у залогодателя, который обязуется не предъявлять векселя к платежу, не осуществлять их отчуждение, а также иным способом распоряжаться ими до момента полного выполнения залогодателем своих обязательств по договору целевого финансирования.

Несмотря на эти условия, центр по акту приема-передачи векселей от 16.08.2000 передал обществу находящиеся в залоге девять простых векселей для расчетов по договору от 27.08.98 N 265. Векселя были уничтожены векселедателем – обществом по акту от 16.08.2000.

В тот же день общество и фонд заключили соглашение о новации, согласно которому стороны договорились о замене первоначального залога девяти простых векселей на обязательство, вытекающее из простого векселя, выдаваемого обществом на сумму 1 800 000 руб., датой составления 16.08.2000, сроком оплаты – по предъявлении, но не ранее 01.11.2000. Вексель подлежит передаче фонду. По условиям данного соглашения общество выступает как правопреемник залогодателя с заменой предмета залога – девять простых векселей на один простой вексель, номинальная стоимость которого соответствует номинальной стоимости ранее заложенных векселей. Соглашение от 16.08.2000, заключенного обществом и фондом, по существу является новым договором о залоге одного простого векселя, выданного обществом, в качестве обеспечения договора о целевом финансировании от 23.12.97 № 16.

Несмотря на это, общество потребовало признать соглашение о новации не действительным.

Обоснованно ли требование общества?

Задача №9. В соответствии с договором банковского счета ООО «Эльвисто» предъявило в Новослободское отделение Московского филиала АКБ «Тверьуниверсалбанк» платежное поручение от 24.06.96 для перечисления 273 897 руб. обществу с ограниченной ответственностью. Банк, списав эту сумму со счета клиента (ООО «Эльвисто»), не перечислил ее получателю денежных средств (ООО «Трейдинг-Электрон»).

В соответствии с договором от 02.07.96 ООО «Эльвисто» уступило право на указанную в платежном поручении сумму закрытому акционерному обществу «Эксперт Трэйд». Согласно статье 388 Гражданского кодекса РФ уступка требования кредитора другому лицу допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору.

Закрытое акционерное общество «Эксперт Трэйд» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к акционерному коммерческому банку «Тверьуниверсалбанк» о взыскании 273 897 руб., списанных ответчиком с расчетного счета общества с ограниченной ответственностью «Эльвисто» на основании платежного поручения от 24.06.96, но не перечисленных третьему лицу, и 27 006 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами, предусмотренных статьей 395 Гражданского кодекса РФ.

Какое решение должен вынести суд?

Задача №10. Рыбколхоз имени Вострецова Охотского района Хабаровского края и производственно-торговый кооператив «Меркурий» заключили два договора купли-продажи: договор от 16.04.03 купли-продажи рыболовецкого судна «Охотский» на сумму 327 000 долл. США и договор от 04.08.03 купли-продажи этого же судна и рыболовецкого судна «Супса» на общую сумму 1 600 000 долл. США.

В разделе IV договора от 16.04.93 предусмотрено, что кооператив «Меркурий» обязан внести всю причитающуюся продавцу сумму в уставный капитал ООО с условием получения колхозом ежегодных дивидендов и соблюдения других условий учредительного договора совместного предприятия «Амур-Америка компани».

Однако в договоре от 04.08.03 на куплю-продажу двух судов особых условий об отмене договора от 16.04.03г. не имеется. внёс в уставный капитал ООО «Амур-Америка компани» не 1 600 000 долл., а только 1 000 000 долл., после чего рыбколхоз обратился в суд с требованием о понуждении ПК «Меркурий» к внесению оставшейся части суммы – 600 000 долл. в уставный капитал ООО. Однако ответчик возражал, указывая, что заключая договор от 04.08.03, стороны по существу приняли соглашение о замене одного обязательства другим. Следовательно, обязательства следовало считать прекращенными.

Какое решение должен вынести суд?

Глава 3. Обеспечение исполнения обязательств

Задача №1. Афанасьев заключил договор купли-продажи квартиры с Кириковым 21 ноября 2006г. При этом была оплачена лишь часть покупной цены (10%), а оставшуюся часть Афанасьев должен был оплатить через 1 год. Афанасьев зарегистрировал право собственности 24 декабря 2006г., а 25 декабря сторонами в обеспечение обязательства по купле-продаже был заключён договор залога квартиры. Через год Афанасьев не выплатил оставшуюся сумму в полном объёме и Кириков обратился в суд с иском о признании договора залога недействительным в силу неисполнения договора купли-продажи, а также в силу того, что Афанасьев не мог выступать залогодателем квартиры.

Какое решение должен вынести суд?

Задача №2. Петров обратился в суд с иском, ссылаясь на то, что 8 мая 2001 г. приобрел автомобиль марки ВАЗ-21102, в процессе эксплуатации которого были выявлены многочисленные дефекты; в добровольном порядке его претензия о принятии некачественного товара и возврате уплаченных за него денежных средств ответчиком ОАО «АвтоВАЗ» удовлетворена не была.

Решением Автозаводского районного суда г. Тольятти ОАО «АвтоВАЗ» обязан принять у Петрова автомобиль марки ВАЗ-21102, двигатель № 0356766, кузов № 0352970. В пользу истца с ответчика взысканы: стоимость указанного автомобиля в сумме 142 400 руб., неустойка – 20 000 руб., в счет компенсации морального вреда – 2 000 руб., а также расходы по оплате услуг представителя – 2 000 руб. и по оплате экспертизы – 3 150 руб.

В кассационном порядке дело не рассматривалось решение суда первой инстанции в части взыскания с ОАО «АвтоВАЗ» в пользу Петрова неустойки и компенсации морального вреда было отменено, и в этой части вынесено новое решение об отказе истцу в иске. В остальной части решение суда оставлено без изменения.

В надзорной жалобе Петров просит отменить определение Самарского областного суда в части отказа в иске о взыскании неустойки и компенсации морального вреда, как вынесенное с нарушением норм материального права, и оставить в силе в указанной части решение суда первой инстанции. При этом он ссылается, что отказывая в удовлетворении заявленных требований в части взыскания неустойки и компенсации морального вреда, колегия Самарского областного суда на то, что ст. 23 Закона РФ «О защите прав потребителей» не предусматривает взыскание неустойки при заявленном искомом требовании об обязании ответчика принять обратно автомобиль с выплатой ему уплаченной за автомобиль денежной суммы. Что касается компенсации морального вреда, то президиум счел, что у суда первой инстанции не имелось оснований для удовлетворения иска в этой части, поскольку отсутствовала вина ответчика в невозможности для истца использовать автомобиль.

Какое решение должен вынести суд надзорной инстанции?

Задача №3. Открытое акционерное общество «Альфа-Банк» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к открытому акционерному обществу «Краснодаргазстрой» о взыскании 2 390 048,06 доллара США (в рублевом эквиваленте на день фактического платежа) неустойки за неисполнение обязательств по договору поручительства от 26.01.98 № 37861/п.

Как следует из материалов дела, между банком и закрытым акционерным обществом «Ландс» заключен договор на предоставление кредитной линии в долларах США. Кредит выдан под 23 процента годовых сроком до 30.07.99.

В обеспечение договора на предоставление кредитной линии банк с участием ЗАО «Ландс» заключил договор поручительства с обществом, согласно которому поручитель солидарно несет ответственность за неисполнение должником своих обязательств в пределах 2 000 000 долл. США.

Пунктом 3.1 договора поручительства установлена ответственность поручителя за неисполнение своих обязательств в виде неустойки, начисляемой в размере 0,2 процента за каждый день просрочки платежа.

В установленный срок обязательства должником не были выполнены, в связи с чем банк обратился в Арбитражный суд города Москвы с иском о взыскании с заемщика и поручителя основного долга, процентов и неустоек, предусмотренных кредитным договором за невозврат кредита и неуплату в срок процентов. Решение суда не было исполнено поручителем, в связи с чем банк обратился с настоящим иском о взыскании с ответчика неустойки, предусмотренной договором поручительства.

Решением от 16.08.01 исковые требования удовлетворены в сумме 1 442 442,83 доллара США. В остальной части иска отказано, поскольку сумма неустойки снижена судом на основании статьи 333 Гражданского кодекса РФ.

В протесте заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ предлагается указанный судебный акт отменить, дело направить на новое рассмотрение. Принимая решение об ответственности поручителя за неисполнение им своих обязательств по договору поручительства, суды фактически не дали оценки названному договору, его соответствию действующему законодательству.

Какое решение должен вынести Президиум Высшего Арбитражного Суда?

Задача №4. Согласно условиям договора ООО «Фирма «Майкл» отгрузило в адрес ЗАО «Воронковское» за период с декабря 1995 года по февраль 1996 года рыбопродукцию на общую сумму 547 673 рубля. Выставленные истцом счета ответчик оплатил не в полном объеме, задолженность составила 517 673 рубля.

Общество с ограниченной ответственностью «Фирма «Майкл» обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с иском к акционерному обществу «Воронковское» о взыскании 547 673 руб. основного долга за поставленную продукцию, 82 151 руб. неустойки за просрочку платежа и 251 929 руб. процентов, предусмотренных статьей 395 Гражданского кодекса РФ за пользование чужими денежными средствами.

Судебная инстанция, признав задолженность ответчика перед истцом и ее размер доказанными, обоснованно взыскали сумму основного долга.

Также суд, основываясь на расчете, составленном истцом, произвел начисление процентов за период с 01.03.96 по 28.08.96, а начисление неустойки с 01.06.96 по 28.08.96.

Законно ли решение Арбитражного суда?

Задача №5. Закрытое акционерное общество «Концерн «Хорс» обратилось в Арбитражный суд Новосибирской области с иском к акционерному обществу закрытого типа «Норэкс» о взыскании 697 808 руб. задолженности по оплате товара и 2 004 364 руб. пени за просрочку платежа.

Как видно из материалов дела, истец согласно договору поставил ответчику товар (мандарины, апельсины), что подтверждается актом приемки-передачи. Ответчик оплатил товар не в полном объеме, задолженность составила 697 808 руб.

Суд первой инстанции, признав задолженность ответчика перед истцом доказанной, обоснованно взыскал сумму основного долга и правомерно взыскал неустойку, предусмотренную договором.

Однако ответчик подал апелляционную жалобу, в которой просил изменить решение в части взыскания неустойки учитывая явную несоразмерность неустойки последствиям нарушения обязательства, выразившуюся в значительном превышении ее суммы над размером возможных убытков, вызванных нарушением обязательства.

Какое решение должен вынести суд апелляционной инстанции?

Задача №6. Между АКБ «Костромабанк» (кредитором) и ЗАО «Пробизнес Хандель унд туристик Кострома» (заемщиком) заключен договор от 01.10.94 на открытие кредитной линии в сумме 220 000 долл. США сроком на два года от даты использования кредита.

Обеспечением исполнения обязательства заемщика явился залог помещения магазина, принадлежащего ООО «Русский лен», с которым банк заключил договор о залоге от 28.10.04, удостоверенный нотариусом и зарегистрированный ФРС города

Костромы, что подтверждается свидетельством о регистрации залога строения от 11.05.05 № 7а.

Заложенное имущество по взаимной договоренности сторон оценено в сумме 42 141 руб.

Акционерный коммерческий банк «Костромабанк» обратился в Арбитражный суд Костромской области с иском к товариществу с ограниченной ответственностью «Русский лен» (залогодателю) о взыскании 802 699 рубля задолженности по кредитному договору с обращением взыскания на заложенное имущество.

Решением суда в иске отказано, поскольку наименование заемщика в кредитном договоре не совпадает с наименованием заемщика в договоре о залоге.

Обоснованное ли решение вынес суд?

Задача №7. ЗАО «Шторм» и ООО «РИЦ «Ток» заключили договор о совместной деятельности от 20.06.94 №17/VI, согласно которому ООО обязано обеспечить выход книги «Русское наградное оружие» не позднее 25.07.94, а акционерное общество обеспечить финансирование проекта.

Дополнением от 01.07.94 к договору о совместной деятельности, совершённым в простой письменной форме, внесены изменения в пункты 2.8 и 4.1 договора: пунктом 2.8 предусмотрена обязанность ООО «РИЦ «Ток» обеспечить выход книги в срок не позднее 25.07.94 и перечислить ЗАО «Шторм» 280 000 руб. (стоимость полиграфической продукции) в срок не позднее 15.08.94; пунктом 4.1 установлена неустойка в размере 20 процентов в случае неуплаты 280 000 руб. к 15.08.94; при неуплате задолженности и неустойки к 01.09.94 ИЧП «РИЦ «Ток» передает в собственность АОЗТ «Шторм» незавершенный строительством объект – физкультурно-оздоровительный комплекс в микрорайоне Киселевка.

Условие договора о том, что при неуплате задолженности и неустойки к 01.09.94 ответчик передает истцу в собственность объект незавершенного строительства, является договором о залоге имущества в счет исполнения обязательств по договору о совместной деятельности.

Соответствует ли залоговое обязательство требованиям законодательства?

Задача №8. Между ОАО «Запсибгазпром» (подрядчиком) и ОАО «Невинномысский азот» (заказчиком) заключен контракт на создание газотурбинной теплоэлектростанции (ГТЭС) мощностью 32 МВт.

В целях обеспечения исполнения обязательств по контракту подрядчик подписал соглашение с Внешторгбанком в лице филиала в городе Тюмени о выдаче заказчику банковской гарантии. В соглашении стороны договорились, что принципалом является ОАО «Запсибгазпром», бенефициаром – ОАО «Невинномысский азот», под основным обязательством принципала понимается выполнение им своих обязательств перед бенефициаром, принятых в соответствии с условиями контракта. Датой вступления гарантии в силу считается дата зачисления авансового платежа на счет принципала.

Внешторгбанком выдана гарантия, по которой гарант безотзывно обязался возратить бенефициару аванс в пределах суммы, эквивалентной 2 941 750 долларам США, в рублях по курсу Банка России на день оплаты обязательства по гарантии по получении первого письменного и должным образом подписанного требования, указывающего, что принципал не выполнил свои обязательства по контракту и какие именно нарушения допущены.

Однако срок строительства ГТЭС согласно пункту 5.1 контракта составлял пятнадцать месяцев с даты перечисления авансового платежа, в то время как срок действия

гарантии истекал через девять месяцев с даты перечисления указанного платежа, то есть на шесть месяцев ранее.

По мнению бенефициара, при выдаче данной банковской гарантии изначально отсутствовала ее обеспечительная функция по отношению к основному обязательству, срок исполнения которого наступал позже, чем истекал срок действия гарантии, что противоречит существу банковской гарантии.

Проанализируйте отношения сторон и определите, является ли банковская гарантия действительной.

Задача №9. Российский банк реконструкции и развития (гарант) на основании договора от 25.04.97 № 442, заключенного с закрытым акционерным обществом «Международное экономическое сотрудничество» (принципалом) о предоставлении банковской гарантии, произвел ее выдачу Внешторгбанку (бенефициару) 28.04.97.

Упомянутая выше банковская гарантия выдана в обеспечение надлежащего исполнения принципалом его обязательств по гарантийному соглашению от 28.04.97 № 1300-97Г/017/АО-157/97, заключенному им с Внешторгбанком. Гyarантийное соглашение помимо условия о выдаче Внешторгбанком банковской гарантии иностранному банку-кредитору включало в себя и самостоятельные договорные обязательства каждой из сторон, в том числе предоставление промежуточного кредита.

Поскольку принципал своевременно своих обязательств по гарантийному соглашению не выполнил, Внешторгбанк потребовал уплаты суммы с Российского банка реконструкции и развития по выданной последним банковской гарантии.

Арбитражный суд города Москвы решением от 18.12.97 по делу № А40-35391/97-47-555 признал банковскую гарантию Российского банка реконструкции и развития ничтожной сделкой на основании статьи 168 Гражданского кодекса РФ, поскольку она обеспечивала не основное обязательство, а гарантийное обязательство Внешторгбанка, то есть тоже акцессорное обязательство.

После выяснения акта ничтожности банковской гарантии Российский банк реконструкции и развития обратился в Арбитражный суд города Москвы с иском к Банку внешней торговли (Внешторгбанк) о возврате 10 000 000 долл. США, выплаченных по ничтожной банковской гарантии и о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами в сумме 11 111 долл. США.

Ответчик возражал, указывая, что гарантийное соглашение Внешторгбанка и принципала являлось самостоятельным обязательством, в связи с чем у суда не было правовых оснований для признания ничтожной сделкой гарантии Российского банка реконструкции и развития. Согласно статье 370 Гражданского кодекса РФ 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.

Какое решение должен вынести суд?

Задача №10. Акционерное общество «Завод железобетонных изделий № 23» обратилось в Арбитражный суд с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Исток-99» о взыскании 1 196 490 руб., в том числе – 1 120 000 руб. задатка в двойном размере и 98 890 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами.

Ответчик в своем отзыве на исковое заявление ссылается на то, что в договоре речь идет об авансе в форме предварительной оплаты. Как следует из пункта 2.2 договора, покупатель на основании сообщения поставщика производит предварительную оплату стоимости доставки (перевозки) товара в течение трех дней с момента получения извещения. Сумма же оплаты, которую стороны называют задатком, не определена. В

соответствии с пунктом 3 статьи 380 Гражданского кодекса РФ в случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения правила, установленного пунктом 2 настоящей статьи, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Какое решение должен вынести суд?

Глава 4. Договор в гражданском праве

Задача №1. Находясь в командировке, Сидоров решил остановиться в местной гостинице. Администратор гостиницы отказал ему в заселении, сославшись на значительную её загруженность из-за проведения в городе шахматного турнира. Кроме того, действующими правилами предоставления гостиничных услуг установлена возможность приоритетного заселения гостиниц отдельными категориями граждан. В частности, гостиницей заключён договор с местной администрацией о первоочередном заселении лиц, прибывших в город по приглашению администрации. Сидоров категорически не согласился с мнением администратора гостиницы, полагая, что гостиница обязана поселить его при наличии свободных номеров. Поскольку другая гостиница в городе отсутствовала, Сидоров направился для обжалования действий администратора гостиницы в прокуратуру.

Какое разъяснение должно быть дано Сидорову в прокуратуре?

Задача №2. Тыквин заключил с Потаповым в простой письменной форме договор купли-продажи квартиры. В договоре было указано, что основной договор купли-продажи будет подписан сторонами не позднее 31 декабря текущего года, а также содержалась твёрдая цена квартиры, выраженная в долларах США.

В обусловленный срок Тыквин отказался продать квартиру Потапову на согласованных условиях, поскольку цены на рынке недвижимости существенно подскочили, и он получил более выгодное предложение. Потапов обратился в суд с требованием о понуждении Тыквина к заключению договора купли-продажи квартиры.

Какое решение должно быть вынесено по данному спору?

Задача №3. Между Обществом с ограниченной ответственностью «Астраханская региональная компания по реализации газа» (поставщиком) и открытым акционерным обществом «Астраханьгазсервис» (газораспределительной организацией) заключен договор поставки газа населению от 31.12.2001 № 04-1-0003 со сроком действия по 31.12.2002.

Поставщик письмом от 11.11.2003 № 01-3/1773 сообщил газораспределительной организации об отказе в продлении указанного договора в связи с истечением срока его действия, поскольку необходимость в услугах ответчика по сбору денег с населения за поставленный газ у него отпала и он намерен самостоятельно, без посредника осуществлять эту деятельность.

Поставщик 01.12.2003 направил газораспределительной организации проект договора транспортировки газа населению, считая, что договор транспортировки газа является публичным и газораспределительная организация обязана его заключить в силу статей 421 и 426 Гражданского кодекса РФ при наличии у нее возможности предоставить доступ к газовым сетям и оказать услуги по транспортировке газа.

Какой ответ должна дать газораспределительной организации?

Задача №4. 3 июня 1998 г. Неплюев А.А. заключил с ОАО «Течприбор» предварительный договор, в соответствии с которым стороны обязались заключить договор купли-продажи здания, расположенного по адресу: г. Санкт-Петербург, Ново-Измайловский пр., д. 5 после получения ОАО «Техприбор» свидетельства о праве собственности на данное здание (л.д. 4, 5). Свидетельство о праве собственности на здание ОАО «Течприбор» получено 10 ноября 1998 г., а Н. направил предложение о заключении основного договора 16 марта 2000 г.

Вправе ли Неплюев предъявить иск о понуждении заключить договор купли-продажи здания на основании заключённого предварительного договора?

Задача №5. Березовский предложил своему знакомому Аркадьеву приобрести у него картину известного мастера. Аркадьев на следующий день направил по факсу ответ, в котором содержалось его согласие приобрести картину с указанием цены покупки. Через 5 дней Березовский сообщил Аркадьеву, что готов продать ему картину по цене на 25% выше, нежели цена, предложенная Аркадьевым. Аркадьев не согласился с этим, отметив, что, по его мнению, договор между ними уже был заключён на условиях, содержащихся в его факсимильном сообщении, которое должно считаться акцептом.

Дайте определение оферты и акцепта. Чьи действия в данном случае можно рассматривать как оферту или акцепт? Был ли заключён договор?

Задача №6. Между обществом «Севкабель» (арендодателем) и обществом «Инномед+» (арендатором) заключен договор от 19.12.2001 N 325 об аренде земельного участка с правом его выкупа. Согласно названному договору арендодатель предоставляет, а арендатор принимает и использует на условиях аренды с правом выкупа земельный участок (кадастровый номер 78:2122:5), находящийся по адресу: Санкт-Петербург, Кожевенная линия, д. 36, литер А, площадью 3 755 кв.м. (далее – земельный участок).

Заявление арендатора о выкупе земельного участка является основанием для начала процедуры оформления его купли-продажи. Выкупная цена определяется сторонами на момент подачи заявления арендатора о выкупе земельного участка в собственность. Общество «Инномед+», воспользовавшись предоставленным ему по договору правом, до истечения срока действия договора – 08.10.2002 направило в адрес арендодателя заявление о выкупе земельного участка.

Согласно статье 624 Гражданского кодекса РФ договором аренды может быть предусмотрено, что арендованное имущество переходит в собственность арендатора по истечении срока аренды или до его истечения при условии внесения арендатором всей обусловленной договором выкупной цены.

Общество «Севкабель» отказал в выкупе по следующим основаниями.

Договор аренды с правом выкупа следует рассматривать как смешанный договор, содержащий в себе элементы договора аренды недвижимости и договора купли-продажи недвижимости.

В силу пункта 3 статьи 421 Гражданского кодекса РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Поскольку в настоящем случае имеет место выкуп арендованного имущества, то к правоотношениям сторон должны применяться и нормы Гражданского кодекса РФ, регулирующие куплю-продажу недвижимого имущества, в том числе статья 555 названного Кодекса.

В соответствии с пунктом 1 статьи 555 Гражданского кодекса РФ при отсутствии в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости договор о ее продаже считается незаключенным.

Поскольку данная норма подлежит применению и к отношениям сторон по рассматриваемому делу, спорный договор следует считать незаключенным в силу того, что в нем нет условия о цене земельного участка.

Обоснован ли отказ?

Задача №7. Постановлением правительства Москвы от 18.06.1996 № 523 на объединение «Оскар-фильм» возложены функции инвестора и заказчика-застройщика по реконструкции здания по адресу: Москва, ул. Нижегородская, д. 80, стр. 3. Префектуре ЮВАО и Москомимуществу поручено заключить с инвестором контракт на реконструкцию здания в 1996-1998 годах на условиях реализации общей площади в равных долях (по 50 процентов) в собственность Москвы в лице Москомимущества и инвестора. После этого, в 1996 году, «Оскар-фильм» получил неподписанный проект контракта в трех экземплярах, подписал его и направил для дальнейшего согласования в префектуру ЮВАО. Однако объединение «Оскар-фильм» не получило подписанный департаментом и префектурой контракт. Письмом от 05.07.1999 префект ЮВАО уведомил объединение, что договор не может быть подписан в связи с истечением срока, установленного на реконструкцию дома.

Какие из действий указанных лиц являются офертой и акцептом? Был ли заключён договор?

Задача №8. Открытое акционерное общество «Лебединский горно-обогатительный комбинат» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к Российскому открытому акционерному обществу энергетики и электрификации «Единая энергетическая система РФ» (далее – РАО «ЕЭС России») о понуждении заключить договор на оказание услуг по организации функционирования и развития ЕЭС России. Основанием иска является то, что статья 421 Гражданского кодекса РФ допускает понуждение к заключению договора в том случае, когда обязанность заключить договор предусмотрена Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. ФЗ «О естественных монополиях» обязывает заключать договор субъектов естественных монополий.

Обоснован ли иск?

Задача №9. В июне 1999 г. между Корсак М.А. и Лепёхиным М.Л. была достигнута договоренность о продаже земельного участка в потребительском обществе садоводческого товарищества (ПОСТ) «Весна-2» с расположенными на нем строениями за 35 тыс. руб. и в августе 1999 г. – о передаче садового домика в собственность. 19 июля 1999 г. Лепёхин выдал истце доверенность на представление ее интересов по вопросу сбора документов на продажу садового домика и земельного участка. Корсак М.А. выплачивала ежемесячно определенную сумму в счет оплаты дома по распискам, всего передала 25 тыс. руб., а оставшуюся сумму обязалась выплатить после заключения договора купли-продажи. Однако 21 июня 2000 г. после оформления всех документов она узнала о том, что 5 июня 2000 г. Лепёхин умер. 1 декабря 2000 г. Корсак обратилась в нотариальную контору и внесла причитающиеся с нее деньги на депозит нотариуса, в связи с чем считала, что обязательства с ее стороны выполнены в полном объеме.

Является ли договор заключённым? Возникло ли у Корсак право собственности?

Задача №10. Барабанов заключил с ООО «Похмелкин и сыновья» договор подряда на строительство дачи. Стороны согласовали в установленном порядке проект, и

подрядчик приступил к строительству. В ходе работ из-за грубых отступлений от проекта и дефектов строительства недостроенный подрядчиком второй этаж дома накренился, угрожая обвалом всему строению. По заключению технической экспертизы, строительство второго этажа дома невозможно, однако построенный из сруба первый этаж, может использоваться для устройства сарая или бани. Барабанов предложил подрядчику изменить предмет договора, а также согласовать новую смету. ООО «Похмелкин и сыновья» отвергло это предложение и, в свою очередь, потребовало от заказчика оплаты проделанной части работ.

Каковы основания одностороннего изменения и расторжения договора? Как можно разрешить возникший спор?

Раздел 4. Отдельные виды обязательств

Глава 1. Обязательства по передаче имущества в собственность

1. По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется _____ вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять, этот товар и _____ за него определенную денежную сумму (цену)

2. Предметом договора купли-продажи являются _____

3. Какие права и обязанности продавца и покупателя установлены в гражданском законодательстве

1) Продавец

2) Покупатель

а) обязан передать вещь, принадлежности и документы (технический паспорт, сертификат)

б) принять товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену)

в) передать товар в обусловленный договором или разумный срок

г) совершить конклюдентные действия

4. По договору дарения одна сторона (_____) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (_____) 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

5. Договор дарения носит _____ характер, так как обязательства по имущественному представлению лежат лишь на одной из сторон - дарителе

6. Установите права и обязанности дарителя и одаряемого

1) Даритель

2) Одаряемый

а) вправе отказаться от передачи ему дара

б) вправе потребовать возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков подаренной вещи

в) вправе отказаться от исполнения договора

г) вправе отменить дарение

7. Большинство договоров дарения совершается в _____ форме

8. В простой письменной форме договор дарения совершается, если даритель — юридическое лицо и стоимость дара не превышает _____ рублей

9. Разрешено ли данным лицам участвовать в процедуре дарения (за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает 3000 рублей)

- 1) Разрешено
- 2) Запрещено
- а) подарок в виде современного компьютера гражданки Лопухиной своему лечащему врачу Златоустову
- б) подарок матери от имени недееспособного Соболева своей подруге в виде золотого украшения
- в) подарок молодого человека своей сестре в виде нового мобильного телефона
- г) подарок в виде дорого автомобиля ООО «Пегас» своему компаньону по изнесу ООО «Вега»

10. Покупатель может обменять купленный качественный товар, не подошедший ему по размеру в течение

- а) 10 дней с момента покупки
- б) 14 дней с момента продажи
- в) 14 дней с момента начала сезона носки соответствующего товара
- г) 21 дня с момента продажи

11. Продавцом по договору розничной купли-продажи может быть

- а) индивидуальный предприниматель
- б) гражданин, не являющийся предпринимателем
- в) некоммерческая организация
- г) благотворительный фонд

12. Продавцом по договору поставки для федеральных государственных нужд может выступать

- а) коммерческая организация
- б) орган федеральной исполнительной власти
- в) некоммерческая организация
- г) гражданин

13. Какова форма договора продажи нежилого помещения -

- а) простая письменная
- б) нотариальная письменная
- в) государственная регистрация
- г) устная

14. В каком порядке осуществляется взыскание неустойки за несвоевременную оплату энергии по договору энергоснабжения с потребителя

- а) добровольном
- б) судебном
- в) безакцептном
- г) принудительном

15. Каким образом определяется судьба земельного участка при продаже здания

- а) собственности

- б) аналогичное праву продавца
- в) аренды
- г) постоянного бессрочного пользования

16. Продавцом по договору контрактации может выступать

- а) розничный продавец
- б) энергоснабжающая организация
- в) производитель сельскохозяйственной продукции
- г) органы местного самоуправления

Глава 2. Обязательства по передаче имущества во временное пользование

17. По договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору определенное имущество во временное _____ и _____, а арендатор уплачивает за это арендную плату

18. Договор аренды является _____, так как основное обязательство по данному договору— выплата арендной платы

19. Определите права и обязанности арендодателя и арендатора

- 1) Арендодатель
- 2) Арендатор
- а) отвечает за недостатки сданного имущества
- б) обязан вносить своевременно плату за пользование имуществом
- в) обязан производить за свой счет капитальный ремонт имущества
- г) праве сдавать арендованное имущество в субаренду

20. Договор между физическими лицами на срок более одного года, а также, если одной из сторон является юридическое лицо, должен быть заключен в _____ форме

21. Определите случаи, когда досрочное расторжение договора может происходить по требованию арендодателя, а когда по требованию арендатора

- 1) По требованию арендодателя
- 2) По требованию арендатора
- а) в случае, когда не предоставляется имущество в пользование
- б) в случае, когда имущество окажется в состоянии, не пригодном для использования
- в) в случае, когда сторона существенно ухудшает имущество
- г) в случае, пользования имуществом с нарушениями условий договора

22. Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются _____

23. К разновидностям договора аренды относятся

- 1) Договор проката
- 2) Договор аренды т/с
- 3) Договор аренды зданий и сооружений
- 4) Договор финансовой аренды
- а) арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование здание и сооружение

- б) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование
- в) арендодатель обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование
- г) арендодатель предоставляет арендатору т/с за плату во временное владение и пользование

24. Согласно гражданскому законодательству отдельные улучшения арендованного имущества переходят в собственность _____

25. Договор проката заключается на срок до _____ (цифра) года

26. _____ - это договор аренды уже арендуемого имущества, заключенного арендатором с третьим лицом, который может быть заключен лишь с согласия арендодателя

27. В каких случаях договор аренды недвижимости подлежит обязательной государственной регистрации

- а) если он заключён на срок не менее 1 года
- б) в любом случае
- в) если хотя бы одной из сторон является юридическое лицо
- г) в отношении отдельного здания

28. Какие общие правила о договоре аренды не применяются к договору аренды транспортного средства

- а) преимущественное право арендатора на заключение договора на новый срок
- б) о форме договора
- в) о неопределённом сроке договора аренды
- г) о содержании арендованного имущества

29. Закон «О защите прав потребителей» применяется в отношении договора

- а) бытового проката
- б) лизинга
- в) аренды здания
- г) аренды транспортного средства

30. Согласно какому договору одна сторона обязуется предоставить другой имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование

- а) ссуды
- б) аренды
- в) продажи
- г) мены

31. Существенным условием договора аренды по общим правилам является

- а) срок
- б) цена

- в) предмет
- г) периоды внесения арендной платы

32. Договор аренды может быть досрочно расторгнут по требованию арендодателя в случае

- а) существенного ухудшения имущества
- б) однократного нарушения сроков внесения арендной платы
- в) не произведения текущего ремонта
- г) незначительных нарушений порядка пользования имуществом

33. Арендодатель обязан устранить недостатки имущества по договору проката в течение

- а) 10 дней
- б) 15 дней
- в) 7 дней
- г) 5 дней

34. Арендная плата по договору проката определяется только в форме

- а) улучшение имущества арендатором
- б) процент от стоимости имущества
- в) выполнения работ арендатором
- г) твёрдой денежной сумме

35. Арендатор по общим положениям об аренде имеет право досрочно расторгнуть договор аренды в случае

- а) арендатор существенно ухудшает имущество
- б) арендодатель предоставил имущество с незначительными недостатками
- в) имущество окажется в непригодном для использования по назначению состоянии
- г) арендодатель не производит текущий ремонт

36. Обязанность по страхованию транспортного средства по договору аренды с экипажем по общему правилу лежит на

- а) арендодателе
- б) арендаторе
- в) на арендодателе и арендаторе солидарно
- г) членах экипажа

37. Ответственность за вред, причинённый третьим лицам транспортным средством, переданным в аренду без экипажа несёт

- а) арендодатель
- б) арендатор
- в) страхователь
- г) экипаж

Глава 3. Общая характеристика обязательств по выполнению работ

38. Какой из сторон договора подряда характерны следующие обязательства

- 1) одна сторона обязуется выполнить по заданию другой стороны определенную работу и сдать ее результат другой стороне

- 2) другая сторона обязуется принять результат работы и оплатить его
- а подрядчик
 - б заказчик

39. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик _____ определяет способы выполнения задания заказчика

40. Подрядчик _____ ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц

41. Существенными для договора подряда являются условия о содержании и _____ работ и сроках их выполнения

42. Как распределяется ответственность по договору подряда:

- 1) риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества
 - 2) риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком
 - 3) при просрочке передачи или приемки результата работы риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества, риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки
- а несет сторона, допустившая просрочку
 - б несет предоставившая их сторона
 - в несет подрядчик

43. К отдельным видам договора подряда не относятся

- а) бытовой подряд
- б) строительный подряд
- в) подряд на выполнение проектных и изыскательских работ
- г) информационные работы

44. Определите права сторон по договору подряда

- 1) право на удержание
 - 2) право проверять ход и качество работы
 - 3) право отказаться от исполнения договора
- а заказчику
 - б подрядчику
 - в обеим сторонам

45. Обязанности сторон договора подряда возлагаются на

- 1) заказчика
 - 2) подрядчика
 - 3) обе стороны
- а получить согласие другой стороны на привлечение третьих лиц
 - б оказывать содействие в выполнении работы
 - в приостановить работу в случаях, установленных ГК РФ

46. В договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или _____ ее определения

47. В случае включения в договор бытового подряда дополнительной (навязанной) работы или услуги Заказчик вправе _____ от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором

48. По государственному или муниципальному контракту подрядчиком может выступать _____ или _____ лицо

49. По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ

1) подрядчик обязан

2) заказчик обязан

а) выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором

б) участвовать в согласовании готовой технической документации с соответствующими государственными органами и органами местного самоуправления

в) использовать техническую документацию, только на цели, предусмотренные договором, не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные

г) согласовывать готовую техническую документацию

50. Если иное не предусмотрено договором подряда, при уклонении заказчика от принятия выполненной работы подрядчик вправе по истечении _____ со дня, когда согласно договору результат работы должен был быть передан заказчику, и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика продать результат работы, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит

51. Срок исковой давности для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда, составляет _____ (число) год, а в отношении зданий и сооружений определяется по правилам статьи 196 настоящего Кодекса

52. Последствия обнаружения недостатков в выполненной работе

1) В случае обнаружения недостатков во время приемки результата работы или после его приемки в течение гарантийного срока, а если он не установлен, - разумного срока, но не позднее двух лет (для недвижимого имущества - пяти лет) со дня приемки результата работы, заказчик вправе

2) В случае обнаружения существенных недостатков результата работы по истечении двух лет (для недвижимого имущества - пяти лет) со дня принятия результата работы заказчиком, но в пределах установленного для результата работы срока службы или в течение десяти лет со дня принятия результата работы заказчиком, если срок службы не установлен

а) потребовать безвозмездного повторного выполнения работы или возмещения понесенных расходов на исправление недостатков своими средствами или третьими лицами

б) предъявить требование о безвозмездном устранении недостатков

53. Страхование _____ соответствующую сторону договора строительного подряда от обязанности принять необходимые меры для предотвращения наступления страхового случая

54. Основания и порядок внесения изменений в техническую документацию по договору подряда

- 1) Заказчик вправе вносить изменения в техническую документацию при условии
- 2) На основе согласованной сторонами дополнительной сметы
- 3) Подрядчик вправе требовать пересмотра сметы
- 4) Подрядчик вправе требовать возмещения разумных расходов
 - а если вызываемые этим дополнительные работы по стоимости превышают десять процентов указанной в смете общей стоимости строительства
 - б если они понесены в связи с установлением и устранением дефектов в технической документации
 - в если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на десять процентов
 - г если вызываемые этим дополнительные работы по стоимости не превышают десяти процентов указанной в смете общей стоимости строительства и не меняют характера предусмотренных в договоре строительного подряда работ

55. Определите обязанности сторон договора строительного подряда

- 1) заказчика
- 2) подрядчика
- 3) обеих сторон
 - а соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ
 - б принять все зависящие разумные меры по устранению препятствия к надлежащему исполнению договора строительного подряда
 - в своевременно предоставить для строительства земельный участок

56. Как определяется ответственность подрядчика за качество работ по договору строительного подряда

- 1) Подрядчик несет ответственность перед заказчиком
- 2) Подрядчик несет ответственность при реконструкции (обновлении, перестройке, реставрации и т. п.) здания или сооружения
- 3) Подрядчик не несет ответственности
 - а за допущенные им без согласия заказчика мелкие отступления от технической документации, если докажет, что они не повлияли на качество объекта строительства
 - б за снижение или потерю прочности, устойчивости, надежности здания, сооружения или его части
 - в за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за недостижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, в том числе таких, как производственная мощность предприятия

57. Риск случайной гибели результата работы, выполненной по договору подряда, переходит к заказчику в момент

- а) передачи результата работы
- б) завершения работы

- в) приёмки-передачи работы, оговоренный сторонами при заключении договора
- г) определённый договором

58. Срок исковой давности по искам, вытекающим из ненадлежащего качества работ по общим положениям о подряде, составляет

- а) 2 года
- б) 3 года
- в) 1 год
- г) 10 лет

59. Дайте юридическую квалификацию договора подряда

- а) реальным, взаимным и возмездным
- б) консенсуальным, взаимным и возмездным
- в) публичным, взаимным и возмездным
- г) присоединения, односторонним возмездным

60. Риск случайной гибели вещи, переданной заказчиком для переработки по договору подряда, несёт

- а) подрядчик, если иное не оговорено договором
- б) подрядчик и заказчик солидарно
- в) заказчик
- г) всегда подрядчик

61. Начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы, указанные в договоре подряда, могут изменяться,

- а) если это предусмотрено законом
- б) если это предусмотрено договором
- в) после заключения договора по согласованию сторон, если к этому принуждают обстоятельства, за возникновение которых не отвечает ни одна из сторон договора
- г) только в случаях, предусмотренных законодательством

62. Подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере

- а) указанных в законе
- б) указанных в договоре подряда
- в) указанных в законе или в договоре подряда
- г) согласованных с заказчиком после выполнения определённого объёма работ

63. Подрядчик вправе привлекать к выполнению работ субподрядчиков в случае

- а) если из закона или договора не вытекает обязанность личного выполнения работ
- б) наличия согласия заказчика
- в) подрядчик вынужден к этому обстоятельствами
- г) недостаточной квалификации подрядчика

Глава 4. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг

64. Сторонами данного договора выступают услугодатель, именуемый _____, и услугополучатель, именуемый _____

65. _____ качества услуги можно подразделить на законные, т е предусмотренные законом, иными правовыми актами или обычаями делового оборота, и договорные, т е принятые на себя исполнителем в силу договора и предусмотренные в нем

66. По общему правилу риск невозможности исполнения договора возмездного оказания услуг несет _____

67. Как следует из статьи 779 ГК РФ, в основе исполнения услуги лежит _____ заказчика

68. По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязан оказать услуги _____, если иное не предусмотрено самим договором (ст 780 ГК РФ)

69. Права и обязанности исполнителя и заказчика

- 1) Оказать услуги лично
- 2) Оплатить услуги в полном объеме
- 3) Отказаться от исполнения договора при условии оплаты фактически понесенных расходов
 - а) исполнитель обязан
 - б) заказчик вправе
 - в) заказчик обязан

70. Предмет обязательств из договора возмездного оказания услуг - _____ характер оказания услуг

71. Правила договора возмездного оказания услуг не _____ к договору перевозки

72. Отличия договора возмездного оказания услуг от подряда

- 1) Выполненная работа
- 2) Сроки выполнения
- 3) Обязательство уплатить часть установленной цены пропорционально части работы, возмещение убытков
 - а) Действия, обязательные для исполнения
 - б) Обязательство оплатить исполнителю фактически понесенные им расходы
 - в) Осуществление определенной деятельности

73. Если в договоре не указан перечень конкретных действий исполнителя, исходя из которых определяется объем, договор может быть признан _____

74. К форме договора возмездного оказания услуг применяются _____ положения о форме сделки

75. Предметом транспортных обязательств является оказание _____ услуг перевозчика, в отношении других лиц (грузоотправителя, пассажира и др.), связанные с перемещением грузов, багажа, пассажиров

76. К какому виду договора буксировки относятся нижеследующие

- 1) морская
- 2) портовая

а) владелец одного судна обязуется за вознаграждение буксировать другое судно или иной плавучий объект на определенное расстояние
б) для выполнения маневров на акватории порта, в том числе для ввода судна или иного плавучего объекта в порт либо вывода их из порта

77. Провозная плата в соответствии со ст. 790 Гражданского кодекса устанавливается _____, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами

78. Какие субъекты могут выступать сторонами договора перевозки

- 1) перевозчик
- 2) грузополучатель

а) физическое или юридическое лицо, уполномоченное на получение груза, багажа, грузобагажа
б) юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки обязанность доставить пассажира, вверенный им отправителем груз, багаж, грузобагаж из пункта отправления в пункт назначения

79. Сторонами договора перевозки граждан являются _____ и перевозчик

80. _____ представляет собой ценную бумагу, выполняющую функции доказательства заключения договора морской перевозки груза, акта приема груза перевозчиком, товарораспорядительного документа на груз

81. Перевозки грузов в прямом смешанном сообщении осуществляются на основании транспортной _____, оформленной на весь маршрут следования грузов

Раздел 5. Система внедоговорных обязательств

82. Подлежит ли возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны

- а) Нет, если при этом не были превышены ее пределы
- б) Нет, даже если пределы и были превышены
- в) Да, даже если были превышены пределы
- г) Да, но только если необходимой обороной была причинена смерть нападавшему

83. Несёт ли работодатель ответственность за вред, причиненный его работником при исполнении трудовых обязанностей

- а) Да, всегда наступает за вред, причиненный его работником при исполнении им своих трудовых (служебных, должностных) обязанностей на основании заключенного трудового договора (служебного контракта)
- б) Да, за исключением случая, когда работодатель - физическое лицо
- в) Да, но только в случае, когда работник не в состоянии самостоятельно произвести компенсацию вреда в полной мере
- г) Нет, за исключением случая, когда работник действовал по прямому указанию работодателя

84. За чей счёт возмещается вред, причиненный гражданину в результате незаконного привлечения к уголовной ответственности

- а) За счёт средств, предоставляемых из вычетов из зарплаты должностного лица (лиц), по чьей вине состоялось незаконное привлечение
- б) За счёт средств суда, вынесшего незаконный приговор
- в) За счёт казны Российской Федерации, а в предусмотренных случаях - казны субъекта РФ и казны муниципального образования
- г) Вред не подлежит возмещению

85. Какому понятию соответствует определение: "физические или нравственные страдания, причинённые гражданину действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающие на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага"

- а) Ущерб
- б) Убыток
- в) Личный убыток
- г) Моральный вред

86. Могут ли возложить обязанность по возмещению вреда (причинённого на общих основаниях), совершенного несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, на его родителей

- а) Да, в этом случае именно родители несут обязанность по возмещению вреда
- б) Только в случае, когда у несовершеннолетнего недостаточно собственных доходов для полного погашения вреда
- в) Только в случаях возмещения вреда, причинённого жизнью и здоровью
- г) Только в случае, если несовершеннолетний находится в федеральном розыске

87. Как, по общему правилу, отвечают перед потерпевшим лица за совместно причиненный вред

- а) В равных долях
- б) Субсидиарно
- в) Солидарно
- г) Пропорционально причиненному вреду

88. В каких случаях юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, имеют право не возмещать вред, причиненный источником повышенной опасности

- а) Если докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы
- б) Если докажут, что вред возник вследствие умысла потерпевшего
- в) Если докажут, что вред возник вследствие технической ошибки производителя средства повышенной опасности
- г) Если докажут, что вред возник вследствие крайней необходимости

89. Каким судам подведомственны дела по спорам о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина

- а) Арбитражным судам
- б) Конституционному суду
- в) Судам общей юрисдикции

г) Не подлежат разрешению в судебном порядке

90. Термин «деликт» означает

- а) ответственность
- б) правонарушение
- в) проступок
- г) преступление

Раздел 6. Общие положения о наследовании

Глава 1. Юридическая характеристика наследования в российском законодательстве

Задача №1. От случайного взрыва на железной дороге пострадало несколько пассажиров. Среди них оказались супруги Нестеренко, доставленные в тяжелом состоянии в больницу. Не выдержав операции, ночью скончался муж Нестеренко, а через 9 часов после него умерла жена. У супругов не было общих детей, у мужа не было и родителей. Дочь жены от первого брака обратилась в нотариальную контору с заявлением о передаче ей по свидетельству о праве на наследство как имущества матери, так и имущества отчима. Она заявила, что поскольку у отчима наследников по закону нет, его имущество должна была получить по наследству ее мать, умершая позже отчима. Но ее мать не имела возможности принять наследство, в связи с чем по правилам о наследственной трансмиссии делает это она, дочь Нестеренко.

Нотариус разъяснил дочери Нестеренко, что она может получить свидетельство о праве на наследство в имуществе матери, но права на имущество отчима не имеет.

Соответствует ли разъяснение нотариуса закону? Какое разъяснение должен был дать нотариус, если бы было установлено, что смерть матери Нестеренко наступила на другие сутки после смерти ее мужа? Изменится ли состав наследства, передаваемого дочери Нестеренко, если она докажет, что квартира, в которой проживали супруги Нестеренко, была приватизирована с согласия мужа только матерью Нестеренко?

Задача №2. После смерти Шевелева, постоянно проживавшего в Екатеринбурге, остался принадлежавший ему на праве собственности дом и несколько вкладов, сделанных им в различных отделениях Сбербанка.

Для организации похорон из Воронежа приехала дочь Шевелева, Курчакова. Взяв в тот же день две сберегательные книжки отца, она попыталась снять часть средств с одного из счетов, но получила отказ в связи с тем, что не имела документов, подтверждающих произведенные на похороны расходы. Обе книжки она оставила себе.

На другой день Курчакова была доставлена в больницу с диагнозом сердечной недостаточности, где через несколько часов скончалась. Среди ее вещей, сданных в камеру хранения больницы, были и сберегательные книжки отца.

В нотариальную контору Екатеринбурга обратился сын Шевелева - Андрей и муж Курчаковой С.М. Курчаков. Шевелев Андрей просил признать его единственным наследником в имуществе отца, поскольку дочь Шевелева, Курчакова, умерла через три дня после смерти отца, не приняв наследства. С.М. Курчаков просил выдать ему свидетельство о праве на наследование имущества Шевелева в доле, причитавшейся его жене.

Нотариус отказал Шевелеву в выдаче свидетельства о праве на наследство, указав, что наряду с ним должна признаваться наследницей и Курчакова, а С.М. Курчакову разъяснил, что он должен обратиться в нотариальную контору г. Воронежа.

Соответствует ли разъяснение нотариуса закону?

Задача №3. В автомобильной катастрофе погиб Архипов. Его мать, жившая в другом городе, приезжала на похороны сына и уплатила его долг, связанный с покупкой автомашины. Затем она вернулась к себе домой.

Через полтора года после смерти сына мать обратилась к жене Архипова с предложением о разделе наследства. В письме к жене сына мать сообщила, что кроме нее в разделе наследства должна участвовать 10-летняя Елена, которую Архипов признавал при жизни своей дочерью и ежемесячно присылал деньги на ее содержание.

Жена Архипова сослалась на то, что мать Архипова пропустила срок на принятие наследства и поэтому не может получить ничего из его имущества. Что же касается Елены, то, хотя ее мать и подала в срок заявление о признании Елены наследницей умершего, она родилась от внебрачной связи, и Архипов не записан в свидетельстве о рождении Елены ее отцом.

Мать Архипова обратилась в юридическую консультацию с вопросом, могут ли она и Елена, которую она считает своей внучкой, рассчитывать на получение наследства, и какие действия для этого ей следует предпринять.

Задача №4. После смерти Никитиной остались принадлежавший ей дом и предметы домашней обстановки и обихода, находившиеся в доме. Там же были телевизор, старинная мебель в хорошем состоянии, а также столовое серебро, чайный и кофейный сервизы работы Кузнецова, иконы, настенные украшения из фарфора и расписной самовар.

Краеведческий музей, зная дом Никитиной еще при ее жизни, просил передать ему все, что относится к предметам старины, полагая, что эти вещи имеют не только художественную, но и историческую ценность. Против этого возражала дочь Никитиной, Елизавета, проживавшая в другом городе. Она также не признавала права на наследство Марии, которая с 1924 года жила вместе с Никитиной и считала ее своей матерью. Мария же полагала, что она, фактически удочеренная Никитиной, не только имеет право наряду с Елизаветой наследовать в имуществе Никитиной, но и может сверх этой доли получить все предметы, находящиеся в доме, поскольку и при жизни Никитиной она пользовалась ими.

Как должно быть поделено имущество Никитиной?

Задача №5. Семья Дроздова, состоявшая из пяти человек, проживала в частном доме, принадлежавшем старшим Дроздовым, которые купили его сразу же после женитьбы. Вместе с Дроздовыми проживала их дочь с мужем и сыном. За несколько месяцев до смерти Дроздов составил завещание, по которому все свое имущество завещал внуку.

После смерти Дроздова внук, которому в то время исполнился 21 год, решил отказаться от наследства, завещанного ему дедом, в пользу бабушки (Дроздовой).

Через три года после смерти отца умерла его дочь, а через пять месяцев после смерти дочери умерла и Дроздова.

Отец и сын, внук Дроздовой, не пришли к соглашению по поводу раздела имущества, оставшегося после смерти матери и бабушки. Отец полагал, что, отказавшись однажды от наследования дома и другого имущества, сын вообще не вправе претендовать на то же имущество в дальнейшем. Сын, напротив, считал, что его доля в доме и ином имуществе умерших должна быть больше доли отца.

Отец и сын обратились к юристу с просьбой объяснить им существующие правила раздела наследства.

Задача №6. Удилов приобрел у Сазонова жилой дом по договору купли-продажи. Договор был нотариально удостоверен, однако не был зарегистрирован в установленном порядке. Через четыре года после совершения сделки купли-продажи Удилов умер, оставив завещание на дом в пользу сына от первого брака. Однако жена умершего считала, что завещание не может быть исполнено, поскольку Удилов не приобрел права собственности на дом при жизни.

Обеспокоенный случившимся, наследник обратился к Сазонову и просил его подтвердить при необходимости факт продажи дома его отцу. Сазонов не оспаривал этого и готов был дать необходимые подтверждения.

Между женой Удилова и его сыном возникли также разногласия по поводу раздела вкладов и другого имущества. Удилова считала, что ее муж, оставив завещание на дом, тем самым выразил намерение передать сыну только дом и ничего из другого имущества передавать не собирался. Сын же считал, что дом должен быть ему передан сверх его доли в прочем имуществе отца.

Возникший между наследниками спор был передан на рассмотрение суда.

Какое решение должен вынести суд?

Глава 2. Наследование по завещанию

Задача №1. Жена известного художника вскоре после его смерти составила завещание, по которому все имущество оставляла племяннику мужа Иванову, но при этом обязывала его производить ежемесячные пожизненные выплаты в размере не ниже минимальной месячной оплаты труда ее подруге Осетровой, а в их доме организовать музей художника с постоянно действующей выставкой его картин. Через два года она умерла.

Иванов, ознакомившись с содержанием завещания, узнал также, что умершая имеет значительную задолженность по ссуде, поэтому решил отказаться от наследства.

Осетрова, зная содержание завещания своей подруги, обратилась к Иванову за получением предусмотренных в завещании выплат и потребовала срочно приступить к организации музея в доме художника. Иванов отказался от исполнения ее требований. Других наследников у умершей не было.

К кому должна обратиться Осетрова за исполнением завещания?

Задача №2. Стародумов составил завещание на все принадлежащее ему имущество в пользу Гревцова. Через два месяца после составления завещания Стародумов упал и получил серьезную травму ноги и руки, из-за чего был помещен в больницу. За все время пребывания Стародумова в больнице Гревцов ни разу не навестил его. Обидевшись на друга, Стародумов составил новое завещание, в котором дом, вклады и автомашину передавал своему брату, проживающему с ним в течение нескольких лет. Библиотеку еще при жизни он передал институту, в котором проработал много лет.

После смерти Стародумова между его братом и Гревцовым возник спор относительно того, кому должны быть переданы вещи Стародумова, находившиеся в доме. Брат Стародумова считал, что он, как наследник, проживавший совместно с наследодателем, должен получить предметы домашней обстановки и обихода сверх своей доли наследства по завещанию, которое охватывало все имущество Стародумова.

Как должен быть разрешен спор?

Задача №3. Попов составил завещание, по которому все свое имущество, включая приватизированную квартиру, он передавал Гусиковой, но при этом обязывал ее предоставить Ефимову право пожизненного пользования комнатой площадью 20 кв.м в этой квартире.

Через год он составил новое завещание, по которому приватизированная квартира передавалась Самощенко. Оба завещания были удостоверены нотариусом.

Вскоре после этого Попов купил дом, в котором поселилась его дочь с семьей.

Тяжело заболев, Попов, уже находясь в больнице, попросил лечащего врача удостоверить завещание, в котором все принадлежащие ему вклады, начисленные гонорары и те, которые будут подлежать выплате после его смерти, он завещает больнице для оплаты работ по уходу за онкологическими больными. Лечащий врач, исполняющий в то время обязанности заведующей отделением, удостоверил завещание, составленное Поповым.

После смерти Попова возник спор. Самощенко отказалась от предоставления в пользование Ефимову 20-метровой комнаты, ссылаясь на то, что в завещании, составленном Поповым в ее пользу, нет условия об этом. Ефимов же считал, что второе завещание лишь частично изменяет первое и поскольку во втором завещании нет отмены условия о легате, исполнить его должен наследник, получивший квартиру.

Самощенко требовала передачи ей прочего (кроме квартиры) имущества Попова, в том числе и дома, приобретенного Поповым незадолго до смерти. Дочь Попова, проживающая в данном доме, считала, что она имеет право получить дом по наследству, так как является наследницей по закону, и что условия завещания Попова на дом не распространяются, поскольку оно составлено до покупки дома ее отцом.

Решите спор.

Задача №4. В завещании, составленном Унтовым, Кирсанов был назван исполнителем завещания. Имущество Унтова передавалось трем наследникам, а все хрустальные изделия и серебряные подстаканники по завещанию передавались Кирсанову.

После смерти Унтова его наследники потребовали от Кирсанова осуществить исполнение завещания, от чего Кирсанов отказался, ссылаясь на то, что он не давал согласия при удостоверении завещания быть его исполнителем.

Наследники не согласились с его аргументами и обращали внимание Кирсанова на то, что он сам является наследником по завещанию, а от наследника не требуется согласие на то, чтобы быть исполнителем завещания.

Кирсанов указывал также и на то, что после смерти Унтова не были приняты меры к охране наследства, поэтому он не знает, сохранилось ли оно в целости или уже частично утрачено. Он также не считает, что в его обязанность, как исполнителя завещания, входило принятие мер к охране наследства.

Разберите доводы сторон.

Каковы функции исполнителя завещания? Кто и в каком порядке должен принять меры к охране наследства?

Глава 3. Наследование по закону

Задача №1. Руслан Рясков был убит упавшим на него куском балкона. У него остался каменный дом, состоящий из четырех комнат, кухни и веранды, в котором он проживал с женой Ларисой Лариной и дочерью Светой в возрасте 1 месяца, а также автомобиль «Жигули». Завещание он не оставил. К нотариусу с заявлениями о принятии наследства Руслана Ряскова обратились: супруга погибшего - Лариса Ларина, мать погибшего - Вера Воронова и дядя – Даниил Рясков. Причем мать заявила, что Света не является дочерью ее сына, так как он женился только три месяца тому назад. Со своей стороны Лариса Ларина не смогла подтвердить нотариусу отцовство Руслана Ряскова по отношению к своей дочери из-за отсутствия свидетельства о ее рождении. Лариса Ларина объяснила, что родила дочь в лесу, в котором они с мужем и супругами Орловыми собирали грибы. Роды у нее

приняла Валерия Орлова. Нотариус посоветовал Ларисе Лариной оформить происхождение ребенка так, как это положено по закону.

При каких условиях Света может считаться наследницей Руслана Рясова?

Что в данном случае будет служить основанием для установления происхождения ребенка от Ларисы Лариной?

Какие документы будут удостоверять происхождение ребенка от Руслана Рясова и Ларисы Лариной?

Какие действия необходимо совершить Ларисе Лариной с целью увеличения своей доли в имуществе наследодателя?

Кто из лиц, указанных в задаче, должен быть призван к наследованию?

Задача №2. Никита Алымов, житель г. Череповца, проживал в собственном деревянном доме, состоящем из двух комнат и кухни, с женой – Зинаидой Замятиной. После рождения дочери Валерии он уехал в г. Санкт-Петербург с целью обучения в вузе. Когда он был на втором курсе, у него в трамвае выкрали бумажник с паспортом. При получении нового паспорта он скрыл факт женитьбы. После окончания института Никита женился на своей сокурснице - Анне Анненковой, жительнице г. Санкт-Петербурга, и прописался в квартире ее родителей. Однако свои отношения с первой женой не прерывал. Он помогал ей деньгами и при каждом посещении говорил о том, что не может ее взять с собой, поскольку проживает в заводском общежитии. Через два года после поступления на работу Никита при содействии администрации завода получил двухкомнатную квартиру из муниципального фонда и поселился в ней со второй женой и сыном Григорием, 2 лет. Позднее он приватизировал квартиру на свое имя. В 2002 г. Никита погиб при испытании новой военно-морской техники. К этому времени его дочери от первого брака Валерии исполнилось 12 лет, а сыну от второго брака Григорию - 4 года. Завещание погибший не оставил. О смерти мужа и дне его похорон Зинаида Замятина узнала от его брата – Виктора Алымова, проживавшего также в г. Череповце. Во время похорон мужа ей стало известно, что у него была вторая семья и собственная квартира в г. Санкт-Петербурге. Зинаида Замятина подала в районный суд г. Санкт-Петербурга иск о признании брака своего мужа с Анной Анненковой недействительным. С заявлениями о принятии наследства Никиты к нотариусу обратились обе супруги, их дети и брат Виктор.

Имеются ли основания для признания судом брака Никиты Алымова с Анной Анненковой недействительным? Если да, то с какого дня этот брак может быть признан недействительным?

Вправе ли Анна Анненкова требовать своей доли в имуществе Никиты, нажитого в период совместного проживания с ним? А в случае признания их брака недействительным?

Кто из наследников погибшего должен быть призван к наследованию его имущества? Кто из наследников является обязательным наследником?

Каков состав наследственного имущества Никиты? В каком городе наследники должны подавать заявления нотариусу о принятии наследства?

В каких долях будут наследовать имущество погибшего лица, призванные к наследованию?

Какой орган и почему должен быть уведомлен об открытии наследства Никиты ?

Задача №3. Глеб Голубев погиб в авиакатастрофе. Через два года после этого его жена Елена была лишена родительских прав в отношении его сына Саши, 4 лет. Ребенок был усыновлен супругами Арбузовыми. В решении суда об усыновлении по просьбе кровной бабушки мальчика Галины Голубевой указывалось о том, что личные неимущественные и

имущественные права и обязанности усыновленного по отношению к родственникам отца Саши Голубева сохраняются. В 2002 г. бабушка Саши - Галина Голубева утонула в реке. У нее остался собственный кирпичный дом, состоящий из трех комнат и кухни. Завещание она не оставила. К этому времени Саше исполнилось 13 лет. К нотариусу с заявлениями о принятии наследства Галины Голубевой обратились ее родственники: племянница - Вероника Вилкова, брат Тимофей Татаринов и от имени Саши - его усыновительница - Александра Арбузова, доказавшая нотариусу, что Саша является кровным внуком погибшей и имеет право на долю ее наследства.

Вправе ли был суд в своем решении об усыновлении Саши Голубева супругами Арбузовыми указать, что у него сохраняются родственные отношения с родственниками умершего отца?

С помощью какого документа Александра Арбузова доказала, что усыновленный ею Саша имеет право на долю в наследстве его кровной бабушки?

Кто из лиц, подавших нотариусу заявления о принятии наследства, должен быть призван к наследованию имущества Галины Голубевой?

Глава 4. Принятие наследства и отказ от него

Задача №1. После смерти Новодворского в нотариальную контору обратилась наследница по закону – его супруга с заявлением о принятии наследства, в котором указала, что наследодатель оставил после себя приватизированную 3-х комнатную квартиру, где в настоящее время прописана она и ее дочь от первого брака Софья Иорданцева, 17 лет, состоявшая на полном иждивении Новодворского в течение 10 лет, и загородный кирпичный дом с земельным участком. Новодворская просила нотариуса выдать ей свидетельство о праве на наследство загородного дома с земельным участком, а падчерице наследодателя – Софье – свидетельство о праве на наследство 3-х комнатной квартиры. Такую просьбу Новодворская обосновывала тем, что она сама проживает в загородном доме, а Софья - студентка первого курса юридического университета – в 3-х комнатной квартире отчима и фактически приняла ее в наследство от Новодворского.

К заявлению прилагалась справка органа опеки и попечительства, в которой последний не возражал против такого распределения наследственного имущества между Новодворской и ее дочерью.

Может ли Новодворская принять только часть наследственного имущества?

Вправе ли Софья принять часть наследства? Вправе ли падчерица наследовать имущество?

Что должен разъяснить нотариус Новодворской?

Задача №2. При столкновении с товарным составом электропоезда, следующего во Владивосток. Васнецов, возвращающийся домой из поселка Артем, где он купил дом, погиб.

После похорон к нотариусу обратилась супруга Васнецова с заявлением о принятии наследства, в котором просила принять меры по охране дома в поселке Артеме. Несколько дней спустя к нотариусу обратилась Леваневская, которая заявила, что в течение шести лет фактически являлась женой погибшего. По ее словам, Васнецов ушел от своей жены, не расторгнув с ней брак, и все эти годы проживал на квартире Леваневской. В настоящее время она находится на втором месяце беременности. Дом же в Артеме Васнецов купил для нее и их будущего ребенка. В заявлении Леваневская просила произвести раздел наследственного имущества только после рождения ребенка.

Обязан ли нотариус удовлетворить просьбу Леваневской о разделе наследственного имущества после рождения ребенка?

Кто из представленных в задаче лиц будет признан наследником?

Задача №3. Гришина, 86 лет, жительница г. Таганрога, поднимаясь по ступенькам, споткнулась и упала. Сломав тазобедренный сустав. В больнице состояние больной ухудшилось, и через пять дней она скончалась. Вскрытие показало, что смерть наступила от прободной язвы двенадцатиперстной кишки.

Во время нахождения Гришиной в больнице ее никто не навещал. Родственников у нее не было.

После ее смерти осталась неприватизированная однокомнатная квартира и срочный пенсионный вклад на сумму 50 000 руб. в Сбербанке РФ.

Как должны быть возмещены расходы на достойные похороны Гришиной, включая необходимые расходы на обустройство места погребения умершей?

Кто будет призван к наследованию однокомнатной квартиры Гришиной и ее денежного вклада в Сбербанк РФ?

Задача №4. Богатко предъявил иск к Ключеву об истребовании имущества Григорьева, вошедшего в состав наследства. Свой иск Богатко назвал виндикационным. Ключев возражал против иска и среди прочего указывал, что предъявленный иск не может считаться виндикационным, так как Богатко не приобрел еще права собственности на спорное имущество. Будучи неполнородным братом Григорьева по линии отца, Богатко не представил доказательств, подтверждающих его происхождение от отца Григорьева. Кроме того, по мнению Ключева, неполнородное родство исключает возможность наследования в имуществе брата. Он же, Ключев, имеет с Григорьевым общих отца и мать. Наследников первой очереди Григорьев не имеет, поэтому Ключев считает себя единственным наследником в имуществе Григорьева.

Разберите доводы сторон.

Посоветуете ли Вы Богатко изменить основания своих исковых требований? Если да, то какой иск должен быть предъявлен Богатко? Чем рекомендуемый Вами иск будет отличаться от виндикационного?

Задача №5. Сигалова после смерти матери поселилась в ее доме, где проживала в летний период в течение нескольких лет. Сигалова осуществляла страхование дома и прилегающих к нему придомовых сооружений, оплачивала расход воды, газа и электроэнергии.

Через четыре года после смерти матери Сигалова обратилась в местную администрацию с заявлением перерегистрации строения на свое имя, но ей было отказано в этом, так как она не представила свидетельства о праве на наследство. Обратившись к частному нотариусу за свидетельством, она также получила отказ со ссылкой на то, что пропустила срок на принятие наследства. Нотариус посоветовал Сигаловой обратиться в суд с заявлением о продлении срока на принятие наследства.

На что должна сослаться Сигалова, чтобы можно было надеяться на решение суда о продлении срока на принятие наследства?

Если у Сигаловой нет достаточных оснований рассчитывать на решение суда о продлении срока на принятие наследства, какие правовые основания можно ей использовать для получения свидетельства о праве на наследство?

Какие действия должен предпринять наследник, получивший решение суда о продлении срока на принятие наследства для оформления наследственного правопреемства?

Ответы к тестовым заданиям

Номер вопроса	Ответ
1	передать, уплатить
2	товары
3	1а,в 2б,г
4	даритель, одаряемый
5	безвозмездный
6	1в,г 2а,б
7	устной
8	3000
9	1в 2а,б,г
10	б
11	а
12	а
13	а
14	в
15	б
16	в
17	владение, пользование
18	возмездным
19	1а,в 2б,г
20	письменной
21	1в,г,б 2а,б
22	договором
23	1в 2г 3а 4б
24	арендатора
25	1
26	Субаренда
27	а
28	а
29	а
30	б
31	в
32	а
33	а
34	г
35	в
36	а
37	а
38	1а 2б
39	самостоятельно
40	несет
41	объеме
42	1б 2б 3а
43	г

44	1б 2а 3в
45	1б 2в 3а
46	способы
47	отказаться
48	юридическое, физическое
49	1а,г 2б,в
50	месяца
51	1
52	1а 2б
53	не освобождает
54	1г2а3в 4б
55	1в2а 3б
56	1в 2б 3а
57	в
58	в
59	б
60	в
61	б
62	в
63	а
64	исполнитель, заказчик
65	Гарантии
66	заказчик
67	задание
68	лично
69	1а, 2в, 3б
70	нематериальный
71	применяются
72	1в, 2а, 3б
73	незаключенным
74	общие
75	нематериальных
76	1а 2б
77	соглашением
78	1б 2а
79	пассажир
80	коносамент
81	накладной
82	а
83	а
84	в
85	г
86	б
87	в
88	б
89	в
90	б

